

Energiepreisen konfrontiert sind. Bewoher von Assistenzwohnungen, die für ihre Energieversorgung von einem Pflegeheim abhängen, bezahlen die von ihnen verbrauchte Energie genauso wenig unmittelbar an einen Energieversorger. Der Gesetzgeber durfte folglich vernünftigerweise davon ausgehen, dass diese Bewoher von den höheren Energiepreisen nicht in demselben Maße betroffen sind wie die Personen mit einem Strom- und Gasversorgungsvertrag für Privathaushalte.

B.12.1. Es wird nicht nachgewiesen, dass der angefochtene Behandlungsunterschied mit unverhältnismäßigen Folgen für die Bewoher von Pflegeheimen und die Bewoher von Assistenzwohnungen, die für ihre Energieversorgung von einem Pflegeheim abhängen, verbunden ist.

Wie sich nämlich aus den Vorarbeiten zum Gesetz vom 19. Dezember 2022 ergibt, das die zweite föderale Gas- und Stromprämie in die Rechtsordnung eingeführt hat - und ein späteres Datum als die angefochtenen Bestimmungen trägt -, werden diese Bewoher nur mit den höheren Energiepreisen konfrontiert « nach dem kombinierten, mildernden Einfluss: 1.) der günstigeren Tarife im Rahmen der Energieverträge von Pflegeheimen, die keine Haushalte betreffen, 2.) der Energiennorm, die durch das Gesetz vom 28. Februar 2022 zur Festlegung verschiedener Bestimmungen im Bereich Energie eingeführt wurde, und 3.) der durch die Gemeinschaften festgelegten Regelungen, die Beschränkungen in Bezug auf den Umfang zum Gegenstand haben, in dem Pflegeheime Energiekosten an ihre Bewoher weitergeben können, und wo sich der [der Föderalgesetzgeber] nicht einmischen möchte » (*Parl. Dok.*, Kammer, 2022-2023, DOC 55-3016/001, S. 7). Es müssen auch die Unterstützungsmaßnahmen der Föderalbehörde und der föderierten Teilgebiete berücksichtigt werden, die den Unternehmen und gegebenenfalls den Pflegeheimen gewährt werden, um ihnen zu helfen, mit den steigenden Energiekosten umzugehen.

B.12.2. Der Gerichtshof muss bei der Prüfung der Verhältnismäßigkeit der Maßnahmen auch berücksichtigen, dass, wie in B.8 erwähnt, die angefochtenen Bestimmungen zur Folge haben, dass manche ältere Personen oder Menschen mit Behinderungen benachteiligt werden. Die betreffenden Personen erleiden daher einen spezifischen Nachteil, der mittelbar auf ihrem Alter oder ihrer Behinderung beruht. Da der mittelbare Behandlungsunterschied auf einer Behinderung beruht, muss er besonders zwingende Gründe zur Grundlage haben (EuGHMR, 30. April 2009, *Glor gegen Schweiz*, ECLI:CE:ECHR:2009:0430JUD001344404, § 84; 10. März 2011, *Kiyutin gegen Russland*, ECLI:CE:ECHR:2011:0310JUD000270010, § 63).

Angesichts des Umstand, dass die angefochtene Maßnahme Bestandteil einer Gesamtheit von Maßnahmen ist, mit denen der Gesetzgeber eine erste Antwort auf die Auswirkungen des außergewöhnlichen Anstiegs der Energiepreise zügig bieten wollte, kann davon ausgegangen werden, dass diese Maßnahme auf besonders zwingenden Gründen sozioökonomischer Art beruht.

B.13. In Anbetracht des Vorstehenden sind die angefochtenen Artikel 36 und 43 des Gesetzes vom 30. Oktober 2022 vereinbar mit den Artikeln 10 und 11 der Verfassung in Verbindung mit den in B.6.2 und B.6.3 erwähnten Normen, insofern sie die Bewoher von Pflegeheimen und die Bewoher von Assistenzwohnungen, die für ihre Energieversorgung von einem Pflegeheim abhängen, von der Strom- und Gasprämie ausschließen.

Der einzige Klagegrund ist unbegründet.

Aus diesen Gründen:

Der Gerichtshof

weist die Klage zurück.

Erlassen in niederländischer, französischer und deutscher Sprache, gemäß Artikel 65 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Verfassungsgerichtshof, am 21. März 2024.

Der Kanzler

Nicolas Dupont

Der Präsident

Luc Lavrysen

## GRONDWETTELIJK HOF

[C – 2024/003627]

### Uittreksel uit arrest nr. 36/2024 van 27 maart 2024

Rolnummer 7962

*In zake* : het beroep tot vernietiging van de artikelen 2, 6° en 9°, 3, 11, 2°, 14, 2°, 21 en 22 van de wet van 23 oktober 2022 « tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot omzetting van de Richtlijn (EU) 2019/944 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor elektriciteit en tot wijziging van Richtlijn 2012/27/EU », ingesteld door de Vlaamse Regering.

Het Grondwettelijk Hof,

samengesteld uit de voorzitters Luc Lavrysen en Pierre Nihoul, en de rechters Thierry Giet, Joséphine Moerman, Michel Pâques, Yasmine Kherbache, Danny Pieters, Sabine de Bethune, Emmanuelle Bribosia, Willem Verrijdt, Katrin Jadin en Magali Plovie, bijgestaan door griffier Nicolas Dupont, onder voorzitterschap van voorzitter Luc Lavrysen,

wijst na beraad het volgende arrest :

I. *Onderwerp van het beroep en rechtspleging*

Bij verzoekschrift dat aan het Hof is toegezonden bij op 28 maart 2023 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 29 maart 2023, heeft de Vlaamse Regering, bijgestaan en vertegenwoordigd door Mr. Frederik Vandendriessche, Mr. Pieterjan Claeys en Mr. Natan Vermeersch, advocaten bij de balie te Brussel, beroep tot vernietiging ingesteld van de artikelen 2, 6° en 9°, 3, 11, 2°, 14, 2°, 21 en 22 van de wet van 23 oktober 2022 « tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot omzetting van de Richtlijn (EU) 2019/944 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor elektriciteit en tot wijziging van Richtlijn 2012/27/EU » (bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 26 oktober 2022).

(...)

II. *In rechte*

(...)

B.1. De Vlaamse Regering vordert de vernietiging van de artikelen 2, 6° en 9°, 3, 11, 2°, 14, 2°, 21 en 22 van de wet van 23 oktober 2022 « tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot omzetting van de Richtlijn (EU) 2019/944 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor elektriciteit en tot wijziging van Richtlijn 2012/27/EU » (hierna : de wet van 23 oktober 2022).

B.2.1. De wet van 23 oktober 2022 wijzigt de wet van 29 april 1999 « betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt » (hierna : de Elektriciteitswet) teneinde :

- richtlijn (EU) 2019/944 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 « betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor elektriciteit en tot wijziging van Richtlijn 2012/27/EU (herschikking) » (hierna : de richtlijn (EU) 2019/944) gedeeltelijk om te zetten;

- richtlijn (EU) 2018/2001 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 « ter bevordering van het gebruik van energie uit hernieuwbare bronnen (herschikking) » (hierna : de richtlijn (EU) 2018/2001) gedeeltelijk om te zetten;

- te remediëren aan een mogelijke onduidelijkheid die kan voortkomen uit de wet van 13 juli 2017 « tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, met het oog op de verbetering van de vraagflexibiliteit en van de opslag van elektriciteit ».

B.2.2. Luidens de memorie van toelichting bij de wet van 23 oktober 2022 is de omzetting van de richtlijn (EU) 2019/944 het hoofddoel van de wet (*Parl. St.*, Kamer, 2021-2022, DOC 55-2831/001, p. 3). Die omzetting beslaat volgens diezelfde memorie van toelichting vier domeinen, namelijk consumentenrechten en -bescherming, de verplichtingen van de transmissienetbeheerder, de versoepeling van de elektriciteitsmarkt en de internationale en regionale samenwerking (*ibid.*, p. 6).

*Ten aanzien van de omvang van het beroep*

B.3. De Ministerraad voert aan dat het beroep gedeeltelijk onontvankelijk is aangezien de Vlaamse Regering niet tegen alle onderdelen van de door de bestreden bepalingen ingevoegde bepalingen grieven uiteenzet.

B.4.1. Het Hof bepaalt het onderwerp van het beroep tot vernietiging op basis van de inhoud van het verzoekschrift en inzonderheid rekening houdend met de uiteenzetting van de middelen. Het Hof beperkt zijn onderzoek tot de bepalingen waartegen daadwerkelijk grieven zijn aangevoerd.

B.4.2. Uit het verzoekschrift blijkt dat de grieven van de Vlaamse Regering gericht zijn tegen :

- het bij artikel 2, 6°, van de wet van 23 oktober 2022 vervangen artikel 2, 45°, van de Elektriciteitswet;

- het bij artikel 2, 9°, van de wet van 23 oktober 2022 ingevoegde artikel 2, 104° en 114°, van de Elektriciteitswet;

- de bij artikel 3 van de wet van 23 oktober 2022 vervangen woorden in artikel 4, § 2, 3°, van de Elektriciteitswet;

- de bij artikel 11, 2°, van de wet van 23 oktober 2022 ingevoegde bepalingen in artikel 12, § 5, van de Elektriciteitswet;

- het eerste bij artikel 14, 2°, van de wet van 23 oktober 2022 ingevoegde lid in artikel 18, § 2/3 van de Elektriciteitswet;

- het bij artikel 21 van de wet van 23 oktober 2022 ingevoegde artikel 19*quater*, § 1, tweede lid, 2°, 3° en 4°, van de Elektriciteitswet;

- het bij artikel 22 van de wet van 23 oktober 2022 ingevoegde artikel 19*quinquies*, § 1, eerste lid, en § 3, van de Elektriciteitswet.

Het Hof beperkt zijn onderzoek tot die bepalingen.

*Ten aanzien van de middelen*

*Wat betreft het eerste middel*

*Eerste onderdeel van het eerste middel*

B.5. In het eerste onderdeel van het eerste middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 22 van de wet van 23 oktober 2022 artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *a)*, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen (hierna : de bijzondere wet van 8 augustus 1980) schendt, doordat die bepaling een artikel 19*quinquies*, § 3, invoegt in de Elektriciteitswet dat zonder bevoegdheidsvoorbehoud voorziet in de automatische nietigheid van clausules in contracten tussen elektriciteitsbedrijven en energiegemeenschappen van burgers die de laatstgenoemde verhinderen om flexibiliteitsdiensten of elektriciteitsdiensten anders dan de levering te kopen of te verkopen en om een contract aan te gaan met een aanbieder van flexibiliteit, terwijl het regelen van technische flexibiliteit met betrekking tot de distributienetten een voorbehouden gewestelijke bevoegdheid is.

B.6.1. Artikel 19*quinquies* van de Elektriciteitswet, zoals ingevoegd bij artikel 22 van de wet van 23 oktober 2022, bepaalt :

« § 1. Onverminderd de technische vereisten opgelegd door de bevoegde autoriteiten, en onverminderd de bevoegdheid van de Gewesten, bedoeld in artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *a)*, en tweede lid, *d)*, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, heeft een energiegemeenschap van burgers die eigenaar is van energieopslagfaciliteiten die rechtstreeks aangesloten is of zijn op het transmissienet [in de Franse tekst is ' die rechtstreeks aangesloten is of zijn op het transmissienet ' niet opgenomen] het recht om, wat deze opslagfaciliteiten betreft geen dubbele tarieven aangerekend te krijgen, waaronder transmissienettarieven, voor opgeslagen elektriciteit op zijn eigen terrein of als het flexibiliteitsdiensten levert aan de netbeheerder, en wordt, wat deze opslagfaciliteiten betreft, niet onderworpen aan onevenredige [in de Franse tekst is ' onevenredige ' niet opgenomen] vereisten met betrekking tot vergunningen, zoals bedoeld in artikel 4, of onevenredige vergoedingen die tot de bevoegdheid van de federale overheid behoren.

Elke energiegemeenschap van burgers is financieel verantwoordelijk voor het onevenwicht dat hij veroorzaakt op het transmissienet. De verantwoordelijkheid wordt verzekerd voor het evenwicht van zijn activiteiten of door deze verantwoordelijkheid te delegeren aan een persoon die verantwoordelijk is voor het evenwicht.

De Koning kan nadere regels vaststellen met betrekking tot de uitvoering van deze paragraaf.

§ 2. Onverminderd de technische vereisten opgelegd door de bevoegde autoriteiten, wordt aan elke hernieuwbare energiegemeenschap het recht toegekend om een of meer van de volgende activiteiten uit te voeren :

1° energie produceren uit een installatie, waarbij de energiegemeenschap één van de eigenaars is van de productie-installatie of over de gebruiksrechten beschikt;

2° het zelfverbruik van de energie, vermeld in punt 1°;

3° energie opslaan door middel van een opslagfaciliteit;

4° energiediensten aanbieden of eraan deelnemen;

5° optreden als dienstverlener van flexibiliteit of aggregatie of deelnemer aan flexibiliteit of aggregatie;

6° de energie, vermeld in punt 1°, verkopen, ook met een stroomafnameovereenkomst op het transmissienet;

De Koning kan nadere regels vaststellen met betrekking tot de voorwaarden voor erkenning en deelname aan hernieuwbare-energiegemeenschappen.

Een hernieuwbare-energiegemeenschap heeft het recht om de in [het] eerste lid bedoelde activiteiten uit te oefenen, zonder onderworpen te zijn aan onevenredige of discriminerende technische vereisten, of aan administratieve vereisten, procedures en heffingen die geen kosten weerspiegelen.

§ 3. Elke contractuele clausule in een leveringscontract of ander contract tussen een energiegemeenschap van burgers en een elektriciteitsbedrijf, of elke onrechtmatige betaling of sanctie in het kader van een dergelijk contract die van invloed is op [in het Frans staat er ' die inbreuk maakt op ' ] het recht van de energiegemeenschap van burgers om flexibiliteitsdiensten of elektriciteitsdiensten anders dan de levering te kopen of verkopen en om een contract aan te gaan met een aanbieder van flexibiliteit, of die inbreuk maken op de rechten van de energiegemeenschap van burgers zoals vermeld in § 1, is nietig ».

B.6.2. Artikel 19<sup>quinquies</sup> van de Elektriciteitswet maakt samen met artikel 19<sup>quater</sup> van de Elektriciteitswet, dat ingevoegd is bij artikel 21 van de wet van 23 oktober 2022, deel uit van hoofdstuk IV<sup>ter</sup> (« Rechten en plichten van actieve afnemers ») van de Elektriciteitswet, dat op zijn beurt is ingevoegd door artikel 20 van de wet van 23 oktober 2022.

Artikel 19<sup>quinquies</sup> van de Elektriciteitswet kent verschillende rechten en plichten toe aan « energiegemeenschappen van burgers » en aan « hernieuwbare-energiegemeenschappen », welke een subcategorie vormen binnen de « energiegemeenschappen van burgers ».

B.6.3. Een « energiegemeenschap van burgers » is krachtens artikel 2, 106°, van de Elektriciteitswet, dat ingevoegd is door artikel 2, 9°, van de wet van 23 oktober 2022 :

« een rechtspersoon die :

a) gebaseerd is op vrijwillige en open deelname en waarover leden of aandeelhouders, die natuurlijke personen, lokale autoriteiten, waaronder gemeenten, onderwijsinstellingen, verenigingen, andere energiegemeenschappen of kleine en middelgrote ondernemingen zijn, feitelijke zeggenschap hebben,

b) waarvan het hoofddoel veeleer bestaat uit het bieden van milieu-, economische of sociale gemeenschapsvoordelen aan haar leden of aandeelhouders of aan de plaatselijke gebieden waar ze werkzaam is dan uit winst maken, en

c) zich bezig kan houden met de productie, waaronder uit hernieuwbare bronnen, de distributie, de levering, het verbruik, de aggregatie, de energieopslag, de energie-efficiëntiediensten, de oplaaddiensten voor elektrische voertuigen of andere energiediensten aan haar leden of aandeelhouders kan aanbieden ».

Een « hernieuwbare-energiegemeenschap » is krachtens artikel 2, 107°, van de Elektriciteitswet, dat eveneens ingevoegd is door artikel 2, 9°, van de wet van 23 oktober 2022 :

« een energiegemeenschap van burgers :

a) die gebaseerd is op open en vrijwillige deelname, autonoom is en zijn activiteiten binnen België uitoefent,

b) waarvan de aandeelhouders of leden natuurlijke personen, lokale autoriteiten, waaronder gemeenten, onderwijsinstellingen, verenigingen, andere energiegemeenschappen van burgers of kmo's zijn op voorwaarde dat hun deelname niet hun belangrijkste commerciële of professionele activiteit vormt,

c) waarvan het hoofddoel is het verschaffen van voordelen op milieugebied of op economisch of sociaal gebied aan haar aandeelhouders of leden, en niet het realiseren van winst,

d) waarbij de energiegemeenschap van burgers aandelen houdt in een rechtspersoon die eigenaar is van hernieuwbare energieprojecten, die ontwikkeld zijn voor deze rechtspersoon,

e) waarbij inzake productie van energie, zelfverbruik, opslag, verkoop en delen van energie, deze enkel betrekking hebben op energie uit hernieuwbare energiebronnen,

f) die uitsluitend zijn activiteiten uitvoert in de territoriale zee en de exclusieve economische zone ».

B.6.4. Het eerste onderdeel van het eerste middel van de Vlaamse Regering heeft uitsluitend betrekking op paragraaf 3 van artikel 19<sup>quinquies</sup> van de Elektriciteitswet en dat slechts in zoverre die bepaling voorziet in de nietigheid van clausules in contracten tussen een energiegemeenschap van burgers en een elektriciteitsbedrijf die, volgens de Nederlandse versie van de tekst, van invloed zijn op, en volgens de Franse versie van de tekst, inbreuk maken op het recht van de energiegemeenschap van burgers om flexibiliteitsdiensten te kopen of te verkopen en om een contract aan te gaan met een aanbieder van flexibiliteit.

B.7.1. Krachtens artikel 6, § 1, VII, eerste lid, a), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 zijn de gewesten bevoegd voor :

« Wat het energiebeleid betreft :

De gewestelijke aspecten van de energie, en in ieder geval :

a) De distributie en het plaatselijk vervoer van elektriciteit door middel van netten waarvan de nominale spanning lager is dan of gelijk is aan 70 000 volt, met inbegrip van de distributienettarieven voor elektriciteit, met uitzondering van de tarieven van de netten die een transmissiefunctie hebben en die uitgebaat worden door dezelfde beheerder als het transmissienet ».

B.7.2. Artikel 6, § 1, VII, tweede lid, c), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 behoudt evenwel aan de federale overheid de bevoegdheden voor met betrekking tot de aangelegenheden « die wegens hun technische en economische ondeelbaarheid een gelijke behandeling op nationaal vlak behoeven, te weten : [...] de grote infrastructuur voor de stockering; het vervoer en de productie van energie ».

B.7.3. Wat betreft de samenhang tussen de aan de gewesten toegekende bevoegdheden en die welke aan de federale overheid zijn voorbehouden, wordt in de parlementaire voorbereiding van de bijzondere wet van 8 augustus 1988 tot wijziging van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen uiteengezet :

« Wat het energiebeleid betreft zijn de Gewesten bevoegd voor de gewestelijke aspecten van het energiebeleid en in ieder geval voor de opgesomde aangelegenheden van het eerste lid van artikel 6, § 1, VII, behalve voor de aangelegenheden waarvan de technische en economische ondeelbaarheid een gelijke behandeling op nationaal vlak behoeven en die limitatief en volledig worden opgesomd na de woorden : ' te weten '. De nationale overheid is bevoegd voor de voormelde uitzonderingen evenals voor de niet-gewestelijke aspecten van het energiebeleid » (*Parl. St.*, Senaat, B.Z. 1988, nr. 405/2, p. 111).

Aldus heeft de bijzondere wetgever het energiebeleid opgevat als een gedeelde exclusieve bevoegdheid, waarbij de distributie en het plaatselijk vervoer van elektriciteit (door middel van netten waarvan de nominale spanning lager is dan of gelijk is aan 70 000 volt) aan de gewesten is toevertrouwd, terwijl het (niet-plaatselijk) vervoer van elektriciteit tot de bevoegdheid van de federale wetgever is blijven behoren.

B.8. De federale overheid is daarnaast krachtens artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 4°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 alleen bevoegd voor :

« het mededingingsrecht en het recht inzake de handelspraktijken, met uitzondering van de toekenning van kwaliteitslabels en oorsprongbenamingen van regionale of lokale aard ».

B.9. De bestreden bepaling heeft niet de regeling van flexibiliteitsdiensten als voorwerp, maar wel de sanctionering van contractuele clausules die de federale wetgever onwenselijk acht omdat zij, volgens de Nederlandse versie, een invloed hebben op en, volgens de Franse versie, inbreuk maken op het recht van de energiegemeenschap van burgers om flexibiliteitsdiensten te kopen of te verkopen en om een contract aan te gaan met een aanbieder van flexibiliteit. De gesanctioneerde clausules worden met andere woorden tot de oneerlijke handelspraktijken gerekend.

De bestreden bepaling behoort bijgevolg tot het recht inzake de handelspraktijken waarvoor de federale overheid exclusief bevoegd is. Het feit dat de bestreden bepaling een specifiek toepassingsgebied heeft en betrekking heeft op een sector die gedeeltelijk tot de bevoegdheid van de gewesten behoort, doet daaraan geen afbreuk.

B.10. Het eerste onderdeel van het eerste middel is niet gegrond.

*Tweede onderdeel van het eerste middel*

B.11. In het tweede onderdeel van het eerste middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 22 van de wet van 23 oktober 2022 artikel 6, § 1, I en II, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 schendt, doordat die bepaling een artikel 19*quinquies*, § 1, invoegt in de Elektriciteitswet dat in het algemeen onevenredige vergunningsvereisten verbiedt, terwijl de federale overheid een dergelijk verbod niet kan opleggen ten aanzien van vergunningen waarvoor de gewesten bevoegd zijn.

B.12.1. Krachtens artikel 6, § 1, I en II, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 zijn de gewesten bevoegd voor :

« I. Wat de ruimtelijke ordening betreft :

1° De stedenbouw en de ruimtelijke ordening;

2° De rooiplannen van de gemeentewegen;

3° De verkrijging, aanleg en uitrusting van gronden voor industrie, ambachtswezen en diensten of van andere onthaalinfrastructuren voor investeerders, met inbegrip van de investeringen voor de uitrusting van industriezones bij de havens en de beschikbaarstelling daarvan voor de gebruikers;

4° De stadsvernieuwing;

5° De vernieuwing van afgedankte bedrijfsruimte;

6° Het grondbeleid;

7° De monumenten en de landschappen.

II. Wat het leefmilieu en het waterbeleid betreft :

1° De bescherming van het leefmilieu, onder meer die van de bodem, de ondergrond, het water en de lucht tegen verontreiniging en aantasting, alsmede de strijd tegen de geluidshinder;

2° Het afvalstoffenbeleid;

3° De politie van de gevaarlijke, ongezonde en hinderlijke bedrijven onder voorbehoud van de maatregelen van interne politie die betrekking hebben op de arbeidsbescherming;

4° De waterproductie en watervoorziening, met inbegrip van de technische reglementering inzake de kwaliteit van het drinkwater, de zuivering van het afvalwater en de riolering;

5° De financiële tegemoetkoming naar aanleiding van schade veroorzaakt door algemene rampen ».

Krachtens artikel 6, § 1, I en II, tweede lid, van diezelfde bijzondere wet is de federale overheid echter bevoegd voor :

« 1° het vaststellen van de produktnormen;

2° de bescherming tegen ioniserende stralingen, met inbegrip van het radioactief afval ».

B.12.2. De gewesten hebben op grond van hun bevoegdheden inzake ruimtelijke ordening, het leefmilieu en het waterbeleid vergunningssystemen gecreëerd.

B.13.1. Artikel 19*quinquies*, § 1, van de Elektriciteitswet bepaalt dat het verboden is om energieopslagfaciliteiten van energiegemeenschappen van burgers die rechtstreeks aangesloten zijn op het transmissienet, te onderwerpen aan « onevenredige vereisten met betrekking tot vergunningen, zoals bedoeld in artikel 4 ». Uit de tekst van die bepaling blijkt dat het verbod op onevenredige vergunningvereisten uitsluitend betrekking heeft op de vergunningen bedoeld in artikel 4 van de Elektriciteitswet.

B.13.2. Artikel 4 van de Elektriciteitswet maakt « de bouw en de exploitatie van nieuwe installaties voor elektriciteitsproductie, alsook de bouw en exploitatie van nieuwe grote energieopslagfaciliteiten, de herziening, de vernieuwing, de verzaking, de overdracht en elke andere wijziging van een individuele vergunning afgeleverd op basis van dit artikel » afhankelijk van een voorafgaande vergunning die wordt uitgereikt door de minister. De minister waarvan sprake is in artikel 4 van de Elektriciteitswet, is krachtens artikel 2, 25°, van diezelfde wet de federale minister bevoegd voor Energie.

B.13.3. Het verbod op onevenredige vergunningsvereisten in artikel 19*quinquies*, § 1, van de Elektriciteitswet heeft bijgevolg, in tegenstelling tot wat de Vlaamse Regering voorhoudt, geen betrekking op enige vergunning die wordt uitgereikt door de gewesten. Het gaat uitsluitend om vergunningen die, net zoals de vergunningen bedoeld in artikel 4 van de Elektriciteitswet, worden uitgereikt door de federale overheid op grond van federale wetgeving.

B.14 Het tweede onderdeel van het eerste middel is niet gegrond.

*Derde onderdeel van het eerste middel*

B.15. In het derde onderdeel van het eerste middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 11, 2°, van de wet van 23 oktober 2022 artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *a)*, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 schendt, doordat die bepaling, die artikel 12, § 5, van de Elektriciteitswet wijzigt, een tarifaire waarborg invoegt die betrekking heeft op alle energiegemeenschappen van burgers en alle nettarieven, terwijl het regelen van de distributie en de distributienettarieven voorbehouden is aan de gewesten.

B.16.1. Krachtens artikel 12, § 1, van de Elektriciteitswet maken de aansluiting, het gebruik van de infrastructuur, elektrische systemen en desgevallend de ondersteunende diensten van de netbeheerder, die in artikel 2, 8°, van diezelfde wet wordt gedefinieerd als « de beheerder van het transmissienet, aangewezen overeenkomstig artikel 10 », het voorwerp uit van tarieven voor het beheer van het transmissienet en de netten die een transmissiefunctie hebben.

Krachtens artikel 12, § 2, van de Elektriciteitswet werkt de Commissie, zijnde de Commissie voor de Regulering van de Elektriciteit en het Gas (hierna : de CREG), opgericht door artikel 23 van de Elektriciteitswet (artikel 2, 26°, van de Elektriciteitswet), de tariefmethodologie uit die deze netbeheerder moet gebruiken voor het opstellen van zijn tariefvoorstel. Zij doet dat na gestructureerd, gedocumenteerd en transparant overleg met de netbeheerder of volgens een vastgestelde procedure van gemeenschappelijk akkoord met de netbeheerder op basis van een uitdrukkelijk transparant en niet-discriminerend akkoord. Bij het opstellen van de tariefmethodologie moet de CREG rekening houden met de richtsnoeren die opgenomen zijn in artikel 12, § 5, van de Elektriciteitswet.

B.16.2. De bestreden bepaling vult artikel 12, § 5, van de Elektriciteitswet aan met twee bijkomende richtsnoeren die luiden :

« 28° de actieve afnemers worden onderworpen aan transparante en niet-discriminerende nettarieven die de kosten weerspiegelen, waarbij de elektriciteit die in het net wordt geïnjecteerd en de elektriciteit die uit het net wordt verbruikt apart worden verrekend overeenkomstig artikel 18 van de Verordening (EU) 2019/943, waarbij ervoor wordt gezorgd dat zij op een passende en evenwichtige wijze bijdragen aan het delen van de totale kosten van het systeem;

29° de energiegemeenschappen van burgers worden onderworpen aan transparante en niet-discriminerende nettariëven die de kosten weerspiegelen [in de Franse tekst is ' die de kosten weerspiegelen ' niet opgenomen], waarbij wordt gewaarborgd dat zij op voldoende en evenwichtige wijze bijdragen aan het delen van de totale kosten van het transmissienet ».

Het derde onderdeel van het eerste middel van de Vlaamse Regering heeft uitsluitend betrekking op het door de bestreden bepaling ingevoegde artikel 12, § 5, 29°, van de Elektriciteitswet.

B.17.1. De federale overheid is krachtens artikel 6, § 1, VII, tweede lid, *d*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 bevoegd voor :

« de tarieven, met inbegrip van het prijsbeleid, onverminderd de gewestelijke bevoegdheid inzake de tarieven bedoeld in het eerste lid, *a*) en *b*) ».

De gewestelijke bevoegdheid inzake de tarieven bedoeld in het eerste lid, *a*), betreft de distributienettariëven voor elektriciteit, met uitzondering van de tarieven van de netten die een transmissiefunctie hebben en die uitgebaat worden door dezelfde beheerder als die van het transmissienet. De gewestelijke bevoegdheid inzake de tarieven bedoeld in het eerste lid, *b*) betreft nettariëven voor de openbare distributie van gas, met uitzondering van de tarieven van de netwerken die ook een aardgasvervoersfunctie hebben en die worden uitgebaat door dezelfde beheerder als die van het aardgasvervoersnet.

B.17.2. De federale overheid is, wat de tarieven voor elektriciteit betreft, bijgevolg bevoegd voor de transmissienettariëven en de tarieven van de netten die een transmissiefunctie hebben en die uitgebaat worden door dezelfde beheerder als die van het transmissienet.

B.18. De bestreden bepaling voorziet in een richtsnoer waarmee de CREG rekening moet houden bij het opstellen van de tariefmethodologie die de transmissienetbeheerder moet gebruiken bij het opstellen van zijn tariefvoorstel met betrekking tot de transmissienettariëven en de tarieven van de netten die een transmissiefunctie hebben. Gelet op die context kan de term « nettariëven » in de bestreden bepaling alleen maar zo worden begrepen dat hij uitsluitend verwijst naar het transmissienet en de netten die een transmissiefunctie hebben.

In ieder geval heeft de bestreden bepaling slechts een weerslag op de vaststelling van de tarieven die de transmissienetbeheerder aanrekent voor het beheer van het transmissienet en de netten die een transmissiefunctie hebben. Zoals in B.17.2 is vermeld, is de federale overheid exclusief bevoegd voor die tarieven. Het feit dat die tarieven worden aangerekend aan gewestelijke distributienetbeheerders die ze op hun beurt doorrekenen aan gebruikers van het distributienet, doet daaraan geen afbreuk.

B.19. Het derde onderdeel van het eerste middel is niet gegrond.

*Wat betreft het tweede middel*

*Eerste onderdeel van het tweede middel*

B.20. In het eerste onderdeel van het tweede middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 2, 9°, van de wet van 23 oktober 2022 artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *a*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 schendt, doordat die bepaling een definitie van « actieve afnemer » invoegt die niet beperkt is tot actieve afnemers aangesloten op het transmissienet, terwijl de federale overheid alleen bevoegd is voor de actieve afnemers aangesloten op het transmissienet.

B.21.1. Artikel 2, 104°, van de Elektriciteitswet, zoals ingevoegd door artikel 2, 9°, van de wet van 23 oktober 2022, definieert een « actieve afnemer » als :

« een eindafnemer, of een groep gezamenlijk optredende eindafnemers, die op eigen terrein binnen afgebakende grenzen, of op andere terreinen binnen afgebakende grenzen opgewekte elektriciteit verbruiken of opslaan, die door henzelf opgewekte elektriciteit verkopen, of die deelnemen aan flexibiliteits- of energie-efficiëntieregelingen, mits die activiteiten niet hun belangrijkste commerciële of professionele activiteit vormen ».

Artikel 2, 14°, van de Elektriciteitswet definieert een « eindafnemer » als :

« elke natuurlijke of rechtspersoon die elektriciteit koopt voor eigen gebruik ».

B.21.2. De definitie van actieve afnemer sluit niet uit dat eindafnemers of een groep gezamenlijk optredende eindafnemers die aangesloten zijn op een net waarvan de nominale spanning lager is dan of gelijk is aan 70 000 volt, kwalificeren als actieve afnemer.

B.22.1. In tegenstelling tot wat de Vlaamse Regering voorhoudt, volgt daaruit niet dat de bestreden bepaling niet in overeenstemming is met de bevoegdheidsverdelende regels. Hoewel het juist is dat de federale overheid alleen ten aanzien van actieve afnemers die aangesloten zijn op een net waarvan de nominale spanning hoger is dan 70 000 volt, bevoegd is om hun gehele statuut te regelen, kan zij in beperktere mate ook normerend optreden ten aanzien van actieve afnemers die aangesloten zijn op een net waarvan de nominale spanning lager is dan of gelijk is aan 70 000 volt.

Het vervoer van elektriciteit over netten waarvan de nominale spanning hoger is dan 70 000 volt is immers niet de enige bevoegdheid inzake energiebeleid die aan de federale overheid is voorbehouden. Zij is onder meer ook bevoegd voor de grote infrastructuur voor de stockering van energie en de productie van energie, met uitzondering van de nieuwe energiebronnen anders dan kernenergie (artikel 6, § 1, VII, tweede lid, *c*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980). Daarnaast is de federale overheid ook exclusief bevoegd voor het energiebeleid in de mariene gebieden die buiten het territoriaal bevoegdheidsgebied van de gewesten gelegen zijn. Tot slot kan een regeling die betrekking heeft op actieve afnemers die aangesloten zijn op een net waarvan de nominale spanning lager is dan of gelijk is aan 70 000 volt, vallen onder een federale bevoegdheid buiten het energiebeleid zoals de federale bevoegdheid inzake de bescherming van de verbruiker (artikel 6, § 1, VI, vierde lid, 2°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980).

B.22.2. Aangezien de federale overheid in die mate normerend kan optreden ten aanzien van alle actieve afnemers, mag zij een definitie van actieve afnemer invoegen die geen rekening houdt met het net waarop de eindafnemer of een groep gezamenlijk optredende eindafnemers is aangesloten.

Het eerste onderdeel van het tweede middel is niet gegrond.

*Tweede onderdeel van het tweede middel*

B.23. In het tweede onderdeel van het tweede middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 11, 2°, van de wet van 23 oktober 2022 artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *a*), en tweede lid, *d*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 schendt, doordat die bepaling, die artikel 12, § 5, van de Elektriciteitswet wijzigt, ten aanzien van actieve afnemers een tarifaire waarborg oplegt die betrekking heeft op alle nettariëven, terwijl het regelen van de distributie en de distributienettariëven voorbehouden is aan de gewesten.

B.24. Om dezelfde redenen als die welke hiervoor in B.18 werden vermeld, moet de term « nettariëven » in artikel 12, § 5, 28°, van de Elektriciteitswet, zoals ingevoegd door artikel 11, 2°, van de wet van 23 oktober 2022, zo worden begrepen dat hij uitsluitend verwijst naar het transmissienet en de netten die een transmissiefunctie hebben, en dient te worden vastgesteld dat die bepaling slechts een weerslag heeft op de vaststelling van de tarieven die de transmissienetbeheerder aanrekent voor het beheer van het transmissienet en de netten die een transmissiefunctie hebben waarvoor de federale overheid exclusief bevoegd is.

Artikel 12, § 5, 28°, van de Elektriciteitswet, zoals ingevoegd door artikel 11, 2°, van de wet van 23 oktober 2022, past bijgevolg binnen de federale bevoegdheid voor de transmissienettarieven en de tarieven van de netten die een transmissiefunctie hebben en die uitgebaat worden door dezelfde beheerder als die van het transmissienet. Ook hier doet het feit dat die tarieven worden aangerekend aan gewestelijke distributienetbeheerders die ze op hun beurt doorrekenen aan gebruikers van het distributienet, daaraan geen afbreuk.

B.25. Het tweede onderdeel van het tweede middel is niet gegrond.

*Derde onderdeel van het tweede middel*

B.26. In het derde onderdeel van het tweede middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 21 van de wet van 23 oktober 2022, dat artikel 19<sup>quater</sup> invoegt in de Elektriciteitswet, artikel 6, § 1, I, II en VII, eerste lid, *a*), en tweede lid, *d*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 schendt, doordat die bepaling alle actieve afnemers die eigenaar zijn van een energieopslagfaciliteit het recht geeft om meerdere elektriciteitsdiensten tegelijk te leveren (artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 2°, van de Elektriciteitswet), om geen dubbele tarieven aangerekend te krijgen voor opgeslagen elektriciteit op hun eigen terrein (artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 3°, van de Elektriciteitswet) en om niet onderworpen te worden aan onevenredige vereisten met betrekking tot vergunningen (artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 4°, van de Elektriciteitswet), terwijl de aangelegenheden inzake distributie, distributienettarieven, ruimtelijke ordening en leefmilieu voorbehouden zijn aan de gewesten.

B.27.1. Artikel 19<sup>quater</sup> van de Elektriciteitswet, zoals ingevoegd bij artikel 21 van de wet van 23 oktober 2022, bepaalt :

« § 1. Onverminderd de technische vereisten opgelegd door de bevoegde autoriteiten, heeft elke actieve afnemer aangesloten op het transmissienet de volgende rechten :

- 1° het recht om deel te nemen aan elektriciteitsdiensten;
- 2° het recht om een aggregatiecontract af te sluiten, zonder dat hij daartoe toestemming moet krijgen van andere marktdeelnemers;
- 3° het recht om zelf opgewekte elektriciteit te verkopen, onder meer door middel van stroomafname-overeenkomsten;
- 4° het recht om zijn flexibiliteit te valoriseren, in overeenstemming met artikel 19*bis*;
- 5° het recht om het beheer van de faciliteiten die nodig zijn voor zijn activiteiten, inclusief installatie, bediening, gegevensverwerking en onderhoud, aan een derde te delegeren, zonder dat die derde als een actieve afnemer wordt beschouwd;
- 6° het recht om zelfopgewekte elektriciteit te verbruiken;
- 7° het recht om elektriciteit op te slaan door middel van een energieopslagfaciliteit, ongeacht of deze elektriciteit zelf is opgewekt of van het net is afgenomen.

Een actieve afnemer die eigenaar is van een energieopslagfaciliteit :

- 1° heeft het recht om die installatie binnen een redelijke termijn en indien van toepassing op het transmissienet aan te sluiten;
- 2° heeft het recht om meerdere elektriciteitsdiensten tegelijk te leveren, indien technisch mogelijk;
- 3° krijgt geen dubbele tarieven aangerekend, waaronder transmissienettarieven, voor opgeslagen elektriciteit op zijn eigen terrein of als hij flexibiliteitsdiensten levert aan de netbeheerder;
- 4° en wordt niet onderworpen aan onevenredige [in de Franse tekst is 'onevenredige' niet opgenomen] vereisten met betrekking tot vergunningen, zoals bedoeld in artikel 4, of aan onevenredige vergoedingen.

De actieve afnemer heeft het recht om de in [het] eerste lid bedoelde activiteiten uit te oefenen, zonder onderworpen te zijn aan onevenredige of discriminerende technische vereisten, of aan administratieve vereisten, procedures en heffingen die de kosten niet weerspiegelen.

Elke actieve afnemer is financieel verantwoordelijk voor het onevenwicht dat hij veroorzaakt op het transmissienet. De verantwoordelijkheid wordt verzekerd voor het evenwicht van zijn activiteiten of door deze verantwoordelijkheid te delegeren aan een persoon die verantwoordelijk is voor het evenwicht.

De Koning kan in het in artikel 11, § 1 bedoelde Technisch Reglement, de nadere regels bepalen inzake de financiële verantwoordelijkheid van de actieve afnemer voor het onevenwicht dat hij veroorzaakt op het transmissienet.

§ 2. Elke contractuele clausule in een leveringscontract of ander contract tussen een afnemer of een onderneming aangesloten op het transmissienet en een elektriciteitsbedrijf, of elke onrechtmatige betaling of sanctie in het kader van een dergelijk contract die van invloed is op het recht van de afnemer of onderneming die aangesloten is op het transmissienet om flexibiliteitsdiensten of elektriciteitsdiensten anders dan de levering te kopen of verkopen of om een contract aan te gaan met een aanbieder van flexibiliteit, of die inbreuk maken op de rechten van de actieve afnemer zoals vermeld in paragraaf 1, is nietig ».

B.27.2. Het derde onderdeel van het tweede middel van de Vlaamse Regering heeft uitsluitend betrekking op artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 2°, van de Elektriciteitswet, op artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 3°, van de Elektriciteitswet in zoverre het dubbele tarieven voor opgeslagen elektriciteit op eigen terrein verbiedt, en op artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 4°, van de Elektriciteitswet in zoverre het onevenredige vergunningsvereisten verbiedt. In zoverre de Vlaamse Regering in haar memorie van antwoord voor het eerst een grief uiteenzet ten aanzien van het recht om niet te worden onderworpen aan onevenredige vergoedingen dat eveneens opgenomen is in artikel 19<sup>quater</sup>, tweede lid, 4°, van de Elektriciteitswet, betreft het een nieuw middel dat krachtens artikel 85 van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Grondwettelijk Hof niet ontvankelijk is.

B.28.1. Artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 2°, van de Elektriciteitswet geeft een actieve afnemer die eigenaar is van een energieopslagfaciliteit het recht om meerdere elektriciteitsdiensten tegelijk te leveren, indien technisch mogelijk.

B.28.2. De Vlaamse Regering houdt voor dat die bepaling van toepassing is op alle actieve afnemers met inbegrip van zij die aangesloten zijn op een net waarvoor de gewesten bevoegd zijn.

B.28.3. Zoals de Ministerraad aanvoert, dient artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 2°, van de Elektriciteitswet zo te worden geïnterpreteerd dat het enkel het recht om meerdere elektriciteitsdiensten tegelijk te leveren, indien technisch mogelijk, toekent aan actieve afnemers voor zover zij zijn aangesloten op het transmissienet. Die interpretatie houdt rekening met het eerste lid van artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, van de Elektriciteitswet, waarvan het toepassingsgebied wel uitdrukkelijk beperkt is tot actieve afnemers aangesloten op het transmissienet, en met de parlementaire voorbereiding die vermeldt :

« [Artikel 21 van de wet van 23 oktober 2022] beoogt de invoeging van een artikel 19<sup>quater</sup> waarin de rechten en verplichtingen van actieve afnemers aangesloten op het transmissienet nader bepaald worden » (*Parl. St.*, Kamer, 2021-2022, DOC 55-2831/001, p. 30).

In die interpretatie is artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 2°, van de Elektriciteitswet in overeenstemming met de in artikel 6, § 1, VII, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 opgenomen bevoegdheidsverdelende regels.

B.29.1. Artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 3<sup>o</sup>, van de Elektriciteitswet geeft een actieve afnemer die eigenaar is van een energieopslagfaciliteit, het recht om geen dubbele tarieven aangerekend te krijgen, waaronder transmissienettarieven, voor opgeslagen elektriciteit op zijn eigen terrein.

B.29.2. De Vlaamse Regering houdt voor dat die bepaling alle nettarieven viseert, met inbegrip van de distributienettarieven waarvoor de gewesten bevoegd zijn.

B.29.3. Zoals de Ministerraad aanvoert, dient artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 3<sup>o</sup>, van de Elektriciteitswet zo te worden geïnterpreteerd dat het uitsluitend betrekking heeft op tarieven andere dan de distributienettarieven en andere dan de tarieven van de netten die een transmissiefunctie hebben en die niet uitgebaat worden door de beheerder van het transmissienet.

In die interpretatie is artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 3<sup>o</sup>, van de Elektriciteitswet in overeenstemming met de in artikel 6, § 1, VII, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 opgenomen bevoegdheidsverdelende regels.

B.30.1. Artikel 19<sup>quater</sup>, § 1, tweede lid, 4<sup>o</sup>, van de Elektriciteitswet geeft een actieve afnemer die eigenaar is van een energieopslagfaciliteit, het recht om niet te worden onderworpen aan onevenredige vereisten met betrekking tot vergunningen, zoals bedoeld in artikel 4.

B.30.2. Om dezelfde redenen als die welke zijn vermeld in B.13.1 tot en met B.13.3. heeft die bepaling uitsluitend betrekking op vergunningen die, net zoals de vergunningen bedoeld in artikel 4 van de Elektriciteitswet, worden uitgereikt door de federale overheid op grond van federale wetgeving.

Die bepaling doet bijgevolg geen afbreuk aan een aan de gewesten voorbehouden bevoegdheid.

B.31. Onder voorbehoud van de interpretaties vermeld in B.28.3 en B.29.3, is het derde onderdeel van het tweede middel niet gegrond.

*Wat betreft het derde middel*

B.32. In het derde middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 14, 2<sup>o</sup>, van de wet van 23 oktober 2022, dat artikel 18, § 2/3, van de Elektriciteitswet aanvult, artikel 6, § 1, VII, eerste lid, a), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 schendt, doordat die bepaling leveranciers toelaat om onder bepaalde voorwaarden opzeggingsvergoedingen aan te rekenen aan afnemers die geen huishoudelijke afnemer of kmo zijn, terwijl het de gewesten toekomt om de positie van de afnemer te regelen op distributieniveau.

B.33. In haar memorie van antwoord werpt de Vlaamse Regering bovendien in ondergeschikte orde op dat diezelfde bepaling het bevoegdheidsrechtelijk evenredigheidsbeginsel schendt.

Aangezien die grief voor het eerst in die memorie wordt aangevoerd, dient zij te worden aangemerkt als een nieuw middel, dat krachtens artikel 85 van de bijzondere wet van 6 januari 1989 niet ontvankelijk is.

B.34.1. Artikel 18, § 2/3, van de Elektriciteitswet, zoals van toepassing vóór de wijziging ervan door artikel 14 van de wet van 23 oktober 2022, bepaalde :

« De huishoudelijke afnemer of de K.M.O. heeft het recht een overeenkomst, zowel van bepaalde duur als van onbepaalde duur, voor de continue levering van elektriciteit op elk ogenblik te beëindigen mits een opzegtermijn van één maand wordt nageleefd.

Elk contractueel beding dat afbreuk doet aan dit recht, is van rechtswege nietig.

De leverancier waarmee de huishoudelijke afnemer of de K.M.O. een overeenkomst tot continue levering van elektriciteit sluit, wordt verondersteld gemandateerd te zijn om het recht bedoeld in het eerste lid uit te oefenen, tenzij uitdrukkelijk, andersluidende overeenkomst.

Wanneer de huishoudelijke afnemer of de K.M.O. gebruik maakt van het recht dat hem wordt toegekend krachtens het eerste lid, mag hem hiervoor geen enkele vergoeding in rekening worden gebracht ».

B.34.2. Artikel 14, 2<sup>o</sup>, van de wet van 23 oktober 2022 heeft twee leden toegevoegd aan die bepaling, die luiden :

« Onverminderd hetgeen voorafgaat in het vierde lid, mogen leveranciers opzeggingsvergoedingen in rekening brengen aan afnemers die geen huishoudelijke afnemer of KMO zijn die vrijwillig een elektriciteitsleveringscontract met een vaste looptijd en een vaste prijs vóór het einde van de looptijd opzeggen, voor zover zulke vergoedingen deel uitmaken van een contract dat de afnemer vrijwillig is aangegaan en zulke vergoedingen duidelijk aan de afnemer worden meegedeeld voordat het contract wordt aangegaan. Dergelijke vergoedingen zijn evenredig en mogen bovendien niet meer bedragen dan het rechtstreekse economische verlies dat de leverancier, lijdt als gevolg van de afnemer die zijn contract opzegt, met inbegrip van de kosten voor gebundelde investeringen of diensten die de afnemer reeds heeft ontvangen als onderdeel van het contract. De bewijslast voor het rechtstreekse economische verlies ligt bij de leverancier en de toelaatbaarheid van de opzeggingsvergoedingen wordt gemonitord door de commissie.

De maximale opzegtermijn, bedoeld in het eerste lid, en het verbod op een opzeggingsvergoeding, bedoeld in het vierde lid, zijn eveneens van toepassing op huishoudelijke afnemers die deelnemen aan collectieve overstapregelingen ».

Het derde middel is uitsluitend gericht tegen het eerste van die twee leden die bij artikel 14, 2<sup>o</sup>, van de wet van 23 oktober 2022 zijn ingevoegd.

B.35.1. De bestreden bepaling erkent het recht van leveranciers om opzeggingsvergoedingen in rekening te brengen aan afnemers die geen huishoudelijke afnemer of kmo zijn die vrijwillig een elektriciteitsleveringscontract met een vaste looptijd en een vaste prijs vóór het einde van de looptijd opzeggen, maar koppelt daaraan wel verschillende voorwaarden. Die voorwaarden beogen de afnemers die geen huishoudelijke afnemer of kmo zijn, te beschermen tegen oneerlijke handelspraktijken, namelijk tegen niet vrijwillig overeengekomen, onverwachte en onevenredige opzeggingsvergoedingen.

B.35.2. De bestreden bepaling past bijgevolg binnen de exclusieve federale bevoegdheid voor het recht inzake de handelspraktijken (artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 4<sup>o</sup>, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980). De omstandigheid dat zij ook van toepassing is op afnemers die aangesloten zijn op een net waarvoor de gewesten bevoegd zijn, doet daaraan geen afbreuk. Het behoort op grond van artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 4<sup>o</sup>, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 immers ook tot de bevoegdheid van de federale overheid om de toepassing van het in die bepaling vermelde « recht inzake de handelspraktijken » op een specifieke activiteitensector te regelen, zelfs wanneer die sector geheel of gedeeltelijk tot de bevoegdheid van de gemeenschappen of gewesten behoort.

B.36. Het derde middel is niet gegrond.

*Wat betreft het vierde middel*

B.37. In het vierde middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 3 van de wet van 23 oktober 2022, dat artikel 4, § 2, 3<sup>o</sup>, van de Elektriciteitswet wijzigt, artikel 6, § 1, VII, eerste lid, f), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 schendt, doordat die bepaling voorziet in een toekenningscriterium voor vergunningen op grond waarvan dient te worden nagegaan in hoeverre de betrokken productie- of opslaginstallatie bijdraagt aan de verwezenlijking van hernieuwbare-energie doelstellingen van de Europese Unie, terwijl aangelegenheden inzake hernieuwbare energie voorbehouden zijn aan de gewesten.

B.38.1. Artikel 4, §§ 1 en 2, van de Elektriciteitswet, zoals van toepassing vóór de wijziging ervan door artikel 3 van de wet van 23 oktober 2022, bepaalde :

« § 1. Met uitzondering van de installaties voor de industriële elektriciteitsproductie door splijting van kernbrandstoffen die, overeenkomstig artikelen 3 en 4 van de wet van 31 januari 2003 houdende de geleidelijke uitstap uit kernenergie voor industriële elektriciteitsproductie, niet meer het voorwerp van vergunningen kunnen uitmaken, worden de bouw en de exploitatie van nieuwe installaties voor elektriciteitsproductie, alsook de bouw en exploitatie van nieuwe energieopslagfaciliteiten, de herziening, de vernieuwing, de verzaking, de overdracht en elke andere wijziging van een individuele vergunning afgeleverd op basis van dit artikel onderworpen aan de voorafgaande toekenning van een individuele vergunning afgeleverd door de minister na advies van de commissie.

De in het eerste lid bedoelde vergunningen gelden voor onbepaalde duur. In afwijking daarvan, kan de Koning, na advies van de commissie, de duur bepalen waarvoor de vergunningen of bepaalde categorieën van vergunningen gelden.

Na advies van de commissie kan de Koning, tegen de door Hem bepaalde voorwaarden :

1° het toepassingsgebied van het eerste lid uitbreiden tot verbouwingen of andere aanpassingen van bestaande installaties;

2° de bouw van installaties met een laag vermogen, tijdelijke installaties, en noodstroomgroepen die in eilandbedrijf kunnen werken, vrijstellen van vergunning en onderwerpen aan een procedure van voorafgaande melding aan de Algemene Directie Energie en de commissie.

§ 2. Na advies van de commissie bepaalt de Koning de criteria voor de toekenning van de vergunningen bedoeld in § 1, eerste lid. Deze criteria kunnen inzonderheid betrekking hebben op :

1° de veiligheid en de bedrijfszekerheid van de elektriciteitsnetten, de installaties en de bijbehorende uitrusting;

2° de energie-efficiëntie van de voorgestelde installatie, rekening houdend met de internationale verbintenissen van België inzonderheid inzake bescherming van het leefmilieu;

3° de aard van de primaire energiebronnen, de bijdrage van de installatie bedoeld in paragraaf 1 aan de verwezenlijking van de algemene doelstelling van de Europese Unie die bepaald is bij Richtlijn 2009/28/EG, evenals de bijdrage van de installatie bedoeld in paragraaf 1 aan de vermindering van de emissies;

4° de professionele betrouwbaarheid en ervaring van de aanvrager, zijn technische, economische en financiële capaciteit en de kwaliteit van zijn organisatie;

5° openbare dienstverplichtingen, onder andere inzake regelmaat en kwaliteit van elektriciteitsleveringen;

6° de bescherming van de volksgezondheid en de openbare veiligheid;

7° het vermogen van de installatie om deel te nemen aan de automatische ondersteunende diensten voor de primaire regeling van de frequentie en de secundaire automatische regeling van het evenwicht van de Belgische regelzone;

8° uitsluitend wat betreft vergunningen voor productie-installaties: alternatieven voor de bouw van nieuwe productiecapaciteiten, zoals oplossingen voor actieve deelname aan vraagresponsoplossingen en energieopslag ».

B.38.2. Artikel 3 van de wet van 23 oktober 2022 heeft in artikel 4, § 2, 3°, van de Elektriciteitswet de woorden « de bijdrage van de installatie bedoeld in paragraaf 1 aan de verwezenlijking van de algemene doelstelling van de Europese Unie die bepaald is bij Richtlijn 2009/28/EG » vervangen door « de bijdrage van de installatie bedoeld in paragraaf 1 aan de verwezenlijking van de algemene doelstelling van de Unie, die streeft naar een aandeel van ten minste 32 % van de energie uit hernieuwbare bronnen in het bruto eindverbruik van energie van de Unie in 2030, bedoeld in artikel 3, lid 1, van Richtlijn (EU) 2018/2001 van het Europees Parlement en de Raad ».

B.38.3. Artikel 3, lid 1, van de richtlijn (EU) 2018/2001 bepaalt :

« De lidstaten zorgen er samen voor dat het aandeel energie uit hernieuwbare bronnen in het bruto-eindverbruik van energie in de Unie in 2030 minstens 32 % bedraagt. De Commissie beoordeelt die doelstelling, teneinde uiterlijk in 2023 een wetgevingsvoorstel in te dienen voor een verhoging daarvan indien er verdere aanzienlijke kostenbesparingen zijn in de productie van hernieuwbare energie, wanneer dat nodig is om te voldoen aan de internationale verplichtingen van de Unie voor het koolstofvrij maken, of wanneer een aanzienlijke daling van het energieverbruik in de Unie een dergelijke verhoging rechtvaardigt ».

Energie uit hernieuwbare bronnen en hernieuwbare energie worden in artikel 2, tweede alinea, 1), van de richtlijn (EU) 2018/2001 gedefinieerd als :

« energie uit hernieuwbare niet-fossiele bronnen, namelijk windenergie, zonne-energie (thermische zonne-energie en fotovoltaïsche energie) en geothermische energie, omgevingsenergie, getijdenenergie, golflagenenergie en andere energie uit de oceanen, waterkracht, en energie uit biomassa, stortgas, gas van rioolzuiveringsinstallaties, en biogas ».

Artikel 2, 4°, van de Elektriciteitswet definieert hernieuwbare energiebronnen op zijn beurt als :

« de hernieuwbare niet-fossiele energiebronnen (wind, zon, geothermische warmte, golflagen, getij, waterkracht, biomassa, stortgas, gas van afvalwaterzuiveringsinstallaties en biogassen) ».

B.39.1. Krachtens artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *f*) en *h*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 behoren tot de gewestelijke aspecten van de energie :

« *f*) De nieuwe energiebronnen met uitzondering van deze die verband houden met de kernenergie;

[...]

*h*) het rationeel energieverbruik ».

B.39.2. Krachtens artikel 6, § 1, VII, tweede lid, *c*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 is de federale overheid bevoegd voor « de grote infrastructures voor de stockering; het vervoer en de produktie van energie ». Gelet op artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *f*), van diezelfde bijzondere wet wordt onder « produktie » evenwel niet begrepen « de nieuwe energiebronnen met uitzondering van deze die verband houden met de kernenergie ' voor zover tenminste de technische en economische ondeelbaarheid niet in het gedrang komt » (*Parl. St.*, Kamer, B.Z. 1988, nr. 516/1, p. 12).

B.40.1. Artikel 4, § 2, 3°, van de Elektriciteitswet, zoals gewijzigd door de bestreden bepaling, machtigt de Koning ertoe criteria voor de toekenningen van de vergunningen bedoeld in artikel 4, § 1, eerste lid, van dezelfde wet te bepalen die betrekking hebben op de bijdrage van de installatie aan de verwezenlijking van de algemene doelstelling van de Unie, die streeft naar een aandeel van ten minste 32 % van de energie uit hernieuwbare bronnen in het bruto-eindverbruik van energie van de Unie in 2030. De Koning wordt aldus ertoe gemachtigd vergunningscriteria te bepalen die verband houden met de bevordering van hernieuwbare energie.



B.40.2. De bevordering van de hernieuwbare energiebronnen behoort, behalve in de mariene gebieden die buiten het territoriaal bevoegdheidsgebied van de gewesten gelegen zijn, op grond van artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *f*) en *h*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 evenwel tot de bevoegdheid van de gewesten. De bestreden bepaling doet bijgevolg afbreuk aan die bevoegdheid in zoverre ze betrekking heeft op installaties die gelegen zijn binnen het territoriaal bevoegdheidsgebied van de gewesten. In tegenstelling tot wat de Ministerraad aanvoert, kan de bestreden bepaling voor installaties die gelegen zijn binnen het territoriaal bevoegdheidsgebied van de gewesten, ook niet worden ingepast in de federale voorbehouden bevoegdheid voor « de grote infrastructuur voor de stockering; het vervoer en de productie van energie ». Zij is immers niet noodzakelijk om die bevoegdheid te kunnen uitoefenen.

B.41. Het vierde middel is in die mate gegrond.

Artikel 3 van de wet van 23 oktober 2022 moet worden vernietigd, behoudens in zoverre het betrekking heeft op installaties in de mariene gebieden die buiten het territoriaal bevoegdheidsgebied van de gewesten gelegen zijn.

*Wat betreft het vijfde middel*

B.42. In het vijfde middel voert de Vlaamse Regering aan dat artikel 2, 6° en 9°, van de wet van 23 oktober 2022, artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *a*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 schendt, doordat die bepalingen respectievelijk een definitie van « ondersteunende dienst » en een definitie van « niet-frequentiegerelateerde ondersteunende dienst » invoegen die ook betrekking hebben op diensten op distributieniveau, terwijl het reguleren van die diensten op distributieniveau voorbehouden is aan de gewesten.

Die bevoegdheidsoverschrijding komt volgens de Vlaamse Regering bovendien in het bijzonder tot uiting wanneer de bestreden bepalingen worden samengelezen met artikel 8, § 1 en § 1/1, derde lid, en artikel 18, § 1, eerste en derde lid, van de Elektriciteitswet.

B.43. Artikel 2, 45°, van de Elektriciteitswet, zoals vervangen door artikel 2, 6°, van de wet van 23 oktober 2022, definieert « ondersteunende dienst » als :

« een dienst die nodig is voor de exploitatie van een transmissie- of distributiesysteem, met inbegrip van balanceringsdiensten en niet-frequentiegerelateerde ondersteunende diensten, maar uitgezonderd congestiebeheer ».

Artikel 2, 114°, van de Elektriciteitswet, zoals ingevoegd door artikel 2, 9°, van de wet van 23 oktober 2022, definieert « niet-frequentiegerelateerde ondersteunende dienst » als :

« een dienst die wordt gebruikt door een transmissie- of distributiesysteembeheerder voor spanningsregeling in stationaire toestand, snelle blindstroominjecties, inertie voor plaatselijke netstabiliteit, kortsluitstroom, blackstartmogelijkheden en inzetbaarheid in eilandbedrijf ».

B.44. Die definities sluiten niet uit dat diensten die worden gebruikt door een distributienetbeheerder ten behoeve van een net waarvan de nominale spanning lager is dan of gelijk is aan 70 000 volt, kwalificeren als een ondersteunende dienst of een niet-frequentiegerelateerde ondersteunende dienst.

B.45. Krachtens artikel 6, § 1, VII, eerste lid, *a*), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 zijn de gewesten bevoegd voor de gewestelijke aspecten van de energie, en in ieder geval « de distributie en het plaatselijk vervoer van elektriciteit door middel van netten waarvan de nominale spanning lager is dan of gelijk is aan 70 000 volt ». Die gewestelijke bevoegdheid belet evenwel niet elk normerend optreden door de federale overheid ten aanzien van alle ondersteunende diensten, met inbegrip van de niet-frequentiegerelateerde ondersteunende diensten, zoals gedefinieerd in de bestreden bepalingen. Een dergelijke federale regeling kan in overeenstemming zijn met de bevoegdheidverdelende regels indien zij bijvoorbeeld past binnen de federale bevoegdheid voor de organisatie van de elektriciteitsmarkt of voor het mededingingsrecht en het recht inzake de handelspraktijken (artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 4°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980). De federale overheid mag bijgevolg een definitie van ondersteunende dienst en niet-frequentiegerelateerde ondersteunende dienst invoegen die ook diensten omvat die worden gebruikt door een distributienetbeheerder ten behoeve van een net waarvan de nominale spanning lager is dan of gelijk is aan 70 000 volt.

B.46. Het voorgaande neemt niet weg dat bepalingen die gebruikmaken van de bestreden definities in overeenstemming moeten zijn met de bevoegdheidverdelende regels. In zoverre het middel gericht is tegen de bestreden bepalingen in samenhang gelezen met de artikelen 8, § 1 en § 1/1, derde lid, en 18, § 1, eerste en derde lid, van de Elektriciteitswet, volstaat evenwel de vaststelling dat de draagwijdte van de laatstgenoemde bepalingen van de Elektriciteitswet niet is gewijzigd door de invoeging van de bestreden definities. De Elektriciteitswet bevat immers reeds sinds de invoeging van artikel 2, 101°, door artikel 2 van de wet van 21 juli 2021 « tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot wijziging van de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen » een definitie van ondersteunende dienst die identiek is aan de later door artikel 2, 6°, van de wet van 23 oktober 2022 in artikel 2, 45°, van de Elektriciteitswet ingevoegde definitie, die overigens opnieuw is opgeheven door artikel 3, 3°, van de wet van 21 mei 2023 « houdende diverse bepalingen inzake energie ». De Elektriciteitswet bevatte vóór de invoeging van artikel 2, 114°, door artikel 2, 9°, van de wet van 23 oktober 2022 weliswaar geen definitie van niet-frequentiegerelateerde ondersteunende dienst, maar aangezien die diensten een subcategorie vormen van de ondersteunende diensten, doet dat aan het voorgaande geen afbreuk.

B.47. Het vijfde middel is niet gegrond.

Om die redenen,

het Hof

- vernietigt artikel 3 van de wet van 23 oktober 2022 « tot wijziging van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt en tot omzetting van de Richtlijn (EU) 2019/944 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor elektriciteit en tot wijziging van Richtlijn 2012/27/EU », behoudens in zoverre het betrekking heeft op installaties in de mariene gebieden die buiten het territoriaal bevoegdheidsgebied van de gewesten gelegen zijn;

- onder voorbehoud van de in B.28.3 en B.29.3 vermelde interpretaties, verwerpt het beroep voor het overige.

Aldus gewezen in het Nederlands, het Frans en het Duits, overeenkomstig artikel 65 van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Grondwettelijk Hof, op 27 maart 2024.

De griffier,  
Nicolas Dupont

De voorzitter,  
Luc Lavrysen

## COUR CONSTITUTIONNELLE

[C – 2024/003627]

## Extrait de l'arrêt n° 36/2024 du 27 mars 2024

Numéro du rôle : 7962

*En cause* : le recours en annulation des articles 2, 6° et 9°, 3, 11, 2°, 14, 2°, 21 et 22 de la loi du 23 octobre 2022 « modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et portant transposition de la directive (UE) 2019/944 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 concernant des règles communes pour le marché intérieur de l'électricité et modifiant la directive 2012/27/UE », introduit par le Gouvernement flamand.

La Cour constitutionnelle,

composée des présidents Luc Lavrysen et Pierre Nihoul, et des juges Thierry Giet, Joséphine Moerman, Michel Pâques, Yasmine Kherbache, Danny Pieters, Sabine de Bethune, Emmanuelle Bribosia, Willem Verrijdt, Katrin Jadin et Magali Plovie, assistée du greffier Nicolas Dupont, présidée par le président Luc Lavrysen,

après en avoir délibéré, rend l'arrêt suivant :

I. *Objet du recours et procédure*

Par requête adressée à la Cour par lettre recommandée à la poste le 28 mars 2023 et parvenue au greffe le 29 mars 2023, le Gouvernement flamand, assisté et représenté par Me Frederik Vandendriessche, Me Pieterjan Claeys et Me Natan Vermeersch, avocats au barreau de Bruxelles, a introduit un recours en annulation des articles 2, 6° et 9°, 3, 11, 2°, 14, 2°, 21 et 22 de la loi du 23 octobre 2022 « modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et portant transposition de la directive (UE) 2019/944 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 concernant des règles communes pour le marché intérieur de l'électricité et modifiant la directive 2012/27/UE » (publiée au *Moniteur belge* du 26 octobre 2022).

(...)

II. *En droit*

(...)

B.1. Le Gouvernement flamand demande l'annulation des articles 2, 6° et 9°, 3, 11, 2°, 14, 2°, 21 et 22 de la loi du 23 octobre 2022 « modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et portant transposition de la directive (UE) 2019/944 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 concernant des règles communes pour le marché intérieur de l'électricité et modifiant la directive 2012/27/UE » (ci-après : la loi du 23 octobre 2022).

B.2.1. La loi du 23 octobre 2022 modifie la loi du 29 avril 1999 « relative à l'organisation du marché de l'électricité » (ci-après : la loi du 29 avril 1999) afin :

- de transposer partiellement la directive (UE) 2019/944 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 « concernant des règles communes pour le marché intérieur de l'électricité et modifiant la directive 2012/27/UE (refonte) » (ci-après : la directive (UE) 2019/944);

- de transposer partiellement la directive (UE) 2018/2001 du Parlement européen et du Conseil du 11 décembre 2018 « relative à la promotion de l'utilisation de l'énergie produite à partir de sources renouvelables (refonte) » (ci-après : la directive (UE) 2018/2001);

- de remédier à une éventuelle ambiguïté qui pourrait découler de la loi du 13 juillet 2017 « modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité en vue d'améliorer la flexibilité de la demande et le stockage d'électricité ».

B.2.2. Aux termes de l'exposé des motifs de la loi du 23 octobre 2022, la transposition de la directive (UE) 2019/944 constitue le but principal de la loi (*Doc. parl.*, Chambre, 2021-2022, DOC 55-2831/001, p. 3). Selon le même exposé des motifs, cette transposition couvre quatre domaines, à savoir les droits et la protection des consommateurs, les obligations du gestionnaire du réseau de transport, l'assouplissement du marché de l'électricité et la coopération internationale et régionale (*ibid.*, p. 6).

*Quant à l'étendue du recours*

B.3. Le Conseil des ministres fait valoir que le recours est partiellement irrecevable, au motif que le Gouvernement flamand ne développe pas de griefs à l'encontre de toutes les parties des dispositions insérées par les dispositions attaquées.

B.4.1. La Cour détermine l'objet du recours en annulation à partir du contenu de la requête et, en particulier, en tenant compte de l'exposé des moyens. La Cour limite son examen aux dispositions contre lesquelles des griefs sont effectivement dirigés.

B.4.2. Il ressort de la requête que les griefs du Gouvernement flamand sont dirigés contre :

- l'article 2, 45°, de la loi du 29 avril 1999, remplacé par l'article 2, 6°, de la loi du 23 octobre 2022;

- l'article 2, 104° et 114°, de la loi du 29 avril 1999, inséré par l'article 2, 9°, de la loi du 23 octobre 2022;

- les mots contenus dans l'article 4, § 2, 3°, de la loi du 29 avril 1999, remplacés par l'article 3 de la loi du 23 octobre 2022;

- les dispositions insérées dans l'article 12, § 5, de la loi du 29 avril 1999 par l'article 11, 2°, de la loi du 23 octobre 2022;

- le premier alinéa inséré dans l'article 18, § 2/3, de la loi du 29 avril 1999 par l'article 14, 2°, de la loi du 23 octobre 2022;

- l'article 19<sup>quater</sup>, § 1er, alinéa 2, 2°, 3°, et 4°, de la loi du 29 avril 1999, inséré par l'article 21 de la loi du 23 octobre 2022;

- l'article 19<sup>quinquies</sup>, § 1er, alinéa 1er, et § 3, de la loi du 29 avril 1999, inséré par l'article 22 de la loi du 23 octobre 2022.

La Cour limite son examen à ces dispositions.

*Quant aux moyens*

*En ce qui concerne le premier moyen*

*Première branche du premier moyen*

B.5. Dans la première branche du premier moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 22 de la loi du 23 octobre 2022 viole l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, a), de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles (ci-après : la loi spéciale du 8 août 1980), en ce que cette disposition insère un article 19<sup>quinquies</sup>, § 3, dans la loi du

29 avril 1999, qui prévoit, sans réserve de compétence, la nullité automatique de clauses dans les contrats entre les entreprises d'électricité et les communautés énergétiques citoyennes qui empêchent ces dernières d'acheter ou de vendre des services de flexibilité ou d'électricité autres que la fourniture et de conclure un contrat avec un opérateur de flexibilité, alors que le règlement de la flexibilité technique relative aux réseaux de distribution constitue une compétence régionale réservée.

B.6.1. L'article 19<sup>quinquies</sup> de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il a été inséré par l'article 22 de la loi du 23 octobre 2022, dispose :

« § 1er. Sans préjudice des prescriptions techniques imposées par les autorités compétentes et de la compétence des Régions, visée à l'article 6, § 1er, VII, premier alinéa, a) et deuxième alinéa, d), de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles, une communauté énergétique citoyenne propriétaire d'une ou plusieurs installations de stockage d'énergie [en néerlandais, il est ajouté ' directement raccordée(s) au réseau de transport ' ] a le droit, en ce qui concerne ces installations de stockage, de ne pas être soumise à aucune redevance en double, y compris les tarifs de transport, pour l'électricité stockée qui reste dans ses locaux ou lorsqu'elle fournit des services de flexibilité au gestionnaire de réseau et, en ce qui concerne ces installations de stockage, n'est pas soumis[e] à des exigences [en néerlandais, il est ajouté ' disproportionnées ' ] concernant des autorisations, telles que visées à l'article 4, ou à des redevances disproportionnées relevant de la compétence du gouvernement fédéral.

Chaque communauté énergétique citoyenne est financièrement responsable des déséquilibres qu'elle provoque sur le réseau de transport. La responsabilité est garantie pour l'équilibre de ses activités ou en déléguant cette responsabilité à une personne responsable de cet équilibre.

Le Roi peut déterminer des règles supplémentaires concernant l'exécution de ce paragraphe.

§ 2 Sans préjudice des prescriptions techniques imposées par les autorités compétentes, chaque communauté d'énergie renouvelable a le droit d'exercer une ou plusieurs des activités suivantes :

1° produire de l'énergie à partir d'une installation dont la communauté d'énergie est l'un des propriétaires ou dispose des droits d'utilisation;

2° autoconsommer l'énergie visée au point 1°;

3° stocker de l'énergie au moyen de facilités de stockages;

4° offrir des services d'énergie ou y participer;

5° intervenir comme fournisseur de flexibilité ou d'agrégation ou participant à la flexibilité ou l'agrégation;

6° vendre l'énergie, visée au point 1°, également avec un accord d'achat d'électricité au réseau de transport;

Le Roi peut établir des règles supplémentaires concernant les conditions de reconnaissance et de participation aux communautés d'énergie renouvelable.

Une communauté d'énergie renouvelable a le droit d'exercer les activités, visées à l'alinéa 1er, sans être soumise à des exigences techniques disproportionnées ou discriminatoires, ou à des exigences administratives, à des procédures et à des redevances qui ne reflètent pas les coûts.

§ 3. Toute clause contractuelle dans un contrat de fourniture ou un autre contrat entre une communauté énergétique citoyenne et une entreprise d'électricité, ou tout paiement ou sanction abusifs dans le cadre d'un tel contrat qui portent atteinte au [en néerlandais, ' qui ont une incidence sur le ' ] droit de la communauté énergétique citoyenne d'acheter ou de vendre des services de flexibilité ou des services d'électricité autres que la fourniture et de conclure un contrat avec un opérateur de flexibilité, ou qui portent atteinte aux droits de la communauté énergétique citoyenne mentionnés au § 1er, est nulle ».

B.6.2. L'article 19<sup>quinquies</sup> de la loi du 29 avril 1999 fait partie, avec l'article 19<sup>quater</sup> de la même loi, qui a été inséré par l'article 21 de la loi du 23 octobre 2022, du chapitre IV<sup>ter</sup> (« Droits et obligations des clients actifs ») de la loi du 29 avril 1999, qui a, à son tour, été inséré par l'article 20 de la loi du 23 octobre 2022.

L'article 19<sup>quinquies</sup> de la loi du 29 avril 1999 confère divers droits et obligations aux « communautés énergétiques citoyennes » et aux « communautés d'énergie renouvelable », ces dernières constituant une sous-catégorie des « communautés énergétiques citoyennes ».

B.6.3. Une « communauté énergétique citoyenne » est, en vertu de l'article 2, 106°, de la loi du 29 avril 1999, inséré par l'article 2, 9°, de la loi du 23 octobre 2022 :

« une personne morale qui :

a) repose sur une participation ouverte et volontaire, et qui est effectivement contrôlée par des membres ou des actionnaires qui sont des personnes physiques, des autorités locales, y compris des communes, des institutions d'enseignement, des associations, d'autres communautés d'énergie ou des petites et moyennes entreprises,

b) dont le principal objectif est de proposer des avantages communautaires environnementaux, économiques ou sociaux à ses membres ou actionnaires ou aux zones locales où elle exerce ses activités, plutôt que de générer des profits financiers, et

c) peut prendre part à la production, y compris à partir de sources renouvelables, à la distribution, à la fourniture, à la consommation, à l'agrégation, et au stockage d'énergie, ou fournir des services liés à l'efficacité énergétique, des services de recharge pour les véhicules électriques ou d'autres services énergétiques à ses membres ou actionnaires ».

Une « communauté d'énergie renouvelable » est, en vertu de l'article 2, 107°, de la loi du 29 avril 1999, également inséré par l'article 2, 9°, de la loi du 23 octobre 2022 :

« une communauté énergétique citoyenne :

a) qui repose sur une participation ouverte et volontaire, qui est autonome et mène ses activités en Belgique,

b) dont les actionnaires ou les membres sont des personnes physiques, des autorités locales, y compris des communes, les institutions d'enseignement, les associations, d'autres communautés d'énergie, ou des petites ou moyennes entreprises à condition que leur participation ne constitue pas leur principale activité commerciale ou professionnelle,

c) dont le principal objectif est de fournir des avantages environnementaux, économiques ou sociaux à ses actionnaires ou à ses membres, plutôt que de générer des profits,

d) où la communauté d'énergie citoyenne détient des parts dans une personne morale qui possède des projets d'énergie renouvelable développés pour cette personne morale,

e) où la production d'énergie, l'autoconsommation, le stockage, la vente et le partage de l'énergie ne concernent que l'énergie provenant de sources renouvelables,

f) qui ont leurs activités exclusivement dans la mer territoriale et la zone économique exclusive ».

B.6.4. La première branche du premier moyen du Gouvernement flamand porte exclusivement sur le paragraphe 3 de l'article 19<sup>quinquies</sup> de la loi du 29 avril 1999 et uniquement sur le fait que cette disposition prévoit la nullité des clauses de contrats entre une communauté énergétique citoyenne et une entreprise d'électricité qui, selon la version néerlandaise du texte, ont une incidence sur le ou qui, selon la version française du texte, portent atteinte au droit de la communauté énergétique citoyenne d'acheter ou de vendre des services de flexibilité et de conclure un contrat avec un opérateur de flexibilité.

B.7.1. En vertu de l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, a), de la loi spéciale du 8 août 1980, les régions sont compétentes pour :

« En ce qui concerne la politique de l'énergie :

Les aspects régionaux de l'énergie, et en tout cas :

a) La distribution et le transport local d'électricité au moyen de réseaux dont la tension nominale est inférieure ou égale à 70 000 volts, y compris les tarifs des réseaux de distribution d'électricité, à l'exception des tarifs des réseaux ayant une fonction de transport et qui sont opérés par le même gestionnaire que le réseau de transport ».

B.7.2. L'article 6, § 1er, VII, alinéa 2, c), de la loi spéciale du 8 août 1980 réserve toutefois à l'autorité fédérale les compétences concernant les matières « dont l'indivisibilité technique et économique requiert une mise en œuvre homogène sur le plan national, à savoir : [...] Les grandes infrastructures de stockage; le transport et la production de l'énergie ».

B.7.3. Concernant l'articulation entre les compétences attribuées aux régions et celles qui sont réservées à l'autorité fédérale, les travaux préparatoires de la loi spéciale du 8 août 1988 modifiant la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles exposent :

« Concernant la politique de l'énergie, les Régions sont compétentes pour les aspects régionaux de la politique de l'énergie et, en tout cas, pour les matières énumérées au premier alinéa de l'article 6, § 1er, VII, à la seule exception des matières dont l'indivisibilité technique et économique [requiert] une mise en œuvre homogène sur le plan national, matières limitativement et exhaustivement énumérées après les mots ' à savoir : '. L'autorité nationale est compétente pour les exceptions précitées, ainsi que pour les aspects non régionaux de la politique de l'énergie » (*Doc. parl.*, Sénat, S.E. 1988, n° 405/2, p. 111).

Le législateur spécial a donc conçu la politique de l'énergie comme une compétence exclusive partagée, dans le cadre de laquelle la distribution et le transport local d'électricité (au moyen de réseaux dont la tension nominale est inférieure ou égale à 70 000 volts) sont confiés aux régions, tandis que le transport (non local) d'électricité continue à relever de la compétence du législateur fédéral.

B.8. L'autorité fédérale est en outre, en vertu de l'article 6, § 1er, VI, alinéa 5, 4°, de la loi spéciale du 8 août 1980, seule compétente pour :

« le droit de la concurrence et le droit des pratiques du commerce, à l'exception de l'attribution des labels de qualité et des appellations d'origine, de caractère régional ou local ».

B.9. La disposition attaquée n'a pas pour objet de régler des services de flexibilité, mais bien de sanctionner des clauses contractuelles que le législateur fédéral estime indésirables parce que, selon la version néerlandaise, elles ont une incidence sur le droit de la communauté énergétique citoyenne d'acheter ou de vendre des services de flexibilité et de conclure un contrat avec un opérateur de flexibilité ou, selon la version française, elles portent atteinte à ce droit. Les clauses sanctionnées sont, en d'autres termes, comptées parmi les pratiques commerciales déloyales.

La disposition attaquée relève en conséquence du droit des pratiques du commerce, pour lequel l'autorité fédérale est exclusivement compétente. Le fait que la disposition attaquée ait un champ d'application spécifique et porte sur un secteur qui relève partiellement de la compétence des régions n'y change rien.

B.10. Le premier moyen, en sa première branche, n'est pas fondé.

*Deuxième branche du premier moyen*

B.11. Dans la deuxième branche du premier moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 22 de la loi du 23 octobre 2022 viole l'article 6, § 1er, I et II, de la loi spéciale du 8 août 1980, en ce que cette disposition insère un article 19<sup>quinquies</sup>, § 1er, dans la loi du 29 avril 1999, qui interdit de manière générale les exigences disproportionnées concernant des autorisations, alors que l'autorité fédérale ne peut pas imposer une telle interdiction à l'égard des autorisations pour lesquelles les régions sont compétentes.

B.12.1. En vertu de l'article 6, § 1er, I et II, alinéa 1er, de la loi spéciale du 8 août 1980, les régions sont compétentes pour :

« I. En ce qui concerne l'aménagement du territoire :

1° L'urbanisme et l'aménagement du territoire;

2° Les plans d'alignement de la voirie communale;

3° L'acquisition, l'aménagement, l'équipement de terrains à l'usage de l'industrie, de l'artisanat et des services, ou d'autres infrastructures d'accueil aux investisseurs, y compris les investissements pour l'équipement des zones industrielles avoisinant les ports et leur mise à la disposition des utilisateurs;

4° La rénovation urbaine;

5° La rénovation des sites d'activité économique désaffectés;

6° La politique foncière;

7° Les monuments et les sites.

II. En ce qui concerne l'environnement et la politique de l'eau :

1° La protection de l'environnement, notamment celle du sol, du sous-sol, de l'eau et de l'air contre la pollution et les agressions ainsi que la lutte contre le bruit;

2° La politique des déchets;

3° La police des établissements dangereux, insalubres et incommodes sous réserve des mesures de police interne qui concernent la protection du travail;

4° La protection et la distribution d'eau, en ce compris la réglementation technique relative à la qualité de l'eau potable, l'épuration des eaux usées et l'égouttage;

5° L'intervention financière à la suite de dommages causés par des calamités publiques ».

En vertu de l'article 6, § 1er, I et II, alinéa 2, de la même loi spéciale, l'autorité fédérale est toutefois compétente pour :

« 1° L'établissement des normes de produits;

2° La protection contre les radiations ionisantes, en ce compris les déchets radioactifs ».

B.12.2. En vertu de leurs compétences en matière d'aménagement du territoire, d'environnement et de politique de l'eau, les régions ont créé des systèmes d'autorisations.

B.13.1. L'article 19<sup>quinquies</sup>, § 1er, de la loi du 29 avril 1999 dispose qu'il est interdit de soumettre des installations de stockage d'énergie de communautés énergétiques citoyennes qui sont directement raccordées au réseau de transport à des « exigences [en néerlandais, il est ajouté ' disproportionnées '] concernant des autorisations, telles que visées à l'article 4 ». Il ressort du texte de cette disposition que l'interdiction d'exigences disproportionnées concernant des autorisations porte exclusivement sur les autorisations visées à l'article 4 de la loi du 29 avril 1999.

B.13.2. L'article 4 de la loi du 29 avril 1999 subordonne « l'établissement et l'exploitation de nouvelles installations de production d'électricité, ainsi que les nouvelles grandes installations de stockage d'énergie, la révision, le renouvellement, la renonciation, le transfert et toute autre modification d'une autorisation individuelle délivrée sur base de cet article » à une autorisation préalable délivrée par le ministre. Le ministre mentionné à l'article 4 de la loi du 29 avril 1999 est, en vertu de l'article 2, 25°, de la même loi, le ministre fédéral compétent pour l'Énergie.

B.13.3. Contrairement à ce que soutient le Gouvernement flamand, l'interdiction d'exigences disproportionnées concernant des autorisations contenue dans l'article 19<sup>quinquies</sup>, § 1er, de la loi du 29 avril 1999 ne porte dès lors pas sur une quelconque autorisation délivrée par les régions. Il s'agit exclusivement d'autorisations qui, à l'instar de celles qui sont visées par l'article 4 de la loi du 29 avril 1999, sont délivrées par l'autorité fédérale en vertu de la législation fédérale.

B.14. Le premier moyen, en sa deuxième branche, n'est pas fondé.

*Troisième branche du premier moyen*

B.15. Dans la troisième branche du premier moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 11, 2°, de la loi du 23 octobre 2022 viole l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, a), de la loi spéciale du 8 août 1980, en ce que cette disposition, qui modifie l'article 12, § 5, de la loi du 29 avril 1999, instaure une garantie tarifaire qui porte sur toutes les communautés énergétiques citoyennes et sur tous les tarifs de réseau, alors que la réglementation de la distribution et des tarifs des réseaux de distribution est réservée aux régions.

B.16.1. En vertu de l'article 12, § 1er, de la loi du 29 avril 1999, le raccordement, l'utilisation des infrastructures et des systèmes électriques et, le cas échéant, les services auxiliaires du gestionnaire du réseau, qui est défini à l'article 2, 8°, de la même loi comme étant le « gestionnaire du réseau de transport désigné conformément à l'article 10 », font l'objet de tarifs pour la gestion du réseau de transport et des réseaux ayant une fonction de transport.

En vertu de l'article 12, § 2, de la loi du 29 avril 1999, la commission, c'est-à-dire la Commission de régulation de l'électricité et du gaz (ci-après : la CREG), créée par l'article 23 de la loi du 29 avril 1999 (article 2, 26°, de la loi du 29 avril 1999), établit la méthodologie tarifaire que doit utiliser ce gestionnaire de réseau pour l'établissement de sa proposition tarifaire. Elle le fait après concertation structurée, documentée et transparente avec le gestionnaire du réseau ou selon une procédure déterminée de commun accord avec le gestionnaire du réseau sur la base d'un accord explicite, transparent et non discriminatoire. Pour établir la méthodologie tarifaire, la CREG doit prendre en compte les lignes directrices contenues dans l'article 12, § 5, de la loi du 29 avril 1999.

B.16.2. La disposition attaquée complète l'article 12, § 5, de la loi du 29 avril 1999 par deux lignes directrices supplémentaires :

« 28° les clients actifs sont soumis à des tarifs de réseau transparents et non-discriminatoires qui reflètent les coûts, l'électricité injectée dans le réseau et l'électricité consommée à partir du réseau étant imputées séparément, conformément à l'article 18 du Règlement (UE) 2019/943, où il est veillé à ce qu'ils contribuent de manière adéquate et équilibrée au partage du coût global du système;

29° les communautés énergétiques citoyennes sont soumises à des tarifs de réseau transparents et non discriminatoires [en néerlandais, il est ajouté ' qui reflètent les coûts et ' ] qui garantissent qu'ils contribuent de manière adéquate et équilibrée au partage du coût global du réseau de transport ».

La troisième branche du premier moyen du Gouvernement flamand porte exclusivement sur l'article 12, § 5, 29°, de la loi du 29 avril 1999, inséré par la disposition attaquée.

B.17.1. L'autorité fédérale est, en vertu de l'article 6, § 1er, VII, alinéa 2, d), de la loi spéciale du 8 août 1980, compétente pour :

« les tarifs, en ce compris la politique des prix, sans préjudice de la compétence régionale en matière de tarifs visée à l'alinéa 1er, a) et b) ».

La compétence régionale en matière de tarifs visée à l'alinéa 1er, a), porte sur les tarifs des réseaux de distribution d'électricité, à l'exception des tarifs des réseaux qui ont une fonction de transport et qui sont opérés par le même gestionnaire que le réseau de transport. La compétence régionale en matière de tarifs visée à l'alinéa 1er, b), porte sur les tarifs des réseaux de distribution publique du gaz, à l'exception des tarifs des réseaux qui ont également une fonction de transport du gaz naturel et qui sont opérés par le même gestionnaire que le réseau de transport du gaz naturel.

B.17.2. Par conséquent, en ce qui concerne les tarifs d'électricité, l'autorité fédérale est compétente pour les tarifs du réseau de transport et les tarifs des réseaux qui ont une fonction de transport et qui sont opérés par le même gestionnaire que le réseau de transport.

B.18. La disposition attaquée prévoit une ligne directrice dont la CREG doit tenir compte lorsqu'elle établit la méthodologie tarifaire que le gestionnaire du réseau de transport doit utiliser lorsqu'il établit sa proposition tarifaire en ce qui concerne les tarifs du réseau de transport et les tarifs des réseaux qui ont une fonction de transport. Dans ce contexte, les mots « tarifs de réseau » inscrits dans la disposition attaquée ne peuvent être interprétés qu'en ce sens qu'ils se réfèrent exclusivement au réseau de transport et aux réseaux qui ont une fonction de transport.

La disposition attaquée n'a, en tout état de cause, une incidence que sur la fixation des tarifs facturés par le gestionnaire du réseau de transport pour la gestion du réseau de transport et des réseaux qui ont une fonction de transport. Comme il est dit en B.17.2, l'autorité fédérale est seule compétente pour ces tarifs. Le fait que ces tarifs sont facturés aux gestionnaires de réseau de distribution régionaux, qui les facturent à leur tour aux utilisateurs du réseau de distribution, n'y change rien.

B.19. Le premier moyen, en sa troisième branche, n'est pas fondé.

*En ce qui concerne le deuxième moyen*

*Première branche du deuxième moyen*

B.20. Dans la première branche du deuxième moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 2, 9°, de la loi du 23 octobre 2022 viole l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, a), de la loi spéciale du 8 août 1980, en ce que cette disposition insère une définition de « client actif » qui n'est pas limitée aux clients actifs raccordés au réseau de transport, alors que l'autorité fédérale n'est compétente que pour les clients actifs raccordés au réseau de transport.

B.21.1. L'article 2, 104°, de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il a été inséré par l'article 2, 9°, de la loi du 23 octobre 2022, définit le « client actif » comme :

« un client final, ou un groupe de clients finals agissant conjointement, qui consomme ou stocke de l'électricité produite dans ses locaux situés à l'intérieur d'une zone limitée, ou dans d'autres locaux limités, ou qui vend l'électricité qu'il a lui-même produite ou participe à des programmes de flexibilité ou d'efficacité énergétique, à condition que ces activités ne constituent pas son activité commerciale ou professionnelle principale ».

L'article 2, 14°, de la loi du 29 avril 1999 définit le « client final » comme :

« toute personne physique ou morale achetant de l'électricité pour son propre usage ».

B.21.2. La définition de client actif n'exclut pas que des clients finals ou un groupe de clients finals agissant conjointement qui sont raccordés à un réseau dont la tension nominale est inférieure ou égale à 70 000 volts soient qualifiés de clients actifs.

B.22.1. Contrairement à ce que soutient le Gouvernement flamand, il n'en résulte pas que la disposition attaquée violerait les règles répartitrices de compétences. Bien qu'il soit exact que l'autorité fédérale n'est compétente qu'à l'égard des clients actifs raccordés à un réseau dont la tension nominale est supérieure à 70 000 volts pour régler l'ensemble de leur statut, elle peut également, dans une mesure plus limitée, légiférer à l'égard des clients actifs qui sont raccordés à un réseau dont la tension nominale est inférieure ou égale à 70 000 volts.

Le transport d'électricité sur les réseaux dont la tension nominale est supérieure à 70 000 volts n'est en effet pas la seule compétence en matière de politique de l'énergie qui a été réservée à l'autorité fédérale. Cette dernière est aussi compétente, notamment, pour les grandes infrastructures de stockage d'énergie et pour la production d'énergie, à l'exception des nouvelles sources d'énergie autres que l'énergie nucléaire (article 6, § 1er, VII, alinéa 2, c), de la loi spéciale du 8 août 1980). L'autorité fédérale est par ailleurs également exclusivement compétente pour la politique de l'énergie dans les espaces marins situés en dehors de la sphère de compétence territoriale des régions. Enfin, une réglementation relative aux clients actifs raccordés à un réseau dont la tension nominale est inférieure ou égale à 70 000 volts peut relever d'une compétence fédérale en dehors de la politique de l'énergie, comme la compétence fédérale en matière de protection des consommateurs (article 6, § 1er, VI, alinéa 4, 2°, de la loi spéciale du 8 août 1980).

B.22.2. Étant donné que l'autorité fédérale peut, dans cette mesure, légiférer à l'égard de tous les clients actifs, elle peut prévoir une définition de client actif qui ne tienne pas compte du réseau auquel le client final ou un groupe de clients finals agissant conjointement sont raccordés.

Le deuxième moyen, en sa première branche, n'est pas fondé.

*Deuxième branche du deuxième moyen*

B.23. Dans la deuxième branche du deuxième moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 11, 2°, de la loi du 23 octobre 2022 viole l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, a), et alinéa 2, d), de la loi spéciale du 8 août 1980, en ce que cette disposition, qui modifie l'article 12, § 5, de la loi du 29 avril 1999, impose une garantie tarifaire aux clients actifs qui porte sur tous les tarifs de réseau, alors que la réglementation de la distribution et des tarifs des réseaux de distribution est réservée aux régions.

B.24. Pour les mêmes motifs que ceux qui ont été mentionnés ci-avant en B.18, les mots « tarifs de réseau » contenus dans l'article 12, § 5, 28°, de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il a été inséré par l'article 11, 2°, de la loi du 23 octobre 2022, doivent être interprétés en ce sens qu'ils se réfèrent exclusivement au réseau de transport et aux réseaux qui ont une fonction de transport et il convient de constater que cette disposition a uniquement une incidence sur la fixation des tarifs que le gestionnaire du réseau de transport facture pour la gestion du réseau de transport et des réseaux qui ont une fonction de transport, pour lesquels l'autorité fédérale est exclusivement compétente.

L'article 12, § 5, 28°, de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il a été inséré par l'article 11, 2°, de la loi du 23 octobre 2022, s'inscrit dès lors dans la compétence fédérale relative aux tarifs du réseau de transport et aux tarifs des réseaux qui ont une fonction de transport et qui sont opérés par le même gestionnaire que le réseau de transport. Ici encore, le fait que ces tarifs sont facturés aux gestionnaires de réseau de distribution régionaux, qui les facturent à leur tour aux utilisateurs du réseau de distribution, n'y change rien.

B.25. Le deuxième moyen, en sa deuxième branche, n'est pas fondé.

*Troisième branche du deuxième moyen*

B.26. Dans la troisième branche du deuxième moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 21 de la loi du 23 octobre 2022, qui insère l'article 19<sup>quater</sup> dans la loi du 29 avril 1999, viole l'article 6, § 1er, I, II et VII, alinéa 1er, a), et alinéa 2, d), de la loi spéciale du 8 août 1980, en ce que cette disposition donne à tous les clients actifs qui sont propriétaires d'une installation de stockage d'énergie le droit de fournir plusieurs services d'électricité simultanément (article 19<sup>quater</sup>, § 1er, alinéa 2, 2°, de la loi du 29 avril 1999), de n'être soumis à aucune redevance en double pour l'électricité stockée qui reste dans leurs locaux (article 19<sup>quater</sup>, § 1er, alinéa 2, 3°, de la loi du 29 avril 1999) et de ne pas être soumis à des exigences disproportionnées en matière d'autorisations (article 19<sup>quater</sup>, § 1er, alinéa 2, 4°, de la loi du 29 avril 1999), alors que les matières relatives à la distribution, aux tarifs des réseaux de distribution, à l'aménagement du territoire et à l'environnement sont réservées aux régions.

B.27.1. L'article 19<sup>quater</sup> de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il a été inséré par l'article 21 de la loi du 23 octobre 2022, dispose :

« § 1er. Sans préjudice des prescriptions techniques imposées par les autorités compétentes, chaque client actif raccordé au réseau de transport dispose des droits suivants :

- 1° le droit de participer à des services d'électricité;
- 2° le droit de conclure un contrat d'agrégation, sans être tenu d'obtenir le consentement d'autres acteurs du marché;
- 3° le droit de vendre de l'électricité autoproduite, y compris par des accords d'achat d'électricité;
- 4° le droit de valoriser sa flexibilité, conformément à l'article 19<sup>bis</sup>;
- 5° le droit de déléguer à un tiers la gestion des installations requises pour ses activités, y compris l'installation, le fonctionnement, le traitement des données et la maintenance, sans que ce tiers soit considéré comme un client actif;
- 6° le droit de consommer l'électricité autoproduite;
- 7° le droit de stocker l'électricité au moyen d'une installation de stockage d'énergie, que cette électricité soit autoproduite ou prélevée sur le réseau.

Un client actif propriétaire d'une installation de stockage d'énergie :

- 1° a le droit de connecter cette installation au réseau de transport dans un délai raisonnable et le cas échéant;
- 2° a le droit de fournir plusieurs services d'électricité simultanément, si cela est techniquement réalisable;
- 3° n'est soumis à aucune redevance en double, y compris les tarifs de réseau de transmission, pour l'électricité stockée qui reste dans ses locaux ou lorsqu'il fournit des services de flexibilité au gestionnaire de réseau;
- 4° et n'est pas soumis à des exigences [en néerlandais, il est ajouté ' disproportionnées ' ] concernant les autorisations telles que visées à l'article 4, ou à des redevances disproportionnées.

Le client actif a le droit d'exercer les activités visées à l'alinéa 1er, sans être soumis à des exigences techniques disproportionnées ou discriminatoires, ou à des exigences administratives, à des procédures et à des redevances qui ne reflètent pas les coûts.

Chaque client actif est financièrement responsable des déséquilibres qu'il provoque sur le réseau de transport. La responsabilité est garantie pour l'équilibre de ses activités ou en déléguant cette responsabilité à une personne responsable de cet équilibre.

Dans le règlement technique visé à l'article 11, § 1er, le Roi peut fixer les modalités de la responsabilité financière du client actif pour les déséquilibres qu'il provoque sur le réseau de transport.

§ 2. Toute clause contractuelle dans un contrat de fourniture ou un autre contrat conclu entre un client ou une entreprise raccordée au réseau de transport et une entreprise d'électricité, ou tout paiement ou toute sanction abusifs dans le cadre d'un tel contrat, qui porte atteinte au droit du client ou de l'entreprise raccordé au réseau de transport d'acheter ou de vendre des services de flexibilité ou des services d'électricité autres que la fourniture ou de conclure un contrat avec un opérateur de flexibilité, ou qui porte atteinte aux droits du client actif tels qu'énumérés au paragraphe 1er, est nulle ».

B.27.2. La troisième branche du deuxième moyen du Gouvernement flamand porte exclusivement sur l'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 2°, de la loi du 29 avril 1999, sur l'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 3°, de la même loi en ce qu'il interdit les redevances en double pour l'électricité stockée qui reste dans les locaux du client, et sur l'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 4°, de la même loi en ce qu'il interdit les exigences disproportionnées en matière d'autorisations. En ce que le Gouvernement flamand développe dans son mémoire en réponse pour la première fois un grief en ce qui concerne le droit de ne pas être soumis à des redevances disproportionnées, qui est également contenu dans l'article 19quater, alinéa 2, 4°, de la loi du 29 avril 1999, il s'agit d'un moyen nouveau, qui est irrecevable en vertu de l'article 85 de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour constitutionnelle.

B.28.1. L'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 2°, de la loi du 29 avril 1999 donne aux clients actifs propriétaires d'une installation de stockage d'énergie le droit de fournir plusieurs services d'électricité simultanément, si cela est techniquement réalisable.

B.28.2. Le Gouvernement flamand soutient que cette disposition est applicable à tous les clients actifs, y compris ceux qui sont raccordés à un réseau qui relève de la compétence des régions.

B.28.3 Comme le fait valoir le Conseil des ministres, l'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 2°, de la loi du 29 avril 1999 doit être interprété en ce sens qu'il ne donne à des clients actifs le droit de fournir plusieurs services d'électricité simultanément, si cela est techniquement possible, que dans la mesure où ces clients actifs sont raccordés au réseau de transport. Cette interprétation tient compte de l'article 19quater, § 1er, alinéa 1er, de la loi du 29 avril 1999, dont le champ d'application est bien explicitement limité aux clients actifs raccordés au réseau de transport, ainsi que des travaux préparatoires, qui mentionnent :

« [L'article 21 de la loi du 23 octobre 2022] vise à insérer un article 19quater dans lequel les droits et obligations des clients actifs connectés au réseau de transport sont précisés » (*Doc. parl.*, Chambre, 2021-2022, DOC 55-2831/001, p. 30).

Dans cette interprétation, l'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 2°, de la loi du 29 avril 1999 est conforme aux règles répartitrices de compétences contenues dans l'article 6, § 1er, VII, de la loi spéciale du 8 août 1980.

B.29.1. L'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 3°, de la loi du 29 avril 1999 donne aux clients actifs propriétaires d'une installation de stockage d'énergie le droit de n'être soumis à aucune redevance en double, y compris les tarifs de réseau de transport, pour l'électricité stockée qui reste dans leurs locaux.

B.29.2. Le Gouvernement flamand soutient que cette disposition vise tous les tarifs de réseau, y compris les tarifs des réseaux de distribution, pour lesquels les régions sont compétentes.

B.29.3. Comme le fait valoir le Conseil des ministres, l'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 3°, de la loi du 29 avril 1999 doit être interprété en ce sens qu'il porte exclusivement sur les tarifs autres que les tarifs des réseaux de distribution et autres que les tarifs des réseaux ayant une fonction de transport et qui ne sont pas opérés par le gestionnaire du réseau de transport.

Dans cette interprétation, l'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 3°, de la loi du 29 avril 1999 est conforme aux règles répartitrices de compétences contenues dans l'article 6, § 1er, VII, de la loi spéciale du 8 août 1980.

B.30.1. L'article 19quater, § 1er, alinéa 2, 4°, de la loi du 29 avril 1999 donne aux clients actifs propriétaires d'une installation de stockage d'énergie le droit de ne pas être soumis à des exigences disproportionnées en ce qui concerne les autorisations telles que visées à l'article 4.

B.30.2. Pour les mêmes motifs que ceux qui sont mentionnés en B.13.1 à B.13.3, cette disposition porte exclusivement sur les autorisations qui, à l'instar de celles qui sont visées par l'article 4 de la loi du 29 avril 1999, sont délivrées par l'autorité fédérale en vertu de la législation fédérale.

Cette disposition ne porte donc pas atteinte à une compétence réservée aux régions.

B.31. Sous réserve des interprétations mentionnées en B.28.3 et en B.29.3, le deuxième moyen, en sa troisième branche, n'est pas fondé.

*En ce qui concerne le troisième moyen*

B.32. Dans le troisième moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 14, 2°, de la loi du 23 octobre 2022, qui complète l'article 18, § 2/3, de la loi du 29 avril 1999, viole l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, a), de la loi spéciale du 8 août 1980, en ce que cette disposition autorise les fournisseurs, sous certaines conditions, à facturer des frais de résiliation à des clients non résidentiels ou qui ne sont pas des PME, alors qu'il appartient aux régions de régler la position du client au niveau de la distribution.

B.33. Dans son mémoire en réponse, le Gouvernement flamand fait valoir en outre, en ordre subsidiaire, que cette même disposition viole le principe de proportionnalité en matière de répartition des compétences.

Dès lors que ce grief est formulé pour la première fois dans ce mémoire, il y a lieu de le considérer comme un moyen nouveau, qui est irrecevable en vertu de l'article 85 de la loi spéciale du 6 janvier 1989.

B.34.1. L'article 18, § 2/3, de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il était applicable avant sa modification par l'article 14 de la loi du 23 octobre 2022, disait :

« Le client résidentiel ou la P.M.E. a le droit de mettre fin à tout moment à un contrat de fourniture continue d'électricité, qu'il soit à durée déterminée ou à durée indéterminée, à condition de respecter un délai de préavis d'un mois.

Toute clause contractuelle qui porte préjudice à ce droit, est nulle de plein droit.

Sauf convention contraire expresse, le fournisseur avec lequel le client résidentiel ou la P.M.E. conclut un contrat de fourniture continue d'électricité est présumé être mandaté pour exercer le droit visé à l'alinéa 1er.

Lorsque le client résidentiel ou la P.M.E. fait utilisation du droit lui octroyé par l'alinéa 1er, aucune indemnité ne peut lui être portée en compte ».

B.34.2. L'article 14, 2°, de la loi du 23 octobre 2022 a ajouté deux alinéas à cette disposition, rédigés comme suit :

« Sans préjudice de ce qui précède à l'alinéa 4, les fournisseurs peuvent facturer des frais de résiliation de contrat à des clients non résidentiels ou qui ne sont pas des PME et que ces clients résilient de leur plein gré leur contrat de fourniture d'électricité à durée déterminée et à prix fixe avant l'échéance de leur contrat, pour autant que ces frais relèvent d'un contrat que le client a conclu de son plein gré et qu'ils soient clairement communiqués au client avant la conclusion du contrat. Ces frais sont proportionnés et ne dépassent pas la perte économique directe subie par le fournisseur du fait de la résiliation du contrat par le client, y compris les coûts de tout investissement groupé ou des services qui ont déjà été fournis au client dans le cadre du contrat. La charge de la preuve de la perte économique directe incombe au fournisseur et l'admissibilité des frais de résiliation de contrat fait l'objet d'une surveillance de la part de la commission.

Le délai de préavis maximum, stipulé dans l'alinéa 1er, et l'interdiction de facturer des frais de résiliation, stipulée dans l'alinéa 4, s'appliquent également aux clients résidentiels qui participent à des dispositifs collectifs de changement de fournisseur ».

Le troisième moyen est exclusivement dirigé contre le premier de ces deux alinéas insérés par l'article 14, 2°, de la loi du 23 octobre 2022.

B.35.1. La disposition attaquée reconnaît le droit des fournisseurs de facturer des frais de résiliation de contrat à des clients non résidentiels ou qui ne sont pas des PME qui résilient de leur plein gré leur contrat de fourniture d'électricité à durée déterminée et à prix fixe avant l'échéance de leur contrat, mais prévoit plusieurs conditions à cet égard. Ces conditions visent à protéger les clients non résidentiels ou qui ne sont pas des PME contre les pratiques commerciales déloyales, à savoir contre des frais de résiliation de contrat non volontaires, inattendus et disproportionnés.

B.35.2. La disposition attaquée s'inscrit dès lors dans le cadre de la compétence fédérale exclusive relative au droit des pratiques du commerce (article 6, § 1er, VI, alinéa 5, 4°, de la loi spéciale du 8 août 1980). La circonstance qu'elle est également applicable aux clients qui sont raccordés à un réseau qui relève de la compétence des régions n'y change rien. En effet, en vertu de l'article 6, § 1er, VI, alinéa 5, 4°, de la loi spéciale du 8 août 1980, il relève également de la compétence de l'autorité fédérale de régler l'application du « droit des pratiques du commerce » mentionné dans cette disposition à un secteur d'activités spécifique, même si ce secteur relève entièrement ou partiellement de la compétence des communautés ou des régions.

B.36. Le troisième moyen n'est pas fondé.

*En ce qui concerne le quatrième moyen*

B.37. Dans le quatrième moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 3 de la loi du 23 octobre 2022, qui modifie l'article 4, § 2, 3°, de la loi du 29 avril 1999, viole l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, f), de la loi spéciale du 8 août 1980, en ce que cette disposition prévoit un critère d'octroi d'autorisations sur la base duquel il faut vérifier dans quelle mesure l'installation de production ou de stockage concernée contribue à la réalisation des objectifs de l'Union européenne en matière d'énergie renouvelable, alors que les matières relatives à l'énergie renouvelable sont réservées aux régions.

B.38.1. L'article 4, §§ 1er et 2, de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il était applicable avant sa modification par l'article 3 de la loi du 23 octobre 2022, disposait :

« § 1. A l'exception des installations de production industrielle d'électricité à partir de la fission de combustibles nucléaires qui ne peuvent plus faire l'objet d'autorisations conformément aux articles 3 et 4 de la loi du 31 janvier 2003 sur la sortie progressive de l'énergie nucléaire à des fins de production industrielle d'électricité, l'établissement et l'exploitation de nouvelles installations de production d'électricité, y compris les installations de stockage d'énergie, la révision, le renouvellement, la renonciation, le transfert et toute autre modification d'une autorisation individuelle délivrée sur base de cet article sont soumis à l'octroi préalable d'une autorisation individuelle délivrée par le ministre après avis de la commission.

Les autorisations visées à l'alinéa 1er, sont valables pour une durée indéterminée. Par dérogation, le Roi peut, après avis de la commission, déterminer la durée de validité des autorisations ou de certaines catégories d'autorisations.

Après avis de la commission, le Roi peut, aux conditions qu'il définit :

1° étendre le champ d'application du premier alinéa à des transformations ou autres aménagements d'installations existantes;

2° exempter d'autorisation l'établissement d'installations de faible puissance, d'installations de production temporaire, et groupes de secours permettant l'ilotage et les soumettre à une procédure de déclaration préalable à la Direction générale de l'Energie et à la commission.

§ 2. Après avis de la commission, le Roi fixe les critères d'octroi des autorisations visées au § 1er, premier alinéa. Ces critères peuvent notamment porter sur :

1° la sécurité et la sûreté des réseaux électriques, des installations et des équipements associés;

2° l'efficacité énergétique de l'installation proposée, compte tenu des engagements internationaux de la Belgique notamment en matière de protection de l'environnement;

3° la nature des sources primaires, la contribution de l'installation, comme visée au paragraphe 1er, à la réalisation de l'objectif général de l'Union européenne fixé par la Directive 2009/28/CE ainsi que la contribution de l'installation, comme visée au paragraphe 1er, à la réduction des émissions;

4° l'honorabilité et l'expérience professionnelles du demandeur, ses capacités techniques, économiques et financières et la qualité de son organisation;

5° des obligations de service public, notamment en matière de régularité et de qualité des fournitures d'électricité;

6° la protection de la santé et de la sécurité publiques;

7° la capacité de l'installation à participer aux services auxiliaires automatiques de réglage primaire de la fréquence et de réglage secondaire automatique de l'équilibre de la zone de réglage belge;

8° exclusivement en ce qui concerne les autorisations d'installations de production : les solutions alternatives à la construction de nouvelles capacités de production, telles que des solutions pour une participation active à la demande et au stockage d'énergie ».

B.38.2. L'article 3 de la loi du 23 octobre 2022 a remplacé, dans l'article 4, § 2, 3°, de la loi du 29 avril 1999, les mots « la contribution de l'installation, comme visée au paragraphe 1er, à la réalisation de l'objectif général de l'Union européenne fixé par la directive 2009/28/CE » par les mots « la contribution de l'installation, comme visée au paragraphe 1er, à la réalisation de l'objectif général de l'Union, qui vise une part d'au moins 32 % d'énergie provenant de sources renouvelables dans la consommation finale brute d'énergie de l'Union en 2030, visé à l'article 3, par. 1er, de la directive (UE) 2018/2001 du Parlement européenne et du Conseil ».



B.38.3. L'article 3, paragraphe 1, de la directive (UE) 2018/2001 dispose :

« Les États membres veillent collectivement à ce que la part d'énergie produite à partir de sources renouvelables dans la consommation finale brute d'énergie de l'Union en 2030 soit d'au moins 32 %. La Commission évalue cet objectif, en vue de présenter d'ici à 2023 une proposition législative destinée à l'augmenter en cas de nouvelle baisse sensible des coûts de la production d'énergie renouvelable, si cela est nécessaire afin de respecter les engagements internationaux pris par l'Union en matière de décarbonisation, ou si une diminution importante de la consommation d'énergie dans l'Union justifie cette augmentation ».

L'article 2, deuxième alinéa, 1), de la directive (UE) 2018/2001 définit l'énergie produite à partir de sources renouvelables et l'énergie renouvelable comme suit :

« une énergie produite à partir de sources non fossiles renouvelables, à savoir l'énergie éolienne, l'énergie solaire (solaire thermique et solaire photovoltaïque) et géothermique, l'énergie ambiante, l'énergie marémotrice, houlomotrice et d'autres énergies marines, l'énergie hydroélectrique, la biomasse, les gaz de décharge, les gaz des stations d'épuration d'eaux usées et le biogaz ».

L'article 2, 4°, de la loi du 29 avril 1999 définit à son tour les sources d'énergie renouvelables comme suit :

« les sources d'énergie non fossiles renouvelables (énergie éolienne, solaire, géothermique, houlomotrice, marémotrice et hydroélectrique, biomasse, gaz de décharge, gaz des stations d'épuration d'eaux usées et biogaz) ».

B.39.1. En vertu de l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, *f*) et *h*), de la loi spéciale du 8 août 1980, relèvent des aspects régionaux de l'énergie :

« *f*) Les sources nouvelles d'énergie à l'exception de celles liées à l'énergie nucléaire;

[...]

*h*) L'utilisation rationnelle de l'énergie ».

B.39.2. En vertu de l'article 6, § 1er, VII, alinéa 2, *c*), de la loi spéciale du 8 août 1980, l'autorité fédérale est compétente pour « les grandes infrastructures de stockage; le transport et la production de l'énergie ». Compte tenu de l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, *f*), de cette même loi spéciale, le terme « production » ne comprend toutefois pas « les nouvelles sources d'énergie, à l'exception de celles liées à l'énergie nucléaire ' [...], pour autant du moins que ne soit pas mise en cause l'indivisibilité technique et économique » (*Doc. parl.*, Chambre, S.E. 1988, n° 516/1, p. 12).

B.40.1. L'article 4, § 2, 3°, de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il a été modifié par la disposition attaquée, habilite le Roi à fixer les critères d'octroi des autorisations visées à l'article 4, § 1er, alinéa 1er, de la même loi qui portent sur la contribution de l'installation à la réalisation de l'objectif général de l'Union, qui vise une part d'au moins 32 % d'énergie provenant de sources renouvelables dans la consommation finale brute d'énergie de l'Union en 2030. Le Roi est ainsi habilité à déterminer des critères d'octroi d'autorisations en rapport avec la promotion de l'énergie renouvelable.

B.40.2. En vertu de l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, *f*) et *h*), de la loi spéciale du 8 août 1980, la promotion des sources d'énergie renouvelables relève toutefois, sauf dans les espaces marins qui se situent en dehors de la sphère de compétence territoriale des régions, de la compétence des régions. La disposition attaquée porte donc atteinte à cette compétence en ce qu'elle concerne des installations qui sont situées dans la sphère de compétence territoriale des régions. Contrairement à ce que fait valoir le Conseil des ministres, la disposition attaquée ne peut pas non plus, en ce qui concerne les installations qui sont situées dans la sphère de compétence territoriale des régions, s'inscrire dans le cadre de la compétence fédérale réservée relative « [aux] grandes infrastructures de stockage; [au] transport et [à] la production de l'énergie ». Elle n'est en effet pas nécessaire pour pouvoir exercer cette compétence.

B.41. Le quatrième moyen est fondé dans cette mesure.

L'article 3 de la loi du 23 octobre 2022 doit être annulé, sauf en ce qu'il concerne les installations dans les espaces marins qui se situent en dehors de la sphère de compétence territoriale des régions.

*En ce qui concerne le cinquième moyen*

B.42. Dans le cinquième moyen, le Gouvernement flamand fait valoir que l'article 2, 6° et 9°, de la loi du 23 octobre 2022 viole l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, *a*), de la loi spéciale du 8 août 1980, en ce que ces dispositions insèrent respectivement une définition de « service auxiliaire » et une définition de « service auxiliaire non lié au réglage de la fréquence » qui portent également sur les services au niveau de la distribution, alors que la réglementation de ces services au niveau de la distribution est réservée aux régions.

Selon le Gouvernement flamand, cet excès de compétence se manifeste en outre particulièrement lorsque les dispositions attaquées sont lues en combinaison avec l'article 8, § 1er et § 1er/1, alinéa 3, et avec l'article 18, § 1er, alinéas 1er et 3, de la loi du 29 avril 1999.

B.43. L'article 2, 45°, de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il a été remplacé par l'article 2, 6°, de la loi du 23 octobre 2022, définit la notion de « service auxiliaire » comme suit :

« un service nécessaire à l'exploitation d'un réseau de transport ou de distribution, incluant les services d'équilibrage et les services auxiliaires non liés au réglage de la fréquence, mais ne comprenant pas la gestion de la congestion ».

L'article 2, 114°, de la loi du 29 avril 1999, tel qu'il a été inséré par l'article 2, 9°, de la loi du 23 octobre 2022, définit la notion de « service auxiliaire non lié au réglage de la fréquence » comme suit :

« un service utilisé par un gestionnaire de réseau de transport ou un gestionnaire de réseau de distribution pour le réglage de la tension en régime permanent, l'injection rapide de puissance réactive, l'inertie aux fins de la stabilité locale du réseau, le courant de court-circuit, la capacité de démarrage autonome et la capacité d'ilotage ».

B.44. Ces définitions n'excluent pas que des services utilisés par un gestionnaire de réseau de distribution pour un réseau dont la tension nominale est inférieure ou égale à 70 000 volts soient qualifiés de service auxiliaire ou de service auxiliaire non lié au réglage de la fréquence.

B.45. En vertu de l'article 6, § 1er, VII, alinéa 1er, *a*), de la loi spéciale du 8 août 1980, les régions sont compétentes pour les aspects régionaux de l'énergie, et en tout cas pour « la distribution et le transport local d'électricité au moyen de réseaux dont la tension nominale est inférieure ou égale à 70 000 volts ». Cette compétence régionale ne s'oppose toutefois pas à toute réglementation de l'autorité fédérale concernant l'ensemble des services auxiliaires, y compris les services auxiliaires non liés au réglage de la fréquence, tels qu'ils sont définis dans les dispositions attaquées. Une telle réglementation fédérale peut être compatible avec les règles répartitrices de compétences si, par exemple, elle s'inscrit dans le cadre de la compétence fédérale relative à l'organisation du marché de l'électricité ou au droit de la concurrence et au droit des pratiques du commerce (article 6, § 1er, VI, alinéa 5, 4°, de la loi spéciale du 8 août 1980). L'autorité fédérale peut dès lors insérer une définition de service auxiliaire et de service auxiliaire non lié au réglage de la fréquence qui comprend également les services utilisés par un gestionnaire de réseau de distribution pour un réseau dont la tension nominale est inférieure ou égale à 70 000 volts.

B.46. Il n'en reste pas moins que les dispositions qui utilisent les définitions attaquées doivent être compatibles avec les règles répartitrices de compétences. En ce que le moyen est dirigé contre les dispositions attaquées lues en combinaison avec les articles 8, § 1er et § 1er/1, alinéa 3, et 18, § 1er, alinéas 1er et 3, de la loi du 29 avril 1999, il suffit toutefois de constater que la portée de ces dispositions de la loi du 29 avril 1999 n'a pas été modifiée par l'insertion des

définitions attaquées. La loi du 29 avril 1999 comprend en effet déjà, depuis l'insertion de l'article 2, 101°, par l'article 2 de la loi du 21 juillet 2021 « modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et modifiant la loi du 12 avril 1965 relative au transport de produits gazeux et autres par canalisations », une définition de service auxiliaire identique à celle qui a été insérée ultérieurement par l'article 2, 6°, de la loi du 23 octobre 2022 dans l'article 2, 45°, de la loi du 29 avril 1999 et qui, au demeurant, a été abrogée depuis par l'article 3, 3°, de la loi du 21 mai 2023 « portant des dispositions diverses en matière d'énergie ». Certes, avant l'insertion de l'article 2, 114°, par l'article 2, 9°, de la loi du 23 octobre 2022, la loi du 29 avril 1999 ne comportait pas de définition de service auxiliaire non lié au réglage de la fréquence, mais comme ces services forment une sous-catégorie des services auxiliaires, ceci ne change rien à ce qui précède.

B.47. Le cinquième moyen n'est pas fondé.

Par ces motifs,

la Cour

- annule l'article 3 de la loi du 23 octobre 2022 « modifiant la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité et portant transposition de la directive (UE) 2019/944 du Parlement européen et du Conseil du 5 juin 2019 concernant des règles communes pour le marché intérieur de l'électricité et modifiant la directive 2012/27/UE », sauf en ce qu'il concerne les installations dans les espaces marins qui se situent en dehors de la sphère de compétence territoriale des régions;

- sous réserve des interprétations mentionnées en B.28.3 et en B.29.3, rejette le recours pour le surplus.

Ainsi rendu en langue néerlandaise, en langue française et en langue allemande, conformément à l'article 65 de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour constitutionnelle, le 27 mars 2024.

Le greffier,  
Nicolas Dupont

Le président,  
Luc Lavrysen

## VERFASSUNGSGERICHTSHOF

[C - 2024/003627]

### Auszug aus dem Entscheid Nr. 36/2024 vom 27. März 2024

Geschäftsverzeichnisnummer 7962

*In Sachen:* Klage auf Nichtigerklärung der Artikel 2 Nr. 6 und Nr. 9, 3, 11 Nr. 2, 14 Nr. 2, 21 und 22 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 « zur Abänderung des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes und zur Umsetzung der Richtlinie (EU) 2019/944 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 5. Juni 2019 mit gemeinsamen Vorschriften für den Elektrizitätsbinnenmarkt und zur Änderung der Richtlinie 2012/27/EU », erhoben von der Flämischen Regierung.

Der Verfassungsgerichtshof,

zusammengesetzt aus den Präsidenten Luc Lavrysen und Pierre Nihoul, und den Richtern Thierry Giet, Joséphine Moerman, Michel Pâques, Yasmine Kherbache, Danny Pieters, Sabine de Bethune, Emmanuelle Bribosia, Willem Verrijdt, Kattrin Jadin und Magali Plovie, unter Assistenz des Kanzlers Nicolas Dupont, unter dem Vorsitz des Präsidenten Luc Lavrysen,

erlässt nach Beratung folgenden Entscheid:

I. *Gegenstand der Klage und Verfahren*

Mit einer Klageschrift, die dem Gerichtshof mit am 28. März 2023 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief zugesandt wurde und am 29. März 2023 in der Kanzlei eingegangen ist, erhob die Flämische Regierung, unterstützt und vertreten durch RA Frederik Vandendriessche, RA Pieterjan Claeys und RA Natan Vermeersch, in Brüssel zugelassen, Klage auf Nichtigerklärung der Artikel 2 Nr. 6 und Nr. 9, 3, 11 Nr. 2, 14 Nr. 2, 21 und 22 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 « zur Abänderung des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes und zur Umsetzung der Richtlinie (EU) 2019/944 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 5. Juni 2019 mit gemeinsamen Vorschriften für den Elektrizitätsbinnenmarkt und zur Änderung der Richtlinie 2012/27/EU » (veröffentlicht im *Belgischen Staatsblatt* vom 26. Oktober 2022).

(...)

II. *Rechtliche Würdigung*

(...)

B.1. Die Flämische Regierung beantragt die Nichtigerklärung der Artikel 2 Nr. 6 und Nr. 9, 3, 11 Nr. 2, 14 Nr. 2, 21 und 22 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 « zur Abänderung des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes und zur Umsetzung der Richtlinie (EU) 2019/944 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 5. Juni 2019 mit gemeinsamen Vorschriften für den Elektrizitätsbinnenmarkt und zur Änderung der Richtlinie 2012/27/EU » (nachstehend: Gesetz vom 23. Oktober 2022).

B.2.1. Das Gesetz vom 23. Oktober 2022 ändert das Gesetz vom 29. April 1999 « über die Organisation des Elektrizitätsmarktes » (nachstehend: Elektrizitätsgesetz) ab, und zwar mit dem Ziel,

- die Richtlinie (EU) 2019/944 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 5. Juni 2019 « mit gemeinsamen Vorschriften für den Elektrizitätsbinnenmarkt und zur Änderung der Richtlinie 2012/27/EU (Neufassung) » (nachstehend: Richtlinie (EU) 2019/944) teilweise umzusetzen;

- die Richtlinie (EU) 2018/2001 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 11. Dezember 2018 « zur Förderung der Nutzung von Energie aus erneuerbaren Quellen (Neufassung) » (nachstehend: Richtlinie (EU) 2018/2001) teilweise umzusetzen;

- eine mögliche Unklarheit zu heilen, die sich aus dem Gesetz vom 13. Juli 2017 « zur Abänderung des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes zwecks Verbesserung der Nachfrageflexibilität und der Elektrizitätsspeicherung » ergeben kann.

B.2.2. Laut der Begründung zum Gesetz vom 23. Oktober 2022 ist die Umsetzung der Richtlinie (EU) 2019/944 das Hauptziel des Gesetzes (*Parl. Dok.*, Kammer, 2021-2022, DOC 55-2831/001, S. 3). Diese Umsetzung bezieht sich laut derselben Begründung auf vier Bereiche, nämlich Verbraucherrechte und Verbraucherschutz, die Verpflichtungen des Übertragungsnetzbetreibers, die Lockerung des Elektrizitätsmarkts sowie die internationale und regionale Zusammenarbeit (ebenda, S. 6).

*In Bezug auf den Umfang der Klage*

B.3. Der Ministerrat führt an, dass die Nichtigkeitsklage teilweise unzulässig sei, weil die Flämische Regierung nicht gegen alle Teile der durch die angefochtenen Bestimmungen eingeführten Vorschriften Beschwerdegründe vorbringe.

B.4.1. Der Gerichtshof bestimmt den Gegenstand der Nichtigkeitsklage auf der Grundlage des Inhalts der Klageschrift und insbesondere unter Berücksichtigung der Darlegung der Klagegründe. Der Gerichtshof beschränkt seine Prüfung auf die Bestimmungen, gegen die tatsächlich auch Beschwerdegründe vorgebracht wurden.

B.4.2. Aus der Klageschrift geht hervor, dass sich die Beschwerdegründe der Flämischen Regierung gegen folgende Bestimmungen richten:

- den durch Artikel 2 Nr. 6 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 ersetzten Artikel 2 Nr. 45 des Elektrizitätsgesetzes;
- den durch Artikel 2 Nr. 9 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügten Artikel 2 Nrn. 104 und 114 des Elektrizitätsgesetzes;
- die durch Artikel 3 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 ersetzten Wörter in Artikel 4 § 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes;
- die durch Artikel 11 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügten Bestimmungen in Artikel 12 § 5 des Elektrizitätsgesetzes;
- den ersten durch Artikel 14 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügten Absatz in Artikel 18 § 2/3 des Elektrizitätsgesetzes;
- den durch Artikel 21 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügten Artikel 19*quater* § 1 Absatz 2 Nrn. 2, 3 und 4 des Elektrizitätsgesetzes;
- den durch Artikel 22 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügten Artikel 19*quinquies* § 1 Absatz 1 und § 3 des Elektrizitätsgesetzes.

Der Gerichtshof beschränkt seine Prüfung auf diese Bestimmungen.

*In Bezug auf die Klagegründe*

*In Bezug auf den ersten Klagegrund*

*Erster Teil des ersten Klagegrunds*

B.5. Im ersten Teil des ersten Klagegrunds führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 22 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 gegen Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe *a*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 zur Reform der Institutionen (nachstehend: Sondergesetz vom 8. August 1980) verstoße, weil diese Bestimmung einen Artikel 19*quinquies* § 3 in das Elektrizitätsgesetz einfüge, der ohne Zuständigkeitsvorbehalt die automatische Nichtigkeit von Klauseln in Verträgen zwischen Elektrizitätsunternehmen und Bürgerenergiegemeinschaften vorsehe, die diese Gemeinschaften daran hinderten, von der Lieferung abweichende Flexibilitäts- oder Elektrizitätsdienste zu kaufen oder zu verkaufen und einen Vertrag mit einem Flexibilitätsdiensteanbieter zu schließen, während die Regelung der technischen Flexibilität in Bezug auf die Verteilernetze eine den Regionen vorbehaltene Zuständigkeit sei.

B.6.1. Artikel 19*quinquies* des Elektrizitätsgesetzes, eingefügt durch Artikel 22 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, bestimmt:

« § 1er. Sans préjudice des prescriptions techniques imposées par les autorités compétentes et de la compétence des Régions, visée à l'article 6, § 1er , VII, premier alinéa, *a*) et deuxième alinéa, *d*), de la loi spéciale du 8 août 1980 de réformes institutionnelles, une communauté énergétique citoyenne propriétaire d'une ou plusieurs installations de stockage d'énergie [en néerlandais, il est ajouté ' directement raccordée(s) au réseau de transport ' ] a le droit, en ce qui concerne ces installations de stockage, de ne pas être soumise à aucune redevance en double, y compris les tarifs de transport, pour l'électricité stockée qui reste dans ses locaux ou lorsqu'elle fournit des services de flexibilité au gestionnaire de réseau et, en ce qui concerne ces installations de stockage, n'est pas soumis[e] à des exigences [en néerlandais, il est ajouté ' disproportionnées ' ] concernant des autorisations, telles que visées à l'article 4, ou à des redevances disproportionnées relevant de la compétence du gouvernement fédéral.

Chaque communauté énergétique citoyenne est financièrement responsable des déséquilibres qu'elle provoque sur le réseau de transport. La responsabilité est garantie pour l'équilibre de ses activités ou en déléguant cette responsabilité à une personne responsable de cet équilibre.

Le Roi peut déterminer des règles supplémentaires concernant l'exécution de ce paragraphe.

§ 2 Sans préjudice des prescriptions techniques imposées par les autorités compétentes, chaque communauté d'énergie renouvelable a le droit d'exercer une ou plusieurs des activités suivantes :

- 1° produire de l'énergie à partir d'une installation dont la communauté d'énergie est l'un des propriétaires ou dispose des droits d'utilisation;
- 2° autoconsommer l'énergie visée au point 1°;
- 3° stocker de l'énergie au moyen de facilités de stockages;
- 4° offrir des services d'énergie ou y participer;
- 5° intervenir comme fournisseur de flexibilité ou d'agrégation ou participant à la flexibilité ou l'agrégation;
- 6° vendre l'énergie, visée au point 1°, également avec un accord d'achat d'électricité au réseau de transport;

Le Roi peut établir des règles supplémentaires concernant les conditions de reconnaissance et de participation aux communautés d'énergie renouvelable.

Une communauté d'énergie renouvelable a le droit d'exercer les activités, visées à l'alinéa 1er , sans être soumise à des exigences techniques disproportionnées ou discriminatoires, ou à des exigences administratives, à des procédures et à des redevances qui ne reflètent pas les coûts.

§ 3. Toute clause contractuelle dans un contrat de fourniture ou un autre contrat entre une communauté énergétique citoyenne et une entreprise d'électricité, ou tout paiement ou sanction abusifs dans le cadre d'un tel contrat qui portent atteinte au [en néerlandais, qui ont une incidence sur le] droit de la communauté énergétique citoyenne d'acheter ou de vendre des services de flexibilité ou des services d'électricité autres que la fourniture et de conclure un contrat avec un opérateur de flexibilité, ou qui portent atteinte aux droits de la communauté énergétique citoyenne mentionnés au § 1er, est nulle ».

B.6.2. Artikel 19*quinquies* des Elektrizitätsgesetzes gehört zusammen mit Artikel 19*quater* des Elektrizitätsgesetzes, der durch Artikel 21 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügt wurde, zu Kapitel 4*ter* (« Rechte und Pflichten aktiver Kunden ») des Elektrizitätsgesetzes, das wiederum durch Artikel 20 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügt wurde.

Artikel 19<sup>quinquies</sup> des Elektrizitätsgesetzes sieht für « Bürgerenergiegemeinschaften » und « Gemeinschaften zu erneuerbarer Energie », die eine Unterkategorie innerhalb der « Bürgerenergiegemeinschaften » darstellen, verschiedene Rechte und Pflichten vor.

B.6.3. Eine « Bürgerenergiegemeinschaft » ist nach Artikel 2 Nr. 106 des Elektrizitätsgesetzes, der durch Artikel 2 Nr. 9 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügt wurde:

« une personne morale qui :

a) repose sur une participation ouverte et volontaire, et qui est effectivement contrôlée par des membres ou des actionnaires qui sont des personnes physiques, des autorités locales, y compris des communes, des institutions d'enseignement, des associations, d'autres communautés d'énergie ou des petites et moyennes entreprises,

b) dont le principal objectif est de proposer des avantages communautaires environnementaux, économiques ou sociaux à ses membres ou actionnaires ou aux zones locales où elle exerce ses activités, plutôt que de générer des profits financiers, et

c) peut prendre part à la production, y compris à partir de sources renouvelables, à la distribution, à la fourniture, à la consommation, à l'agrégation, et au stockage d'énergie, ou fournir des services liés à l'efficacité énergétique, des services de recharge pour les véhicules électriques ou d'autres services énergétiques à ses membres ou actionnaires ».

Eine « Gemeinschaft zu erneuerbarer Energie » ist nach Artikel 2 Nr. 107 des Elektrizitätsgesetzes, der ebenfalls durch Artikel 2 Nr. 9 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügt wurde:

« une communauté énergétique citoyenne :

a) qui repose sur une participation ouverte et volontaire, qui est autonome et mène ses activités en Belgique,

b) dont les actionnaires ou les membres sont des personnes physiques, des autorités locales, y compris des communes, les institutions d'enseignement, les associations, d'autres communautés d'énergie, ou des petites ou moyennes entreprises à condition que leur participation ne constitue pas leur principale activité commerciale ou professionnelle,

c) dont le principal objectif est de fournir des avantages environnementaux, économiques ou sociaux à ses actionnaires ou à ses membres, plutôt que de générer des profits,

d) où la communauté d'énergie citoyenne détient des parts dans une personne morale qui possède des projets d'énergie renouvelable développés pour cette personne morale,

e) où la production d'énergie, l'autoconsommation, le stockage, la vente et le partage de l'énergie ne concernent que l'énergie provenant de sources renouvelables,

f) qui ont leurs activités exclusivement dans la mer territoriale et la zone économique exclusive ».

B.6.4. Der erste Teil des ersten Klagegrunds der Flämischen Regierung bezieht sich ausschließlich auf Paragraph 3 von Artikel 19<sup>quinquies</sup> des Elektrizitätsgesetzes, und zwar nur insofern, als diese Bestimmung die Nichtigkeit von Klauseln in Verträgen zwischen einer Bürgerenergiegemeinschaft und einem Elektrizitätsunternehmen vorsieht, die das Recht der Bürgerenergiegemeinschaft nach der niederländischen Sprachfassung des Textes beeinflussen und nach der französischen Sprachfassung des Textes beeinträchtigen, Flexibilitätsdienste zu kaufen oder zu verkaufen und einen Vertrag mit einem Flexibilitätsdiensteanbieter zu schließen.

B.7.1. Aufgrund von Artikel 6 §1 VII Absatz 1 Buchstabe a) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 sind die Regionen für folgende Angelegenheiten zuständig:

« was die Energiepolitik betrifft: die regionalen Aspekte der Energie und auf jeden Fall:

a) die Elektrizitätsversorgung und die lokale Beförderung von Elektrizität durch Netze mit einer Nennspannung von bis zu 70.000 Volt, einschließlich der Tarife der Elektrizitätsversorgungsnetze, mit Ausnahme der Tarife der Netze mit Übertragungsfunktion, die vom gleichen Betreiber wie dem des Übertragungsnetzes betrieben werden ».

B.7.2. Artikel 6 § 1 VII Absatz 2 Buchstabe c) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 behält jedoch der Föderalbehörde die Zuständigkeit für Angelegenheiten vor, « die aufgrund der technischen und wirtschaftlichen Unteilbarkeit eine homogene Anwendung auf nationaler Ebene erforderlich machen, und zwar für [...] die großen Lagereinrichtungen, den Energietransport und die Energieerzeugung ».

B.7.3. In Bezug auf den Zusammenhang zwischen den den Regionen zugewiesenen Zuständigkeiten und den der Föderalbehörde vorbehaltenen Zuständigkeiten wird in den Vorarbeiten zum Sondergesetz vom 8. August 1980 zur Abänderung des Sondergesetzes vom 8. August 1980 zur Reform der Institutionen ausgeführt:

« Concernant la politique de l'énergie, les Régions sont compétentes pour les aspects régionaux de la politique de l'énergie et, en tout cas, pour les matières énumérées au premier alinéa de l'article 6, § 1er, VII, à la seule exception des matières dont l'indivisibilité technique et économique [requiert] une mise en œuvre homogène sur le plan national, matières limitativement et exhaustivement énumérées après les mots 'à savoir : '. L'autorité nationale est compétente pour les exceptions précitées, ainsi que pour les aspects non régionaux de la politique de l'énergie » (Parl. Dok., Senat, Sondersitzungsperiode 1988, Nr. 405/2, S. 111).

Mithin hat der Sondergesetzgeber die Energiepolitik als geteilte ausschließliche Zuständigkeit verstanden, wobei die Elektrizitätsversorgung und die lokale Beförderung von Elektrizität (durch Netze mit einer Nennspannung von bis zu 70 000 Volt) den Regionen anvertraut wurde, während die (nicht lokale) Beförderung von Elektrizität weiterhin zur Zuständigkeit des Föderalgesetzgebers gehört.

B.8. Die Föderalbehörde ist darüber hinaus nach Artikel 6 § 1 VI Absatz 5 Nr. 4 des Sondergesetzes vom 8. August 1980 alleine zuständig für

« das Wettbewerbsrecht und das Recht in Sachen Handelspraktiken, mit Ausnahme der Zuerkennung von Qualitätslabels und Ursprungsbezeichnungen regionaler oder lokaler Art ».

B.9. Die angefochtene Bestimmung hat nicht die Regelung von Flexibilitätsdiensten zum Gegenstand, sondern die Sanktionierung von Vertragsklauseln, die der Föderalgesetzgeber als nicht wünschenswert erachtet, weil sie das Recht der Bürgerenergiegemeinschaft nach der niederländischen Sprachfassung beeinflussen und nach der französischen Sprachfassung beeinträchtigen, Flexibilitätsdienste zu kaufen oder zu verkaufen und einen Vertrag mit einem Flexibilitätsdiensteanbieter zu schließen. Die sanktionierten Klauseln werden mit anderen Worten zu den unlauteren Handelspraktiken gerechnet.

Die angefochtene Bestimmung fällt folglich unter das Recht in Sachen Handelspraktiken, wofür die Föderalbehörde ausschließlich zuständig ist. Der Umstand, dass die angefochtene Bestimmung einen spezifischen Anwendungsbereich hat und sich auf einen Sektor bezieht, der teilweise zur Zuständigkeit der Regionen gehört, ändert daran nichts.

B.10. Der erste Teil des ersten Klagegrunds ist unbegründet.

*Zweiter Teil des ersten Klagegrunds*

B.11. Im zweiten Teil des ersten Klagegrunds führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 22 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 gegen Artikel 6 § 1 I und II des Sondergesetzes vom 8. August 1980 verstoße, weil diese Bestimmung einen Artikel 19<sup>quinquies</sup> § 1 in das Elektrizitätsgesetz einführe, der grundsätzlich unverhältnismäßige Genehmigungsvoraussetzungen verbiete, während die Föderalbehörde ein solches Verbot in Bezug auf Genehmigungen, für die die Regionen zuständig seien, nicht auferlegen könne.

B.12.1. Aufgrund von Artikel 6 § 1 I und II Absatz 1 des Sondergesetzes vom 8. August 1980 sind die Regionen für folgende Angelegenheiten zuständig:

« I. was die Raumordnung betrifft:

1. der Städtebau und die Raumordnung,
2. die Fluchtlinienpläne der Gemeindeflächen,
3. der Erwerb, die Erschließung und Ausrüstung von Grundstücken für das Industrie-, Handwerks- und Dienstleistungsgewerbe oder anderer Infrastrukturen für die Ansiedlung von Investoren, einschließlich der Investitionen für die Ausrüstung von Industriezonen in der Nähe von Häfen und ihrer Bereitstellung für die Benutzer,

4. die Städteerneuerung,

5. die Erneuerung stillgelegter wirtschaftlicher Nutzflächen,

6. die Bodenpolitik,

7. Denkmäler und Landschaften.

II. was die Umwelt und die Wasserpolitik betrifft:

1. der Umweltschutz, insbesondere der Schutz des Bodens, des Untergrunds, des Wassers und der Luft gegen Verschmutzung und Schädigung, und die Lärmbekämpfung,

2. die Abfallpolitik,

3. die Aufrechterhaltung der Ordnung in gefährlichen, gesundheitsgefährdenden und lästigen Betrieben, unter Vorbehalt interner Ordnungsmaßnahmen, die den Arbeitsschutz betreffen,

4. die Wassererzeugung und -versorgung einschließlich der technischen Vorschriften mit Bezug auf die Qualität des Trinkwassers, die Abwässerreinigung und die Kanalisation,

5. die finanzielle Beteiligung infolge von Schäden, die durch allgemeine Naturkatastrophen verursacht worden sind ».

Aufgrund von Artikel 6 § 1 I und II Absatz 2 desselben Sondergesetzes ist die Föderalbehörde jedoch zuständig für:

« 1. die Festlegung der Produktnormen,

2. den Schutz vor ionisierender Strahlung einschließlich radioaktiver Abfälle ».

B.12.2. Die Regionen haben auf Grundlage ihrer Zuständigkeiten für die Raumordnung, die Umwelt und die Wasserpolitik Genehmigungsregelungen geschaffen.

B.13.1. Artikel 19<sup>quinquies</sup> § 1 des Elektrizitätsgesetzes bestimmt, dass es verboten ist, Energiespeicheranlagen von Bürgerenergiegemeinschaften, die an das Übertragungsnetz unmittelbar angeschlossen sind, « unverhältnismäßigen Voraussetzungen in Bezug auf Genehmigungen im Sinne von Artikel 4 » zu unterwerfen. Aus dem Wortlaut dieser Bestimmung ergibt sich, dass sich das Verbot unverhältnismäßiger Genehmigungsvoraussetzungen ausschließlich auf die Genehmigungen im Sinne von Artikel 4 des Elektrizitätsgesetzes bezieht.

B.13.2. Artikel 4 des Elektrizitätsgesetzes macht « den Bau und den Betrieb neuer Anlagen für die Elektrizitätserzeugung sowie den Bau und den Betrieb neuer großer Energiespeicheranlagen, die Überprüfung, die Erneuerung, den Verzicht, die Übertragung und jede andere Abänderung in Bezug auf eine individuelle Genehmigung, die aufgrund dieses Artikels erteilt wurde », von einer vorherigen Genehmigung abhängig, die vom Minister erteilt wird. Der Minister, um den es in Artikel 4 des Elektrizitätsgesetzes geht, ist nach Artikel 2 Nr. 25 desselben Gesetzes der Föderalminister der Energie.

B.13.3. Das Verbot unverhältnismäßiger Genehmigungsvoraussetzungen aus Artikel 19<sup>quinquies</sup> § 1 des Elektrizitätsgesetzes bezieht sich folglich im Gegensatz zu dem, was die Flämische Regierung vorbringt, nicht auf eine Genehmigung, die von den Regionen erteilt wird. Es geht ausschließlich um Genehmigungen, die genauso wie die Genehmigungen im Sinne von Artikel 4 des Elektrizitätsgesetzes von der Föderalbehörde auf Grundlage föderaler Rechtsvorschriften erteilt werden.

B.14. Der zweite Teil des ersten Klagegrunds ist unbegründet.

*Dritter Teil des ersten Klagegrunds*

B.15. Im dritten Teil des ersten Klagegrunds führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 11 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 gegen Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe a) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 verstoße, weil diese Bestimmung, die Artikel 12 § 5 des Elektrizitätsgesetzes abändere, eine tarifliche Garantie einführe, die sich auf alle Bürgerenergiegemeinschaften und alle Netztarife beziehe, während die Regelung der Verteilung und der Verteilernetztarife den Regionen vorbehalten sei.

B.16.1. Aufgrund von Artikel 12 § 1 des Elektrizitätsgesetzes gelten für Anschluss, Nutzung der Infrastruktur und der elektrischen Systeme und gegebenenfalls Hilfsdienste des Netzbetreibers, der in Artikel 2 Nr. 8 desselben Gesetzes als « gemäß Artikel 10 benannter Betreiber des Übertragungsnetzes » definiert ist, die Tarife für die Verwaltung des Übertragungsnetzes und der Netze mit Übertragungsfunktion.

Aufgrund von Artikel 12 § 2 des Elektrizitätsgesetzes arbeitet die Kommission, das heißt die Elektrizitäts- und Gasregulierungskommission (nachstehend: CREG), geschaffen durch Artikel 23 des Elektrizitätsgesetzes (Artikel 2 Nr. 26 des Elektrizitätsgesetzes), die Tariffestsetzungsmethode aus, die dieser Netzbetreiber für die Erstellung seines Tarifvorschlags anwenden muss. Sie macht das nach strukturierter, dokumentierter und transparenter Konzertierung mit dem Netzbetreiber oder gemäß einem festgelegten Verfahren in gegenseitigem Einvernehmen mit dem Netzbetreiber auf der Grundlage einer ausdrücklichen, transparenten und nichtdiskriminierenden Vereinbarung. Bei der Ausarbeitung der Tariffestsetzungsmethode muss die CREG die Leitlinien beachten, die in Artikel 12 § 5 des Elektrizitätsgesetzes aufgezählt sind.

B.16.2. Die angefochtene Bestimmung ergänzt Artikel 12 § 5 des Elektrizitätsgesetzes um zwei zusätzliche Leitlinien, die wie folgt lauten:

« 28° les clients actifs sont soumis à des tarifs de réseau transparents et non-discriminatoires qui reflètent les coûts, l'électricité injectée dans le réseau et l'électricité consommée à partir du réseau étant imputées séparément, conformément à l'article 18 du Règlement (UE) 2019/943, où il est veillé à ce qu'ils contribuent de manière adéquate et équilibrée au partage du coût global du système;

29° les communautés énergétiques citoyennes sont soumises à des tarifs de réseau transparents et non discriminatoires [en néerlandais, il est ajouté ' qui reflètent les coûts et ' ] qui garantissent qu'ils contribuent de manière adéquate et équilibrée au partage du coût global du réseau de transport ».

Der dritte Teil des ersten Klagegrunds der Flämischen Regierung bezieht sich ausschließlich auf den durch die angefochtene Bestimmung eingefügten Artikel 12 § 5 Nr. 29 des Elektrizitätsgesetzes.

B.17.1. Die Föderalbehörde ist nach Artikel 6 § 1 VII Absatz 2 Buchstabe *d*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 zuständig für

« die Tarife, einschließlich der Preispolitik, unbeschadet der in Absatz 1 Buchstabe *a*) und *b*) erwähnten Zuständigkeit der Regionen in Sachen Tarife ».

Die Zuständigkeit der Regionen für Tarife im Sinne von Absatz 1 Buchstabe *a*) bezieht sich auf die Tarife der Elektrizitätsversorgungsnetze, mit Ausnahme der Tarife der Netze mit Übertragungsfunktion, die vom gleichen Betreiber wie dem des Übertragungsnetzes betrieben werden. Die Zuständigkeit der Regionen für Tarife im Sinne von Absatz 1 Buchstabe *b*) bezieht sich auf Tarife der öffentlichen Gasversorgungsnetze, mit Ausnahme der Tarife der Netze, die auch eine Erdgasfernleitungsfunktion haben und vom gleichen Betreiber wie dem des Erdgasfernleitungsnetzes betrieben werden.

B.17.2. Die Föderalbehörde ist in Bezug auf die Elektrizitätstarife folglich für die Übertragungsnetztarife und die Tarife der Netze mit Übertragungsfunktion, die vom gleichen Betreiber wie dem des Übertragungsnetzes betrieben werden, zuständig.

B.18. Die angefochtene Bestimmung sieht eine Leitlinie vor, die die CREG bei der Ausarbeitung der Tariffestsetzungsmethode beachten muss, die der Übertragungsnetzbetreiber für die Erstellung seines Tarifvorschlages in Bezug auf die Übertragungsnetztarife und die Tarife der Netze mit Übertragungsfunktion anwenden muss. Angesichts dieses Kontextes kann der Begriff « Netztarife » in der angefochtenen Bestimmung nur so verstanden werden, dass er ausschließlich auf das Übertragungsnetz und die Netze mit Übertragungsfunktion verweist.

Jedenfalls hat die angefochtene Bestimmung nur Auswirkungen auf die Festlegung der Tarife, die der Übertragungsnetzbetreiber für die Verwaltung des Übertragungsnetzes und der Netze mit Übertragungsfunktion berechnet. Wie in B.17.2 erwähnt, ist die Föderalbehörde für diese Tarife ausschließlich zuständig. Der Umstand, dass diese Tarife regionalen Verteilernetzbetreibern in Rechnung gestellt werden, die sie wiederum an die Nutzer des Verteilernetzes weitergeben, ändert daran nichts.

B.19. Der dritte Teil des ersten Klagegrunds ist unbegründet.

*In Bezug auf den zweiten Klagegrund*

*Erster Teil des zweiten Klagegrunds*

B.20. Im ersten Teil des zweiten Klagegrunds führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 2 Nr. 9 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 gegen Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe *a*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 verstoße, weil diese Bestimmung eine Definition für « aktiver Kunde » einfüge, die nicht auf aktive Kunden begrenzt sei, die an das Übertragungsnetz angeschlossen seien, während die Föderalbehörde nur für die aktiven Kunden zuständig sei, die an das Übertragungsnetz angeschlossen seien.

B.21.1. Artikel 2 Nr. 104 des Elektrizitätsgesetzes, eingefügt durch Artikel 2 Nr. 9 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, definiert einen « aktiven Kunden » als

« un client final, ou un groupe de clients finals agissant conjointement, qui consomme ou stocke de l'électricité produite dans ses locaux situés à l'intérieur d'une zone limitée, ou dans d'autres locaux limités, ou qui vend l'électricité qu'il a lui-même produite ou participe à des programmes de flexibilité ou d'efficacité énergétique, à condition que ces activités ne constituent pas son activité commerciale ou professionnelle principale ».

Artikel 2 Nr. 14 des Elektrizitätsgesetzes definiert einen « Endkunden » als

« eine natürliche oder juristische Person, die Elektrizität für den Eigenverbrauch kauft ».

B.21.2. Die Definition eines aktiven Kunden schließt nicht aus, dass Endkunden oder eine Gruppe gemeinsam auftretender Endkunden, die an ein Netz mit einer Nennspannung von bis zu 70 000 Volt angeschlossen sind, als aktive Kunden einzustufen sind.

B.22.1. Im Gegensatz zu dem, was die Flämische Regierung vorbringt, folgt daraus nicht, dass die angefochtene Bestimmung mit den Regeln der Zuständigkeitsverteilung nicht in Einklang steht. Obwohl es richtig ist, dass die Föderalbehörde nur in Bezug auf aktive Kunden, die an ein Netz mit einer Nennspannung von mehr als 70 000 Volt angeschlossen sind, zuständig ist, ihre gesamte Rechtsstellung zu regeln, kann sie in eingeschränktem Umfang auch in Bezug auf aktive Kunden normierend auftreten, die an ein Netz mit einer Nennspannung von bis zu 70 000 Volt angeschlossen sind.

Die Beförderung von Elektrizität durch Netze mit einer Nennspannung von mehr als 70 000 Volt ist nämlich nicht die einzige Zuständigkeit in Bezug auf die Energiepolitik, die der Föderalbehörde vorbehalten ist. Sie ist unter anderem auch zuständig für die großen Lagereinrichtungen für Energie und die Energieerzeugung, mit Ausnahme der erneuerbaren Energiequellen, die nicht die Kernenergie betreffen (Artikel 6 § 1 VII Absatz 2 Buchstabe *c*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980). Ferner ist die Föderalbehörde auch ausschließlich zuständig für die Energiepolitik in den Seegebieten, die nicht im territorialen Zuständigkeitsbereich der Regionen liegen. Schließlich kann eine Regelung, die sich auf aktive Kunden bezieht, die an ein Netz mit einer Nennspannung von bis zu 70 000 Volt angeschlossen sind, in die Föderalzuständigkeit außerhalb der Energiepolitik fallen, beispielsweise die Föderalzuständigkeit für den Verbraucherschutz (Artikel 6 § 1 VI Absatz 4 Nr. 2 des Sondergesetzes vom 8. August 1980).

B.22.2. Aangezien de federale overheid in die mate normierend kan optreden ten aanzien van alle actieve afnemers, mag zij een definitie van actieve afnemer invoegen die geen rekening houdt met het net waarop de eindafnemer of een groep gezamenlijk optredende eindafnemers is aangesloten.

Der erste Teil des zweiten Klagegrunds ist unbegründet.

*Zweiter Teil des zweiten Klagegrunds*

B.23. Im zweiten Teil des zweiten Klagegrunds führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 11 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 gegen Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe *a*) und Absatz 2 Buchstabe *b*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 verstoße, weil diese Bestimmung, die Artikel 12 § 5 des Elektrizitätsgesetzes abändere, aktiven Kunden eine tarifliche Garantie auferlege, die sich auf alle Netztarife beziehe, während die Regelung der Verteilung und der Verteilernetztarife den Regionen vorbehalten sei.

B.24. Aus denselben, in B.18 bereits erwähnten Gründen ist der Begriff « Netztarife » in Artikel 12 § 5 Nr. 28 des Elektrizitätsgesetzes, eingefügt durch Artikel 11 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, so zu verstehen, dass er ausschließlich auf das Übertragungsnetz und die Netze mit Übertragungsfunktion verweist, und muss festgestellt werden, dass diese Bestimmung nur Auswirkungen auf die Festlegung der Tarife hat, die der Übertragungsnetzbetreiber für die Verwaltung des Übertragungsnetzes und der Netze mit Übertragungsfunktion, wofür die Föderalbehörde ausschließlich zuständig ist, berechnet.

Artikel 12 § 5 Nr. 28 des Elektrizitätsgesetzes, eingefügt durch Artikel 11 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, fällt folglich in die Föderalzuständigkeit für Tarife für das Übertragungsnetz und die Netze mit Übertragungsfunktion, die vom gleichen Betreiber wie dem des Übertragungsnetzes betrieben werden. Auch hier ändert der Umstand nichts, dass diese Tarife regionalen Verteilernetzbetreibern in Rechnung gestellt werden, die sie wiederum an die Nutzer des Verteilernetzes weitergeben.

B.25. Der zweite Teil des zweiten Klagegrunds ist unbegründet.

*Dritter Teil des zweiten Klagegrunds*

B.26. Im dritten Teil des zweiten Klagegrunds führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 21 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, der Artikel 19<sup>quater</sup> in das Elektrizitätsgesetz einfügt, gegen Artikel 6 § 1, I, II und VII Absatz 1 Buchstabe a) und Absatz 2 Buchstabe d) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 verstoße, weil diese Bestimmung allen aktiven Kunden, die Eigentümer einer Energiespeicheranlage seien, das Recht einräume, mehrere Elektrizitätsdienste gleichzeitig zu erbringen (Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 2 des Elektrizitätsgesetzes), keine doppelten Tarife für auf ihrem eigenen Gelände gespeicherte Elektrizität in Rechnung gestellt zu bekommen (Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes) und unverhältnismäßigen Voraussetzungen in Bezug auf Genehmigungen nicht unterworfen zu werden (Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 4 des Elektrizitätsgesetzes), während die Angelegenheiten in Bezug auf Verteilung, Verteilernetztarife, Raumordnung und Umwelt den Regionen vorbehalten seien.

B.27.1. Artikel 19<sup>quater</sup> des Elektrizitätsgesetzes, eingefügt durch Artikel 21 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, bestimmt:

« § 1er. Sans préjudice des prescriptions techniques imposées par les autorités compétentes, chaque client actif raccordé au réseau de transport dispose des droits suivants :

1° le droit de participer à des services d'électricité;

2° le droit de conclure un contrat d'agrégation, sans être tenu d'obtenir le consentement d'autres acteurs du marché;

3° le droit de vendre de l'électricité autoproduite, y compris par des accords d'achat d'électricité;

4° le droit de valoriser sa flexibilité, conformément à l'article 19<sup>bis</sup>;

5° le droit de déléguer à un tiers la gestion des installations requises pour ses activités, y compris l'installation, le fonctionnement, le traitement des données et la maintenance, sans que ce tiers soit considéré comme un client actif;

6° le droit de consommer l'électricité autoproduite;

7° le droit de stocker l'électricité au moyen d'une installation de stockage d'énergie, que cette électricité soit autoproduite ou prélevée sur le réseau.

Un client actif propriétaire d'une installation de stockage d'énergie :

1° a le droit de connecter cette installation au réseau de transport dans un délai raisonnable et le cas échéant;

2° a le droit de fournir plusieurs services d'électricité simultanément, si cela est techniquement réalisable;

3° n'est soumis à aucune redevance en double, y compris les tarifs de réseau de transmission, pour l'électricité stockée qui reste dans ses locaux ou lorsqu'il fournit des services de flexibilité au gestionnaire de réseau;

4° et n'est pas soumis à des exigences [en néerlandais, il est ajouté 'disproportionnées'] concernant les autorisations telles que visées à l'article 4, ou à des redevances disproportionnées.

Le client actif a le droit d'exercer les activités visées à l'alinéa 1er, sans être soumis à des exigences techniques disproportionnées ou discriminatoires, ou à des exigences administratives, à des procédures et à des redevances qui ne reflètent pas les coûts.

Chaque client actif est financièrement responsable des déséquilibres qu'il provoque sur le réseau de transport. La responsabilité est garantie pour l'équilibre de ses activités ou en déléguant cette responsabilité à une personne responsable de cet équilibre.

Dans le règlement technique visé à l'article 11, § 1er, le Roi peut fixer les modalités de la responsabilité financière du client actif pour les déséquilibres qu'il provoque sur le réseau de transport.

§ 2. Toute clause contractuelle dans un contrat de fourniture ou un autre contrat conclu entre un client ou une entreprise raccordée au réseau de transport et une entreprise d'électricité, ou tout paiement ou toute sanction abusifs dans le cadre d'un tel contrat, qui porte atteinte au droit du client ou de l'entreprise raccordé au réseau de transport d'acheter ou de vendre des services de flexibilité ou des services d'électricité autres que la fourniture ou de conclure un contrat avec un opérateur de flexibilité, ou qui porte atteinte aux droits du client actif tels qu'énumérés au paragraphe 1er, est nulle ».

B.27.2. Der dritte Teil des zweiten Klagegrunds der Flämischen Regierung bezieht sich ausschließlich auf Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 2 des Elektrizitätsgesetzes, auf Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes, insofern danach doppelte Tarife für auf dem eigenen Gelände gespeicherte Elektrizität verboten sind, und auf Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 4 des Elektrizitätsgesetzes, insofern danach unverhältnismäßige Genehmigungsvoraussetzungen verboten sind. Insofern die Flämische Regierung in ihrem Erwidierungsschriftsatz zum ersten Mal einen Beschwerdegrund in Bezug auf das Recht vorbringt, keinen unverhältnismäßigen Vergütungen unterworfen zu werden, was ebenso in Artikel 19<sup>quater</sup> Absatz 2 Nr. 4 des Elektrizitätsgesetzes aufgenommen wurde, geht es dabei um einen neuen Klagegrund, der nach Artikel 85 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Verfassungsgerichtshof nicht zulässig ist.

B.28.1. Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 2 des Elektrizitätsgesetzes gibt einem aktiven Kunden, der Eigentümer einer Energiespeicheranlage ist, das Recht, mehrere Elektrizitätsdienste gleichzeitig zu erbringen, falls dies technisch möglich ist.

B.28.2. Die Flämische Regierung wendet ein, dass diese Bestimmung Anwendung finde auf alle aktiven Kunden, einschließlich der Kunden, die an ein Netz angeschlossen seien, wofür die Regionen zuständig seien.

B.28.3. Wie der Ministerrat anführt, ist Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 2 des Elektrizitätsgesetzes so auszulegen, dass er das Recht, im Falle der technischen Möglichkeit mehrere Elektrizitätsdienste gleichzeitig zu erbringen, aktiven Kunden nur insofern einräumt, als sie an das Übertragungsnetz angeschlossen sind. Diese Auslegung berücksichtigt Absatz 1 von Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 des Elektrizitätsgesetzes, dessen Anwendungsbereich ausdrücklich auf aktive Kunden beschränkt ist, die an das Übertragungsnetz angeschlossen sind, und die Vorarbeiten, in denen es heißt:

« [L'article 21 de la loi du 23 octobre 2022] vise à insérer un article 19<sup>quater</sup> dans lequel les droits et obligations des clients actifs connectés au réseau de transport sont précisés » (*Parl. Dok.*, Kammer, DOC 55-2831/001, S. 30).

In dieser Auslegung ist Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 2 des Elektrizitätsgesetzes mit den in Artikel 6 § 1 VII des Sondergesetzes vom 8. August 1980 vorgesehenen Regeln der Zuständigkeitsverteilung vereinbar.

B.29.1. Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes gibt einem aktiven Kunden, der Eigentümer einer Energiespeicheranlage ist, das Recht, keine doppelten Tarife in Rechnung gestellt zu bekommen, unter anderem Übertragungsttarife, und zwar für auf seinem eigenen Gelände gespeicherte Elektrizität.

B.29.2. Die Flämische Regierung wendet ein, dass sich diese Bestimmung auf alle Netztarife beziehe, einschließlich der Verteilernetztarife, wofür die Regionen zuständig seien.

B.29.3. Wie der Ministerrat anführt, ist Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes so auszulegen, dass er sich ausschließlich auf Tarife bezieht, die keine Verteilernetztarife und keine Tarife der Netze mit Übertragungsfunktion sind, die nicht vom Betreiber des Übertragungsnetzes betrieben werden.

In dieser Auslegung ist Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes mit den in Artikel 6 § 1 VII des Sondergesetzes vom 8. August 1980 vorgesehenen Regeln der Zuständigkeitsverteilung vereinbar.

B.30.1. Artikel 19<sup>quater</sup> § 1 Absatz 2 Nr. 4 des Elektrizitätsgesetzes gibt einem aktiven Kunden, der Eigentümer einer Energiespeicheranlage ist, das Recht, keinen unverhältnismäßigen Voraussetzungen in Bezug auf Genehmigungen im Sinne von Artikel 4 unterworfen zu werden.

B.30.2. Aus den gleichen, in B.13.1 bis B.13.3 bereits erwähnten Gründen bezieht sich diese Bestimmung ausschließlich auf Genehmigungen, die genauso wie die Genehmigungen im Sinne von Artikel 4 des Elektrizitätsgesetzes von der Föderalbehörde auf Grundlage föderaler Rechtsvorschriften erteilt werden.

Diese Bestimmung beeinträchtigt die den Regionen vorbehaltenen Zuständigkeiten folglich nicht.

B.31. Vorbehaltlich der in B.28.3 und B.29.3 erwähnten Auslegungen ist der dritte Teil des zweiten Klagegrunds ist unbegründet.

*In Bezug auf den dritten Klagegrund*

B.32. Im dritten Klagegrund führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 14 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, der Artikel 18 § 2/3 des Elektrizitätsgesetzes ergänzt, gegen Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe a) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 verstoße, weil diese Bestimmung es Lieferanten erlaube, unter bestimmten Voraussetzungen Kündigungsentschädigungen gegenüber Kunden in Rechnung zu stellen, die weder Haushaltskunden noch KMB seien, während es Aufgabe der Regionen sei, die Position von Kunden auf Verteilungsebene zu regeln.

B.33. In ihrem Erwidierungsschriftsatz macht die Flämische Regierung außerdem hilfsweise geltend, dass dieselbe Bestimmung gegen den Verhältnismäßigkeitsgrundsatz im Rahmen der Zuständigkeitsausübung verstoße.

Da dieser Beschwerdegund zum ersten Mal in diesem Schriftsatz angeführt wird, muss er als neuer Klagegrund eingestuft werden, der nach Artikel 85 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 nicht zulässig ist.

B.34.1. Artikel 18 § 2/3 des Elektrizitätsgesetzes in der vor seiner Abänderung durch Artikel 14 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 anwendbaren Fassung bestimmte:

« Haushaltskunden oder KMB haben das Recht, einen Vertrag für die kontinuierliche Elektrizitätsversorgung mit bestimmter oder unbestimmter Laufzeit jederzeit zu kündigen, sofern sie eine Kündigungsfrist von einem Monat einhalten.

Vertragsbestimmungen, die dieses Recht beeinträchtigen, sind von Rechts wegen nichtig.

Außer bei ausdrücklicher gegenteiliger Vereinbarung wird davon ausgegangen, dass der Versorger, mit dem Haushaltskunden oder KMB einen Vertrag für die kontinuierliche Elektrizitätsversorgung schließen, bevollmächtigt ist, das in Absatz 1 erwähnte Recht auszuüben.

Machen Haushaltskunden oder KMB von dem Recht Gebrauch, das ihnen aufgrund von Absatz 1 zuerkannt wird, darf ihnen dafür keine Entschädigung in Rechnung gestellt werden ».

B.34.2. Artikel 14 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 hat dieser Bestimmung zwei Absätze hinzugefügt, die lauten:

« Sans préjudice de ce qui précède à l'alinéa 4, les fournisseurs peuvent facturer des frais de résiliation de contrat à des clients non résidentiels ou qui ne sont pas des PME et que ces clients résilient de leur plein gré leur contrat de fourniture d'électricité à durée déterminée et à prix fixe avant l'échéance de leur contrat, pour autant que ces frais relèvent d'un contrat que le client a conclu de son plein gré et qu'ils soient clairement communiqués au client avant la conclusion du contrat. Ces frais sont proportionnés et ne dépassent pas la perte économique directe subie par le fournisseur du fait de la résiliation du contrat par le client, y compris les coûts de tout investissement groupé ou des services qui ont déjà été fournis au client dans le cadre du contrat. La charge de la preuve de la perte économique directe incombe au fournisseur et l'admissibilité des frais de résiliation de contrat fait l'objet d'une surveillance de la part de la commission.

Le délai de préavis maximum, stipulé dans l'alinéa 1er, et l'interdiction de facturer des frais de résiliation, stipulée dans l'alinéa 4, s'appliquent également aux clients résidentiels qui participent à des dispositifs collectifs de changement de fournisseur ».

Der dritte Klagegrund richtet sich ausschließlich gegen den ersten dieser beiden Absätze, die durch Artikel 14 Nr. 2 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 eingefügt worden sind.

B.35.1. Die angefochtene Bestimmung erkennt das Recht von Lieferanten an, Kündigungsentschädigungen gegenüber Kunden, die weder Haushaltskunden noch KMB sind, die einen Elektrizitätsversorgungsvertrag mit einer festen Laufzeit und mit einem Festpreis vor Ablauf der Laufzeit freiwillig kündigen, in Rechnung zu stellen, unterwirft dies aber verschiedenen Bedingungen. Diese Bedingungen sollen die Kunden, die weder Haushaltskunden noch KMB sind, vor unlauteren Handelspraktiken schützen, nämlich vor unfreiwillig vereinbarten, unerwarteten und unverhältnismäßigen Kündigungsentschädigungen.

B.35.2. Die angefochtene Bestimmung fällt folglich in die ausschließliche föderale Zuständigkeit für das Recht in Sachen Handelspraktiken (Artikel 6 § 1 VI Absatz 5 Nr. 4 des Sondergesetzes vom 8. August 1980). Der Umstand, dass sie auch auf Kunden Anwendung findet, die an ein Netz angeschlossen sind, wofür die Regionen zuständig sind, ändert daran nichts. Es gehört auf Grundlage von Artikel 6 § 1 VI Absatz 5 Nr. 4 des Sondergesetzes vom 8. August 1980 nämlich auch zur Zuständigkeit der Föderalbehörde, die Anwendung des in dieser Bestimmung erwähnten « Rechts in Sachen Handelspraktiken » auf einen spezifischen Tätigkeitssektor zu regeln, selbst wenn dieser Sektor ganz oder teilweise zur Zuständigkeit der Gemeinschaften oder Regionen gehört.

B.36. Der dritte Klagegrund ist unbegründet.

*In Bezug auf den vierten Klagegrund*

B.37. Im vierten Klagegrund führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 3 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, der Artikel 4 § 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes abändert, gegen Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe f) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 verstoße, weil diese Bestimmung ein Erteilungskriterium für Genehmigungen vorsehe, das verlange, dass untersucht werde, inwiefern die betreffende Erzeugungs- oder Speicheranlage zur Verwirklichung der Ziele der Europäischen Union in Bezug auf erneuerbare Energie beitrage, während die Angelegenheiten in Bezug auf erneuerbare Energie den Regionen vorbehalten seien.



B.38.1. Artikel 4 §§ 1 und 2 des Elektrizitätsgesetzes in der vor seiner Abänderung durch Artikel 3 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 anwendbaren Fassung bestimmte:

« § 1. A l'exception des installations de production industrielle d'électricité à partir de la fission de combustibles nucléaires qui ne peuvent plus faire l'objet d'autorisations conformément aux articles 3 et 4 de la loi du 31 janvier 2003 sur la sortie progressive de l'énergie nucléaire à des fins de production industrielle d'électricité, l'établissement et l'exploitation de nouvelles installations de production d'électricité, y compris les installations de stockage d'énergie, la révision, le renouvellement, la renonciation, le transfert et toute autre modification d'une autorisation individuelle délivrée sur base de cet article sont soumis à l'octroi préalable d'une autorisation individuelle délivrée par le ministre après avis de la commission.

Les autorisations visées à l'alinéa 1er, sont valables pour une durée indéterminée. Par dérogation, le Roi peut, après avis de la commission, déterminer la durée de validité des autorisations ou de certaines catégories d'autorisations.

Après avis de la commission, le Roi peut, aux conditions qu'il définit :

1° étendre le champ d'application du premier alinéa à des transformations ou autres aménagements d'installations existantes;

2° exempter d'autorisation l'établissement d'installations de faible puissance, d'installations de production temporaire, et groupes de secours permettant l'ilotage et les soumettre à une procédure de déclaration préalable à la Direction générale de l'Energie et à la commission.

§ 2. Après avis de la commission, le Roi fixe les critères d'octroi des autorisations visées au § 1er, premier alinéa. Ces critères peuvent notamment porter sur :

1° la sécurité et la sûreté des réseaux électriques, des installations et des équipements associés;

2° l'efficacité énergétique de l'installation proposée, compte tenu des engagements internationaux de la Belgique notamment en matière de protection de l'environnement;

3° la nature des sources primaires, la contribution de l'installation comme visée au paragraphe 1er à la réalisation de l'objectif général de l'Union européenne fixé par la Directive 2009/28/CE ainsi que la contribution de l'installation comme visée au paragraphe 1er à la réduction des émissions;

4° l'honorabilité et l'expérience professionnelles du demandeur, ses capacités techniques, économiques et financières et la qualité de son organisation;

5° des obligations de service public, notamment en matière de régularité et de qualité des fournitures d'électricité;

6° la protection de la santé et de la sécurité publiques;

7° la capacité de l'installation à participer aux services auxiliaires automatiques de réglage primaire de la fréquence et de réglage secondaire automatique de l'équilibre de la zone de réglage belge;

8° exclusivement en ce qui concerne les autorisations d'installations de production : les solutions alternatives à la construction de nouvelles capacités de production, telles que des solutions pour une participation active à la demande et au stockage d'énergie ».

B.38.2. Artikel 3 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 hat in Artikel 4 § 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes die Worte « der Beitrag der Anlage im Sinne von Paragraph 1 zur Verwirklichung der allgemeinen Zielsetzung der Europäischen Union gemäß der Richtlinie 2009/28/EG » ersetzt durch « der Beitrag der Anlage im Sinne von Paragraph 1 zur Verwirklichung der allgemeinen Zielsetzung der Union aus Artikel 3 Absatz 1 der Richtlinie (EU) 2018/2001 des Europäischen Parlaments und des Rates, wonach bis 2030 mindestens 32 % des Bruttoendenergieverbrauchs der Union durch Energie aus erneuerbaren Quellen gedeckt werden sollen ».

B.38.3. Artikel 3 Absatz 1 der Richtlinie (EU) 2018/2001 bestimmt:

« Die Mitgliedstaaten stellen gemeinsam sicher, dass der Anteil von Energie aus erneuerbaren Quellen am Bruttoendenergieverbrauch der Union im Jahr 2030 mindestens 32 % beträgt. Die Kommission beurteilt dieses Ziel, um bis 2023 einen Gesetzgebungsvorschlag zu unterbreiten, mit dem der Zielwert nach oben korrigiert wird, wenn sich bei der Produktion erneuerbarer Energie weitere wesentliche Kostensenkungen ergeben, wenn dies notwendig ist, damit die Union ihre internationalen Dekarbonisierungsverpflichtungen erfüllen kann, oder wenn dies aufgrund eines wesentlichen Rückgangs des Energieverbrauchs in der Union gerechtfertigt ist ».

Energie aus erneuerbaren Quellen und erneuerbare Energie sind in Artikel 2 Absatz 2 Nummer 1 der Richtlinie (EU) 2018/2001 definiert als

« Energie aus erneuerbaren, nichtfossilen Energiequellen, das heißt Wind, Sonne (Solarthermie und Photovoltaik), geothermische Energie, Umgebungsenergie, Gezeiten-, Wellen- und sonstige Meeresenergie, Wasserkraft, und Energie aus Biomasse, Deponiegas, Klärgas und Biogas ».

Artikel 2 Nr. 4 des Elektrizitätsgesetzes definiert erneuerbare Energiequellen seinerseits als

« eine erneuerbare, nichtfossile Energiequelle (Wind, Sonne, Erdwärme, Wellen und Gezeitenenergie, Wasserkraft, Biomasse, Deponiegas, Klärgas und Biogas) ».

B.39.1. Aufgrund von Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstaben *f*) und *h*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 gehören zu den regionalen Aspekten der Energie:

« *f*) die neuen Energiequellen mit Ausnahme derjenigen, die mit der Kernenergie verbunden sind,

[...]

*h*) die rationelle Energienutzung ».

B.39.2. Aufgrund von Artikel 6 § 1 VII Absatz 2 Buchstabe *c*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 ist die Föderalbehörde für « die großen Lagereinrichtungen, den Energietransport und die Energieerzeugung » zuständig. Angesichts der Regelung in Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe *f*) desselben Sondergesetzes werden unter « Erzeugung » gleichwohl nicht verstanden « die neuen Energiequellen mit Ausnahme derjenigen, die mit der Kernenergie verbunden sind », jedenfalls insofern, als die technische und wirtschaftliche Unteilbarkeit nicht gefährdet wird » (*Parl. Dok.*, Kammer, Sondersitzungsperiode 1988, Nr. 516/1, S. 12).

B.40.1. Artikel 4 § 2 Nr. 3 des Elektrizitätsgesetzes, abgeändert durch die angefochtene Bestimmung, ermächtigt den König, Kriterien für die Erteilung von Genehmigungen im Sinne von Artikel 4 § 1 Absatz 1 desselben Gesetzes zu bestimmen, die sich auf den Beitrag der Anlage zur Verwirklichung der allgemeinen Zielsetzung der Union beziehen, wonach bis 2030 mindestens 32 % des Bruttoendenergieverbrauchs der Union durch Energie aus erneuerbaren Quellen gedeckt werden sollen. Der König wird daher ermächtigt, Genehmigungskriterien festzulegen, die mit der Förderung der erneuerbaren Energie zusammenhängen.

B.40.2. Die Förderung der erneuerbaren Energiequellen gehört mit Ausnahme der Seegebiete, die nicht im territorialen Zuständigkeitsbereich der Regionen liegen, nach Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstaben *f*) und *h*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 allerdings zur Zuständigkeit der Regionen. Die angefochtene Bestimmung beeinträchtigt folglich diese Zuständigkeit, insofern sie sich auf Anlagen bezieht, die sich im territorialen Zuständigkeitsbereich der Regionen befinden. Im Gegensatz zu dem, was der Ministerrat anführt, kann die angefochtene Bestimmung bei Anlagen, die sich im territorialen Zuständigkeitsbereich der Regionen befinden, auch nicht unter die der Föderalbehörde vorbehaltene Zuständigkeit für « die großen Lagereinrichtungen, den Energietransport und die Energieerzeugung » subsumiert werden. Sie ist nämlich nicht notwendig, um diese Zuständigkeit ausüben zu können.

B.41. Der vierte Klagegrund ist in diesem Maße begründet.

Artikel 3 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 ist für nichtig zu erklären, außer insofern er sich auf Anlagen in Seegebieten bezieht, die nicht im territorialen Zuständigkeitsbereich der Regionen liegen.

*In Bezug auf den fünften Klagegrund*

B.42. Im fünften Klagegrund führt die Flämische Regierung an, dass Artikel 2 Nrn. 6 und 9 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 gegen Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe *a*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 verstoße, weil diese Bestimmungen eine Definition für « Hilfsdienst » und eine Definition für « nicht frequenzgebundener Hilfsdienst » einführen, die sich auch auf Dienste auf Verteilungsebene bezögen, obwohl die Regelung dieser Dienste auf Verteilungsebene den Regionen vorbehalten sei.

Diese Zuständigkeitsüberschreitung kommt nach Ansicht der Flämischen Regierung darüber hinaus besonders dann zum Ausdruck, wenn die angefochtenen Bestimmungen in Verbindung mit Artikel 8 § 1 und § 1/1 Absatz 3 und Artikel 18 § 1 Absätze 1 und 3 des Elektrizitätsgesetzes gelesen würden.

B.43. Artikel 2 Nr. 45 des Elektrizitätsgesetzes, ersetzt durch Artikel 2 Nr. 6 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, definiert « Hilfsdienst » als

« un service nécessaire à l'exploitation d'un réseau de transport ou de distribution, incluant les services d'équilibrage et les services auxiliaires non liés au réglage de la fréquence, mais ne comprenant pas la gestion de la congestion ».

Artikel 2 Nr. 114 des Elektrizitätsgesetzes, eingefügt durch Artikel 2 Nr. 9 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022, definiert « nicht frequenzgebundener Hilfsdienst » als

« un service utilisé par un gestionnaire de réseau de transport ou un gestionnaire de réseau de distribution pour le réglage de la tension en régime permanent, l'injection rapide de puissance réactive, l'inertie aux fins de la stabilité locale du réseau, le courant de court-circuit, la capacité de démarrage autonome et la capacité d'ilotage ».

B.44. Diese Definitionen schließen nicht aus, dass Dienste, die durch einen Verteilernetzbetreiber in Bezug auf ein Netz mit einer Nennspannung von bis zu 70 000 Volt in Anspruch genommen werden, als Hilfsdienst oder nicht frequenzgebundener Hilfsdienst einzustufen sind.

B.45. Aufgrund von Artikel 6 § 1 VII Absatz 1 Buchstabe *a*) des Sondergesetzes vom 8. August 1980 sind die Regionen zuständig für die regionalen Aspekte der Energie und auf jeden Fall « die Elektrizitätsversorgung und die lokale Beförderung von Elektrizität durch Netze mit einer Nennspannung von bis zu 70 000 Volt ». Diese regionale Zuständigkeit verbietet jedoch nicht jedes rechtsetzende Auftreten der Föderalbehörde in Bezug auf alle Hilfsdienste, einschließlich der nicht frequenzgebundenen Hilfsdienste, wie sie in den angefochtenen Bestimmungen definiert sind. Eine solche föderale Regelung kann mit den Regeln der Zuständigkeitsverteilung vereinbar sein, wenn sie beispielsweise gedeckt ist von der föderalen Zuständigkeit für die Organisation des Elektrizitätsmarktes oder für das Wettbewerbsrecht und das Recht in Sachen Handelspraktiken (Artikel 6 § 1 VI Absatz 5 Nr. 4 des Sondergesetzes vom 8. August 1980). Die Föderalbehörde darf folglich eine Definition für einen Hilfsdienst und einen nicht frequenzgebundenen Hilfsdienst einfügen, die auch Dienste erfasst, die durch einen Verteilernetzbetreiber in Bezug auf ein Netz mit einer Nennspannung von bis zu 70 000 Volt in Anspruch genommen werden.

B.46. Die vorstehenden Ausführungen lassen den Umstand unberührt, dass Bestimmungen, in denen die angefochtenen Definitionen verwendet werden, mit den Regeln der Zuständigkeitsverteilung vereinbar sein müssen. Insofern der Klagegrund gegen die angefochtenen Bestimmungen in Verbindung mit den Artikeln 8 § 1 und § 1/1 Absatz 3 und 18 § 1 Absätze 1 und 3 des Elektrizitätsgesetzes gerichtet ist, reicht es gleichwohl aus, festzustellen, dass die Tragweite der letztgenannten Bestimmungen des Elektrizitätsgesetzes durch die Einföugung der angefochtenen Definitionen nicht abgeändert worden ist. Das Elektrizitätsgesetz enthält nämlich bereits seit der Einföugung von Artikel 2 Nr. 101 durch Artikel 2 des Gesetzes vom 21. Juli 2021 « zur Abänderung des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes und zur Abänderung des Gesetzes vom 12. April 1965 über den Transport gasförmiger und anderer Produkte durch Leitungen » eine Definition für einen Hilfsdienst, die mit der später durch Artikel 2 Nr. 6 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 in Artikel 2 Nr. 45 des Elektrizitätsgesetzes eingeföugten Definition identisch ist, die im Übrigen durch Artikel 3 Nr. 3 des Gesetzes vom 21. Mai 2023 « zur Festlegung verschiedener Bestimmungen im Energiebereich » erneut aufgehoben wurde. Das Elektrizitätsgesetz enthielt vor der Einföugung von Artikel 2 Nr. 114 durch Artikel 2 Nr. 9 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 zwar keine Definition für einen nicht frequenzgebundenen Hilfsdienst, da diese Dienste aber eine Unterkategorie der Hilfsdienste darstellen, lässt dies die vorstehenden Ausführungen unberührt.

B.47. Der fünfte Klagegrund ist unbegründet.

Aus diesen Gründen:

Der Gerichtshof

- erklärt Artikel 3 des Gesetzes vom 23. Oktober 2022 « zur Abänderung des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes und zur Umsetzung der Richtlinie (EU) 2019/944 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 5. Juni 2019 mit gemeinsamen Vorschriften für den Elektrizitätsbinnenmarkt und zur Änderung der Richtlinie 2012/27/EU », außer insofern er sich auf Anlagen in Seegebieten bezieht, die nicht im territorialen Zuständigkeitsbereich der Regionen liegen, für nichtig;

- weist die Klage vorbehaltlich der in B.28.3 und B.29.3 erwähnten Auslegungen im Übrigen zurück.

Erlassen in niederländischer, französischer und deutscher Sprache, gemäß Artikel 65 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Verfassungsgerichtshof, am 27. März 2024.

Der Kanzler,  
Nicolas Dupont

Der Präsident,  
Luc Lavrysen