

## GRONDWETTELIJK HOF

[2017/203500]

## Uittreksel uit arrest nr. 83/2017 van 22 juni 2017

Rolnummers 6353, 6366, 6369, 6410, 6419 en 6426

*In zake* : de beroepen tot vernietiging van hoofdstuk 11 (de artikelen 128 tot 134) en van artikel 135, 18°, van het Vlaamse decreet van 18 december 2015 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2016, ingesteld door Ronald De Wilde, door Jef Hendriks, door Antoine Buedts, door Jan Gossé, door de vzw « Belgische Verbruikersunie Test-Aankoop » en door Peter Mertens en Tom De Meester.

Het Grondwettelijk Hof,

samengesteld uit de voorzitters E. De Groot en J. Spreutels, en de rechters L. Lavrysen, A. Alen, J.-P. Snappe, J.-P. Moerman, E. Derycke, T. Merckx-Van Goey, P. Nihoul, F. Daoût, T. Giet en R. Leysen, bijgestaan door de griffier F. Meersschaut, onder voorzitterschap van voorzitter E. De Groot,

wijst na beraad het volgende arrest :

*I. Onderwerp van de beroepen en rechtspleging*

a. Bij verzoekschrift dat aan het Hof is toegezonden bij op 11 februari 2016 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 12 februari 2016, heeft Ronald De Wilde beroep tot vernietiging ingesteld van de artikelen 128 tot 134 en van artikel 135, 18°, van het Vlaamse decreet van 18 december 2015 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2016 (bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 29 december 2015).

b. Bij verzoekschrift dat aan het Hof is toegezonden bij op 22 februari 2016 ter post afgegeven brief en ter griffie is ingekomen op 23 februari 2016, heeft Jef Hendriks beroep tot vernietiging ingesteld van de artikelen 128 tot 130 van hetzelfde Vlaamse decreet.

c. Bij verzoekschrift dat aan het Hof is toegezonden bij op 25 februari 2016 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 26 februari 2016, heeft Antoine Buedts beroep tot vernietiging ingesteld van de artikelen 128 tot 134 en van artikel 135, 18°, van hetzelfde Vlaamse decreet.

De vordering tot schorsing van dezelfde decreetsbepalingen, ingesteld door dezelfde verzoekende partij, is verworpen bij het arrest nr. 70/2016 van 11 mei 2016, bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 14 juli 2016.

d. Bij verzoekschrift dat aan het Hof is toegezonden bij op 19 april 2016 ter post afgegeven brief en ter griffie is ingekomen op 20 april 2016, heeft Jan Gossé beroep tot vernietiging ingesteld van de artikelen 128 tot 134 en van artikel 135, 18°, van hetzelfde Vlaamse decreet.

De vordering tot schorsing van dezelfde decreetsbepalingen, ingesteld door dezelfde verzoekende partij, is verworpen bij het arrest nr. 106/2016 van 30 juni 2016, bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* van 29 augustus 2016.

e. Bij verzoekschrift dat aan het Hof is toegezonden bij op 25 april 2016 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 26 april 2016, heeft de vzw « Belgische Verbruikersunie Test-Aankoop », bijgestaan en vertegenwoordigd door Mr. P. Peeters en Mr. J. Vanhoenacker, advocaten bij de balie te Brussel, beroep tot vernietiging ingesteld van hoofdstuk 11 en van artikel 135, 18°, van hetzelfde Vlaamse decreet.

f. Bij verzoekschrift dat aan het Hof is toegezonden bij op 11 mei 2016 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 13 mei 2016 is beroep tot vernietiging ingesteld van de artikelen 128 tot 134 van hetzelfde Vlaamse decreet door Peter Mertens en Tom De Meester, bijgestaan en vertegenwoordigd door Mr. M. Van den Broeck, advocaat bij de balie te Brussel, en Mr. R. Jeeninga, advocaat bij de balie te Antwerpen.

Die zaken, ingeschreven onder de nummers 6353, 6366, 6369, 6410, 6419 en 6426 van de rol van het Hof, werden samengevoegd.

(...)

*II. In rechte*

(...)

*Ten aanzien van de bestreden bepalingen en hun context*

B.1. De beroepen tot vernietiging hebben betrekking op de artikelen 128 tot 134 en artikel 135, 18°, van het Vlaamse decreet van 18 december 2015 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2016 (hierna : decreet van 18 december 2015).

Die artikelen bepalen :

« HOOFDSTUK 11. - *Energie*

Art. 128. Aan artikel 3.2.1, § 3, van het Energiedecreet van 8 mei 2009, laatst gewijzigd bij het decreet van 19 december 2014, worden de volgende woorden toegevoegd :

' alsmede voor de financiering van energiegerelateerde kosten van de Vlaamse overheid '.

Art. 129. In artikel 14.1.1 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 19 december 2014, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° in paragraaf 1 worden de woorden ' vanaf heffingsjaar 2015 een maandelijkse ' vervangen door de woorden ' vanaf 1 maart 2016 een jaarlijkse ';

2° aan paragraaf 1, 3°, worden de woorden ' vermeld in artikel 4.6.1, artikel 15.3.5/1 en artikel 15.3.5/2, 3°; ' toegevoegd;

3° aan paragraaf 2 wordt een tweede lid toegevoegd, dat luidt als volgt :

' Het geheel van afnamepunten van een gesloten distributienet, vermeld in paragraaf 1, 3°, dat voldoet aan artikel 1.1.3, 56°/2, wordt echter als één afnamepunt beschouwd. De heffing is in dat geval verschuldigd door de afnemer die volgens het toegangsregister titularis was van het afnamepunt op het transmissienet, het plaatselijk vervoersnet van elektriciteit, het elektriciteitsdistributienet. '.

Art. 130. Artikel 14.1.2 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 19 december 2014 en gewijzigd bij het decreet van 3 juli 2015, wordt vervangen door wat volgt :

‘ Art. 14.1.2. De tarieven worden per afnamepunt, waarop de afnemer in het heffingsjaar is aangesloten geweest op één van de netten vermeld in artikel 14.1.1, als volgt bepaald :

- 1° Categorie B : 100 euro;
- 2° Categorie C : 130 euro;
- 3° Categorie D : 290 euro;
- 4° Categorie E : 770 euro;
- 5° Categorie F : 1.300 euro;
- 6° Categorie G : 1.850 euro;
- 7° Categorie H : 2.600 euro;
- 8° Categorie I : 6.500 euro;
- 9° Categorie J : 16.000 euro;
- 10° Categorie K : 30.000 euro;
- 11° Categorie L : 75.000 euro;
- 12° Categorie M : 100.000 euro;
- 13° Categorie N : 120.000 euro.

Waarbij

- Categorie B staat voor een schijf tot 5 MWh;
- Categorie C staat voor een schijf van 5 MWh tot 10 MWh;
- Categorie D staat voor een schijf van 10 MWh tot 20 MWh;
- Categorie E staat voor een schijf van 20 MWh tot 50 MWh;
- Categorie F staat voor een schijf van 50 MWh tot 100 MWh;
- Categorie G staat voor een schijf van 100 MWh tot 500 MWh;
- Categorie H staat voor een schijf van 500 MWh tot 1 GWh;
- Categorie I staat voor een schijf van 1 GWh tot 5 GWh;
- Categorie J staat voor een schijf van 5 GWh tot 20 GWh;
- Categorie K staat voor een schijf van 20 GWh tot 50 GWh;
- Categorie L staat voor een schijf van 50 GWh tot 100 GWh;
- Categorie M staat voor een schijf van 100 GWh tot 250 GWh en
- Categorie N staat voor een schijf vanaf 250 GWh. ’

Art. 131. In hoofdstuk I, titel XIV, van hetzelfde decreet wordt een artikel 14.1.3/1 ingevoegd, dat luidt als volgt :

‘ Art. 14.1.3/1. Indien de afnemer, vermeld in artikel 14.1.1, § 2, een beschermde afnemer is, als bedoeld in artikel 1.1.1, § 2, 7°, van het Energiebesluit van 19 november 2010, of indien op het afnamepunt, vermeld in artikel 14.1.1, § 1, een actieve budgetmeter voor elektriciteit aanwezig is, of indien op het afnamepunt, vermeld in artikel 14.1.1, § 1, een actieve stroombegrenzer aanwezig is, wordt het tarief, vermeld in artikel 14.1.2, verminderd tot 25 euro. Deze vermindering wordt toegepast *pro rata temporis* voor de periode dat men tot de voormelde categorieën behoort. Deze afnemer behoort tot categorie A. ’

Art. 132. In artikel 14.1.3 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 19 december 2014, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° het jaartal ‘ 2016 ’ wordt vervangen door het jaartal ‘ 2017 ’;

2° na de woorden ‘ in artikel 14.1.2 ’ en voor de woorden ‘ te vermenigvuldigen ’ worden de woorden ‘ en artikel 14.1.3/1 ’ ingevoegd.

Art. 133. In artikel 14.2.2 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 19 december 2014, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° in paragraaf 1, tweede lid, worden de woorden ‘ bepaalde kalendermaand ’ vervangen door de woorden ‘ bepaald kalenderjaar ’;

2° in paragraaf 1, tweede lid, worden de woorden ‘ voor die maand ’ opgeheven;

3° aan paragraaf 1 worden een vierde, vijfde en zesde lid toegevoegd, die luiden als volgt :

‘ Het jaarverbruik, vermeld in artikel 14.1.2, wordt berekend op basis van de voortschrijdende jaarlijkse som van de afnamen.

Wanneer de facturatie van de elektriciteitsafnamen voor een afnamepunt op maandelijkse basis gebeurt, wordt de heffing voor elke maandfactuur *pro rata temporis* berekend op basis van de afnamegegevens van de laatste twaalf maanden; indien de gegevens van deze periode niet volledig beschikbaar zijn, wordt een lineaire extrapolatie toegepast op basis van de meest recente gegevens over een periode van twaalf maanden.

Wanneer de facturatie van de elektriciteitsafnamen voor een afnamepunt gebeurt met een jaarlijkse factuur, wordt de heffing berekend op basis, eventueel geëxtrapolerd *pro rata temporis*, van de verbruiksgegevens over de twaalf maanden die voorafgaan aan de einddatum van de periode waarop de factuur betrekking heeft. Indien de verbruiksgegevens waarop de factuur betrekking heeft niet overeenstemmen met een periode van twaalf maanden die voorafgaan aan de einddatum van de periode waarop de factuur betrekking heeft, dan worden de verbruiksgegevens waarop de factuur betrekking heeft geëxtrapolerd aan de hand van in de elektriciteitsmarkt vastgelegde verbruiksprofielen. ’

Art. 134. In artikel 14.2.3 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 19 december 2014, wordt paragraaf 2 vervangen door wat volgt :

‘ § 2. In afwijking van artikel 14.2.2, § 2, dienen de eerste stortingen door de toegangshouders op de rekening van het Vlaamse Gewest van alle door hen conform artikel 14.2.2, § 1, voor het heffingsjaar 2016 reeds geïnde heffingen pas tegen uiterlijk 30 juli 2016 te geschieden. ’

Hoofdstuk 12. - *Inwerkingtreding*

Art. 135. Dit decreet treedt in werking op 1 januari 2016, met uitzondering van :

[...]

18° artikel 128 tot en met 134, die in werking treden op 1 maart 2016 ».

B.2.1. Zoals zij door de bestreden artikelen 129 tot 134 van het decreet van 18 december 2015 zijn gewijzigd, bepalen de artikelen 14.1.1 tot 14.2.3 van het Energiedecreet van 8 mei 2009, ingevoegd bij artikel 100 van het decreet van 19 december 2014 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2015 en gewijzigd bij het decreet van 3 juli 2015 houdende bepalingen tot begeleiding van de aanpassing van de begroting 2015 en het decreet van 27 november 2015 houdende diverse bepalingen inzake energie :

« Titel XIV. - Heffingen

HOOFDSTUK I. — Heffing op de afnamepunten van elektriciteit

Art. 14.1.1. § 1. Er wordt vanaf 1 maart 2016 een jaarlijkse heffing per afnamepunt gelegen in het Vlaamse Gewest vastgesteld :

1° op het elektriciteitsdistributienet;

2° op het plaatselijk vervoersnet van elektriciteit;

3° op een gesloten distributienet van elektriciteit vermeld in artikel 4.6.1, artikel 15.3.5/1 en artikel 15.3.5/2, 3°.

§ 2. De heffing is verschuldigd door elke afnemer die in de loop van het heffingsjaar volgens het toegangsregister titularis was van een afnamepunt, vermeld in § 1.

Het geheel van afnamepunten van een gesloten distributienet, vermeld in paragraaf 1, 3°, dat voldoet aan artikel 1.1.3, 56°/2, wordt echter als één afnamepunt beschouwd. De heffing is in dat geval verschuldigd door de afnemer die volgens het toegangsregister titularis was van het afnamepunt op het transmissienet, het plaatselijk vervoersnet van elektriciteit, het elektriciteitsdistributienet.

Art. 14.1.2. De tarieven worden per afnamepunt, waarop de afnemer in het heffingsjaar is aangesloten geweest op één van de netten vermeld in artikel 14.1.1, als volgt bepaald :

1° Categorie B : 100 euro;

2° Categorie C : 130 euro;

3° Categorie D : 290 euro;

4° Categorie E : 770 euro;

5° Categorie F : 1.300 euro;

6° Categorie G : 1.850 euro;

7° Categorie H : 2.600 euro;

8° Categorie I : 6.500 euro;

9° Categorie J : 16.000 euro;

10° Categorie K : 30.000 euro;

11° Categorie L : 75.000 euro;

12° Categorie M : 100.000 euro;

13° Categorie N : 120.000 euro.

Waarbij

Categorie B staat voor een schijf tot 5 MWh;

Categorie C staat voor een schijf van 5 MWh tot 10 MWh;

Categorie D staat voor een schijf van 10 MWh tot 20 MWh;

Categorie E staat voor een schijf van 20 MWh tot 50 MWh;

Categorie F staat voor een schijf van 50 MWh tot 100 MWh;

Categorie G staat voor een schijf van 100 MWh tot 500 MWh;

Categorie H staat voor een schijf van 500 MWh tot 1 GWh;

Categorie I staat voor een schijf van 1 GWh tot 5 GWh;

Categorie J staat voor een schijf van 5 GWh tot 20 GWh;

Categorie K staat voor een schijf van 20 GWh tot 50 GWh;

Categorie L staat voor een schijf van 50 GWh tot 100 GWh;

Categorie M staat voor een schijf van 100 GWh tot 250 GWh en

Categorie N staat voor een schijf vanaf 250 GWh.

Art. 14.1.3. De heffing wordt van rechtswege met ingang van heffingsjaar 2017 jaarlijks op 1 januari geïndexeerd door het tarief in artikel 14.1.2 en in artikel 14.3.1/1 te vermenigvuldigen met het indexcijfer van de consumptieprijzen, vastgesteld voor de maand oktober van het vorige heffingsjaar, en te delen door het indexcijfer van de consumptieprijzen, vastgesteld voor de maand december van het jaar 2014.

Art. 14.1.3/1. Indien de afnemer, vermeld in artikel 14.1.1, § 2, een beschermde afnemer is, als bedoeld in artikel 1.1.1, § 2, 7°, van het Energiebesluit van 19 november 2010, of indien op het afnamepunt, vermeld in artikel 14.1.1, § 1, een actieve budgetmeter voor elektriciteit aanwezig is, of indien op het afnamepunt, vermeld in artikel 14.1.1, § 1, een actieve stroombegrenzer aanwezig is, wordt het tarief, vermeld in artikel 14.1.2, verminderd tot 25 euro. Deze vermindering wordt toegepast *pro rata temporis* voor de periode dat men tot de voormelde categorieën behoort. Deze afnemer behoort tot categorie A.

HOOFDSTUK II. — Vestiging van de aanslag, controle, beroep [,] ambtshalve uitvoering en verjaring

Afdeling I. — Algemene bepalingen

Art. 14.2.1. De inkomsten die voortvloeien uit de opbrengst van de heffingen, vermeld in deze titel, worden rechtstreeks toegewezen aan het Energiefonds, vermeld in artikel 3.2.1.

Afdeling II. — Inning van de heffing op de afnamepunten van elektriciteit door de toegangshouders

Art. 14.2.2. § 1. De heffing, vermeld in hoofdstuk I, wordt voor rekening van het Vlaamse Gewest geïnd door de toegangshouder van het afnamepunt via diens afrekeningsfacturen en slotfacturen.

Indien er gedurende een bepaald kalenderjaar voor een afnamepunt echter meerdere achtereenvolgende toegangshouders in het toegangsregister zijn opgenomen, dan wordt de heffing *pro rata temporis* door elk van die toegangshouders aangerekend en geïnd.

De factuur die naar de afnemer wordt verstuurd, vermeldt de precieze vergoeding die de afnemer verschuldigd is en geldt als verzoek tot betaling van de verschuldigde heffing. De betalingstermijn bedraagt ten minste vijftien dagen en begint te lopen op de verzendingsdatum van het verzoek tot betaling.

Het jaarverbruik, vermeld in artikel 14.1.2, wordt berekend op basis van de voortschrijdende jaarlijkse som van de afnamen.

Wanneer de facturatie van de elektriciteitsafnames voor een afnamepunt op maandelijks basis gebeurt, wordt de heffing voor elke maandfactuur *pro rata temporis* berekend op basis van de afnamegegevens van de laatste twaalf maanden; indien de gegevens van deze periode niet volledig beschikbaar zijn, wordt een lineaire extrapolatie toegepast op basis van de meest recente gegevens over een periode van twaalf maanden.

Wanneer de facturatie van de elektriciteitsafnames voor een afnamepunt gebeurt met een jaarlijkse factuur, wordt de heffing berekend op basis, eventueel geëxtrapoleerd *pro rata temporis*, van de verbruiksgegevens over de twaalf maanden die voorafgaan aan de einddatum van de periode waarop de factuur betrekking heeft. Indien de verbruiksgegevens waarop de factuur betrekking heeft niet overeenstemmen met een periode van twaalf maanden die voorafgaan aan de einddatum van de periode waarop de factuur betrekking heeft, dan worden de verbruiksgegevens waarop de factuur betrekking heeft geëxtrapoleerd aan de hand van in de elektriciteitsmarkt vastgelegde verbruiksprofielen.

§ 2. Elke toegangshouder bezorgt uiterlijk de twintigste dag van elke trimester aan de Vlaamse Belastingdienst een overzicht van de ten laste van de afnemers aangerekende heffingen die hij in de loop van de vorige trimester heeft geboekt.

Het model en de wijze van indienen van dit overzicht wordt door de Vlaamse Regering vastgesteld maar bevat minstens :

- 1° de benaming van de toegangshouder;
- 2° zijn maatschappelijke zetel en exploitatiezetel;
- 3° de personalia van de persoon die instaat voor de inning en de storting van de heffing.

De toegangshouder stort uiterlijk de dertigste dag van elke trimester de in de vorige trimester geïnde heffingen ten gunste van het Energiefonds op de rekening van de Vlaamse Belastingdienst.

§ 3. Om rekening te houden met de heffingen die hem niet volledig gestort zouden worden door afnemers, mag elke toegangshouder een forfait van 0,5 procent afhouden van de heffingen die in rekening worden gebracht op de afrekeningsfacturen en slotfacturen.

Bij de jaarlijkse afsluiting van de rekeningen, uiterlijk op 1 juli, deelt de toegangshouder aan de Vlaamse Belastingdienst het bedrag van de boekhoudkundig geregistreerde niet-invorderbare schuldvorderingen van de heffing mee dat betrekking heeft op de leveringen onderworpen aan deze heffing.

Als het totaal bedrag van de niet-invorderbare schuldvorderingen hoger is dan het jaarlijks bedrag van het forfait bedoeld in het eerste lid, wordt het verschil door de toegangshouder in mindering gebracht van het bedrag van de heffing dat de toegangshouder op de volgende vervaldatum moet storten.

Als het totaal bedrag van de niet-invorderbare schuldvorderingen lager is dan het jaarlijks bedrag van het forfait bedoeld in het eerste lid, wordt het verschil door de toegangshouder opgeteld bij het bedrag van de heffing dat de toegangshouder op de volgende vervaldatum moet storten.

Art. 14.2.3. § 1. De Vlaamse Regering kan nadere regels bepalen betreffende de procedure en de modaliteiten voor de vordering van de heffing door de toegangshouder, de betaling van de geïnde bedragen aan het Energiefonds en de invordering. Ze bepaalt welke informatie aan de Vlaamse Belastingdienst moet worden meegegeed en de inlichtingen die nodig zijn voor de controle en de invordering van de heffing.

§ 2. In afwijking van artikel 14.2.2, § 2, dienen de eerste stortingen door de toegangshouders op de rekening van het Vlaamse Gewest van alle door hen conform artikel 14.2.2, § 1, voor het heffingsjaar 2016 reeds geïnde heffingen pas tegen uiterlijk 30 juli 2016 te geschieden ».

B.2.2. Bij decreet van 8 juli 2016 houdende bepalingen tot begeleiding van de aanpassing van de begroting 2016 zijn nog volgende wijzigingen aangebracht in artikel 14 van het Energiedecreet van 8 mei 2009 :

” HOOFDSTUK 9. — Leefmilieu, Natuur en Energie

Afdeling 1. — Wijziging van artikel 14 van het Energiedecreet van 8 mei 2009

Art. 29. Aan artikel 14.1.3 van het Energiedecreet van 8 mei 2009, vervangen door het decreet van 19 december 2014 en gewijzigd door het decreet van 18 december 2015, wordt een zin toegevoegd, die luidt als volgt :

’ Na de toepassing van die coëfficiënt worden de bedragen afgerond op de hogere eurocent. ’.

Art. 30. In artikel 14.2.2 van het Energiedecreet van 8 mei 2009, vervangen door het decreet van 19 december 2014 en gewijzigd door de decreten van 3 juli 2015 en 18 december 2015, wordt het woord ’ trimester ’ telkens vervangen door het woord ’ maand ’.

Afdeling 2. — Wijziging van titel XIV van het Energiedecreet van 8 mei 2009

Art. 31. Aan titel XIV, hoofdstuk I, van het Energiedecreet van 8 mei 2009 wordt een artikel 14.1.4 toegevoegd, dat luidt als volgt :

’ Art. 14.1.4. Internationale organisaties en Europese instellingen die op basis van een zetelakkoord of een verdrag in België van belastingen op hun officieel gebruik zijn vrijgesteld, en die in de loop van het heffingsjaar volgens het toegangsregister titularis waren van een afnamepunt als vermeld in artikel 14.1.1, worden vrijgesteld van de heffing, vermeld in deze titel.

De organisaties en instellingen, vermeld in het eerste lid, kunnen bij de toegangshouder van het afnamepunt de terugbetaling vragen van de bij hen, conform artikel 14.2.2, § 1, door de toegangshouder van het afnamepunt geïnde bedragen. Indien die toegangshouder dat bedrag op basis van de procedure, vermeld in artikel 14.2.2, § 2, al ten gunste van het Energiefonds heeft doorgestort, dan wordt het verschil door hem in mindering gebracht van het bedrag van de heffing dat de toegangshouder op de volgende vervaldatum moet storten.

De Vlaamse Regering kan nadere regels vastleggen met betrekking tot de procedure voor de teruggave of verrekening, vermeld in het tweede lid. ’ ».

Het decreet van 3 februari 2017 houdende wijziging van artikel 14.1.2 en artikel 14.2.3 van het Energiedecreet van 8 mei 2009 bepaalt :

« Artikel 1. Dit decreet regelt een gewestaangelegenheid.

Art. 2. In artikel 14.1.2 van het Energiedecreet van 8 mei 2009, vervangen bij het decreet van 18 december 2015, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

1° de zinsnede ’ 0 MWh tot 20 MWh ’ wordt vervangen door de zinsnede ’ 10 MWh tot 25 MWh ’;

2° de zinsnede ’ 20 MWh tot 50 MWh ’ wordt vervangen door de zinsnede ’ 25 MWh tot 50 MWh ’.

Art. 3. In artikel 14.2.3 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 19 december 2014 en gewijzigd bij het decreet van 18 december 2015, wordt een paragraaf 1/1 ingevoegd, die luidt als volgt:

’ § 1/1. De elektriciteitsdistributienetbeheerders en de beheerder van het plaatselijk vervoersnet van elektriciteit stellen aan elke toegangshouder voor elk van diens afnamepunten de verbruikshistoriek van de voorbije twaalf maanden op basis van de voortschrijdende jaarlijkse som van de afnames ter beschikking.

De Vlaamse Regering kan nadere regels bepalen aangaande de wijze waarop deze gegevens ter beschikking worden gesteld. '.

Art. 4. Artikel 14.1.2 van het Energiedecreet van 8 mei 2009, zoals van kracht vóór de inwerkingtreding van artikel 2, blijft van toepassing op de voor het heffingsjaar 2016 verschuldigde bedragen.

Art. 5. Dit decreet treedt in werking op datum van de bekendmaking ervan in het *Belgisch Staatsblad* behoudens artikel 2 dat uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2017 ».

Noch de wijzigingen bij de artikelen 29, 30 en 31 van het decreet van 8 juli 2016 houdende bepalingen tot begeleiding van de aanpassing van de begroting 2016 noch de bepalingen van het decreet van 3 februari 2017 houdende wijziging van artikel 14.1.2 en artikel 14.2.3 van het Energiedecreet van 8 mei 2009 hebben een weerslag op de thans aanhangig zijnde beroepen.

*Ten aanzien van de ontvankelijkheid*

B.3.1. De Vlaamse Regering werpt op dat de verzoekende partijen in de zaken nrs. 6353, 6366, 6369, 6419 en 6426 niet doen blijken van enig belang bij de vernietiging van artikel 128 van het decreet van 18 december 2015.

B.3.2. Artikel 3.2.1, § 3, van het Energiedecreet van 8 mei 2009, waaraan de woorden « alsmede voor de financiering van energiereleerde kosten van de Vlaamse overheid » zijn toegevoegd bij het bestreden artikel 128 van het decreet van 18 december 2015, bepaalt :

« De Vlaamse Regering beschikt over de kredieten van het Energiefonds, inclusief de machtiging om hiermee subsidies toe te kennen, voor de uitvoering van haar energiebeleid, in het bijzonder voor de financiering van de VREG, van de openbaardienstverplichtingen inzake energie, voor haar sociaal energiebeleid, haar beleid inzake het rationeel energiegebruik, haar beleid inzake warmte-krachtkoppeling, haar beleid inzake de hernieuwbare energiebronnen alsmede voor de financiering van energiereleerde kosten van de Vlaamse overheid ».

B.3.3. Er blijkt niet hoe de verzoekende partijen, in de door hen aangevoerde hoedanigheden van aan de bestreden bepalingen onderworpen belastingplichtigen (zaken nrs. 6353, 6366, 6369, 6410 en 6426) of van een vereniging die de belangen van consumenten behartigt (zaak nr. 6419), een belang zouden hebben bij de vernietiging van een bepaling die de doeleinden waarvoor de kredieten van het Energiefonds door de Vlaamse Regering kunnen worden aangewend, aanvult.

B.3.4. In zoverre de beroepen gericht zijn tegen artikel 128 van het decreet van 18 december 2015, zijn zij niet ontvankelijk.

*Ten gronde*

*Wat de bevoegdheidverdelende regels betreft*

B.4.1. De verzoekende partij in de zaak nr. 6366 betoogt dat er al een federale bijdrage bestaat op het elektriciteitsverbruik, en dat het Vlaamse Gewest op dat verbruik geen nieuwe belasting mag heffen.

B.4.2. De verzoekende partij in de zaak nr. 6419 leidt een eerste middel af uit de schending van artikel 170, § 2, van de Grondwet en van artikel 1 van de wet van 23 januari 1989 betreffende de in artikel 110, §§ 1 en 2, (thans : artikel 170, §§ 1 en 2,) van de Grondwet bedoelde belastingbevoegdheid.

De voormelde normen zouden zijn geschonden doordat de bestreden bepalingen een belasting heffen op het elektriciteitsverbruik, dat al is onderworpen aan de federale belasting die werd ingevoerd bij de artikelen 21*bis* en volgende van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, terwijl de gewesten niet bevoegd zijn om belastingen te heffen in aangelegenheden die reeds door de Staat worden belast.

B.4.3. De verzoekende partijen in de zaak nr. 6426 leiden een eerste middel af uit de schending van artikel 170, § 2, van de Grondwet en van de artikelen 1*ter* en 11 van de bijzondere wet van 16 januari 1989 betreffende de financiering van de gemeenschappen en de gewesten (hierna : Bijzondere Financieringswet).

Zij zijn van mening dat de Vlaamse heffing per afnamepunt op grond van het Energiedecreet van 8 mei 2009 zodanig is uitgebreid en gewijzigd dat het niet langer gaat om een belasting per afnamepunt, maar om een belasting op elektriciteitsverbruik.

B.4.4. Die middelen hebben een soortgelijke draagwijdte en kunnen derhalve samen worden onderzocht.

B.5.1. Artikel 170, § 2, van de Grondwet bepaalt :

« Geen belasting ten behoeve van de gemeenschap of het gewest kan worden ingevoerd dan door een decreet of een in artikel 134 bedoelde regel.

De wet bepaalt ten aanzien van de in het eerste lid bedoelde belastingen, de uitzonderingen waarvan de noodzakelijkheid blijkt ».

Krachtens die bepaling beschikken de gemeenschappen en de gewesten over een eigen fiscale bevoegdheid. Artikel 170, § 2, tweede lid, van de Grondwet kent aan de federale wetgever evenwel de bevoegdheid toe om, wat de fiscale bevoegdheid van de gemeenschappen en de gewesten betreft, de uitzonderingen te bepalen « waarvan de noodzakelijkheid blijkt ». De federale wetgever kan derhalve bepalen welke belastingen niet door de gemeenschappen en de gewesten mogen worden geheven.

B.5.2. Artikel 1*ter* van Bijzondere Financieringswet bepaalt :

« De uitoefening van de fiscale bevoegdheden van de gewesten als bedoeld in deze wet gebeurt met naleving van de in artikel 143 van de Grondwet bedoelde federale loyaliteit en het algemeen normatief kader van de economische unie en de monetaire eenheid, alsmede van de volgende principes :

1° de uitsluiting van elke deloyale fiscale concurrentie;

2° de vermijding van dubbele belasting;

3° het vrij verkeer van personen, goederen, diensten en kapitaal.

Bij een door een overheid gegrond geacht verzoek van een belastingplichtige houdende vermijding van dubbele belasting treedt die overheid in overleg met de andere betrokken overheden teneinde de belastingheffing die strijdig is met het in het eerste lid, 2°, vermelde principe ongedaan te maken.

In het raam van het Overlegcomité als bedoeld in artikel 31 van de gewone wet van 9 augustus 1980 tot hervorming der instellingen wordt jaarlijks een overleg gehouden over het fiscaal beleid en over de in het eerste lid bedoelde principes ».

Die bepaling geldt enkel voor de uitoefening van de fiscale bevoegdheden van de gewesten als bedoeld in de Bijzondere Financieringswet. Zij geldt dus niet voor de uitoefening van hun eigen fiscale bevoegdheid, bedoeld in B.5.1, die rechtstreeks uit de Grondwet voortvloeit.

B.5.3. Artikel 11 van de Bijzondere Financieringswet bepaalt :

« Onder voorbehoud van de bij deze wet bepaalde gevallen zijn de Gemeenschappen en de Gewesten niet gemachtigd belastingen te heffen op de materies waarop een bij deze wet bedoelde belasting wordt geheven, met uitzondering van de in artikel 3, eerste lid, 10° en 11° bedoelde belastingen ».

De van het verbod op dubbele belastingen uitgezonderde belastingen zijn de verkeersbelasting op de autovoertuigen en de belasting op de inverkeerstelling.

B.5.4. Artikel 1 van de wet van 23 januari 1989 betreffende de in artikel 110, §§ 1 en 2, (thans artikel 170, §§ 1 en 2,) van de Grondwet bedoelde belastingbevoegdheid bepaalt :

« In de gevallen die niet voorzien zijn in artikel 11 van de bijzondere wet van 16 januari 1989 betreffende de financiering van de Gemeenschappen en de Gewesten, zijn de Gemeenschaps- en Gewestparlementen niet gemachtigd om belastingen te heffen op de materies die het voorwerp uitmaken van een belasting door de Staat, noch opcentiemen te heffen op belastingen en heffingen ten voordele van de Staat, noch kortingen hierop toe te staan behalve op minerale olie, overeenkomstig het samenwerkingsakkoord van 13 december 2002 betreffende de uitvoering en de financiering van de bodemsanering van tankstations ».

B.5.5. Uit wat voorafgaat blijkt dat de Grondwet aan de gemeenschappen en de gewesten een eigen fiscale bevoegdheid heeft toegekend, onder het voorbehoud dat de wet de uitzonderingen waarvan de noodzakelijkheid blijkt niet heeft bepaald of nadien niet bepaalt, en dat de gemeenschappen en de gewesten in beginsel geen belastingen mogen heffen ten aanzien van materies die het voorwerp zijn van een federale belasting. Zij « kunnen belastingen heffen op de ' maagdelijke ' materies » (*Parl. St.*, Senaat, 1988-1989, nr. 562-2, p. 160).

B.6. Naast de bijdrage die bij de wet van 22 juli 1993 tot instelling van een « bijdrage op de energie » ter vrijwaring van het concurrentievermogen en de werkgelegenheid werd ingevoerd, is bij artikel 21bis van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt, ingevoegd bij artikel 63 van de wet van 20 juli 2005 houdende diverse bepalingen, een « federale bijdrage » ingevoerd ter financiering van sommige openbare dienstverplichtingen en van de kosten verbonden aan de regulering van en de controle op de elektriciteitsmarkt.

Die federale bijdrage is verschuldigd door de op het Belgische grondgebied gevestigde eindafnemers op elke kilowattuur (kWh) die ze voor eigen gebruik van het net afnemen.

De netbeheerder is belast met de inning van de federale bijdrage. Daartoe factureert hij de toeslag aan de houders van een toegangscontract en aan de distributienetbeheerders.

Er bestond ten tijde van de aanneming van de bestreden bepalingen van het decreet van 18 december 2015 dus een federale belasting, ten laste van alle op het Belgische grondgebied gevestigde eindafnemers naar rato van elke kilowattuur (kWh) die ze voor eigen gebruik van het net afnemen.

B.7.1. Die federale belasting op het verbruik van elektriciteit door de eindafnemer bestond al toen bij de artikelen 14.1.1 tot 14.2.3 van het Energiedecreet van 8 mei 2009, ingevoegd bij artikel 100 van het decreet van 19 december 2014 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2015, een Vlaamse « heffing op de afnamepunten van elektriciteit », « Bijdrage Energiefonds » genaamd, werd ingevoerd.

Krachtens die bepalingen – voordat ze door de bestreden bepalingen werden gewijzigd – was elke houder van een afnamepunt (dit is het « punt waar elektriciteit of aardgas van het net wordt afgenomen en verbruikt » – zie artikel 1.1.3, 10°, van het Energiedecreet van 8 mei 2009) in het Vlaamse Gewest op het elektriciteitsdistributienet, op het plaatselijk vervoersnet van elektriciteit of op een gesloten distributienet van elektriciteit sinds 1 januari 2015 een maandelijks forfaitaire heffing verschuldigd, die moest worden geïnd door de toegangshouder van het afnamepunt – doorgaans de elektriciteitsleverancier - door middel van de voorschot- en slotfacturen.

De bijdragen dienden te worden doorgestort aan het Energiefonds, waarvan de middelen volgens het voormelde artikel 3.2.1, § 3, van het Energiedecreet van 8 mei 2009 bestemd zijn voor de uitvoering van het energiebeleid, in het bijzonder voor de financiering van de Vlaamse Regulator van de Elektriciteits- en Gasmarkt (VREG) en van de openbare dienstverplichtingen inzake energie, voor het sociaal energiebeleid, het beleid inzake het rationeel energiegebruik, het beleid inzake warmte-krachtkoppeling en het beleid inzake de hernieuwbare energiebronnen en, zoals toegevoegd bij artikel 128 van het decreet van 18 december 2015, eveneens voor de financiering van energierelegerelateerde kosten van de Vlaamse overheid.

B.7.2. Het regeringsamendement dat tot die regeling leidde, werd als volgt verantwoord :

« Artikel 123

Artikel 14.1.1

Dit artikel bepaalt de belastbare materie van de heffing, namelijk het beschikken over een afnamepunt van elektriciteit.

Er is momenteel, in tegenstelling tot een heffing op basis van het elektriciteitsverbruik die ten laste wordt gelegd van de eindgebruiker, geen belasting op het louter hebben van afnamepunten dus speelt er hier geen fiscale *non bis in idem*. De heffing maakt derhalve geen inbreuk op het verbod voor de gewesten om belastingen te heffen op materies die reeds het voorwerp uitmaken van een belasting door de Staat, zoals vervat in artikel 1 van de wet van 23 [januari] 1989 betreffende de in artikel 170, §§ 1 en 2 bedoelde belastingbevoegdheid. Een heffing die specifiek de eindgebruiker treft en waarvan gesteld kan worden dat ze niet geheven wordt op de ' afname van elektriciteit voor eigen gebruik ', is dus een heffing op het louter feit aangesloten te zijn op het net. Deze belastbare materie verschilt van de belastbare materie van o.a. de federale bijdrage.

Paragraaf 2 duidt de heffingsplichtigen aan, namelijk elke eindafnemer die in de loop van het heffingsjaar over een aansluiting van elektriciteit beschikte. Deze bepalingen zijn voldoende duidelijk om de heffingsplichtige te kunnen identificeren » (*Parl. St.*, Vlaams Parlement, 2014-2015, nr. 132/4, p. 45).

B.7.3. Terwijl de tekst van het oorspronkelijke amendement « elke eindafnemer die in de loop van het heffingsjaar over een aansluiting beschikte » als heffingsplichtige beschouwde, werd uiteindelijk geopteerd voor de bewoordingen « afnemer die [...] titularis was van een afnamepunt », op voorstel van de VREG, die erop had gewezen dat de term « aansluiting » niet gedefinieerd was in het decreet en daardoor mogelijk voer was voor discussie (*ibid.*, p. 57).

B.7.4. De afdeling wetgeving van de Raad van State heeft in haar advies nr. 56.739/1/3 van 24 oktober 2014 over het voorgestelde amendement opgemerkt :

« De voorliggende regeling betreft eveneens een belasting van de eindafnemers met het oog op de financiering van sommige kosten verbonden aan de regulering en de controle op de elektriciteitsmarkt. Niettemin moet worden vastgesteld dat de belasting verschilt van de federale bijdrage, doordat de nieuwe heffing niet afhangt van de hoeveelheid afgenomen elektriciteit, maar een maandelijks bijdrage is per afnamepunt.

De federale bijdrage is dus niet van die aard dat ze het Vlaamse Gewest de bevoegdheid ontnemt om een heffing als bepaald in het amendement op te leggen » (*Parl. St.*, Vlaams Parlement, 2014-2015, nr. 132/4, p. 80).

B.8. De bestreden bepalingen hebben de bij artikel 100 van het decreet van 19 december 2014 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2015 ingevoerde « Bijdrage Energiefonds » hervormd en verruimd.

De bijdrage blijft ten laste van elke afnemer die in de loop van het heffingsjaar houder was van een afnamepunt in het Vlaamse Gewest, volgens het toegangsregister.

Een afnamepunt wordt in artikel 1.1.3, 10°, van het Energiedecreet gedefinieerd als het punt waar elektriciteit of aardgas van het net wordt afgenomen en verbruikt.

Onder « titularis van een toegangspunt » – afnamepunt of injectiepunt volgens artikel 1.1.3, 122°, van hetzelfde decreet – wordt verstaan de natuurlijke persoon of rechtspersoon die in het toegangsregister bekend staat als afnemer of producent op het toegangspunt in kwestie (artikel 1.1.3, 120°, van het Energiedecreet).

Anders dan voorheen wordt de heffing, vanaf 1 maart 2016, geïnd op jaarbasis, en niet langer maandelijks. Het bedrag van de bijdrage verschilt naar rato van het elektriciteitsverbruik, ingedeeld volgens een aantal « schijven » gaande van categorie B (0 tot 5 MWh - 100 euro) tot categorie N (vanaf 250 GWh - 120 000 euro). Voor bepaalde afnemers geldt een « sociaal » tarief van 25 euro (categorie A - artikel 14.1.3/1).

Volgens de gegevens verstrekt door de Vlaamse Regering zijn er in het Vlaamse Gewest ongeveer 3,3 miljoen dergelijke afnamepunten. Ongeveer 283 000 houders behoren tot categorie A, 2 227 000 tot categorie B, 467 500 tot categorie C, en 15 houders behoren tot categorie M (100 GWh tot 250 GWh) en 12 tot categorie N (vanaf 250 GWh).

Zoals blijkt uit artikel 14.2.2, § 1, van het Energiedecreet, zoals gewijzigd bij artikel 133 van het bestreden decreet, wordt het jaarverbruik berekend op basis van de voortschrijdende jaarlijkse som van de afnamen. Wanneer de facturatie van de afnamen op maandelijks basis gebeurt, wordt de heffing voor elke maandfactuur *pro rata temporis* berekend op basis van de afnamegegevens van de laatste twaalf maanden. Wanneer, ten slotte, de facturatie van de afnamen jaarlijks gebeurt, wordt de heffing berekend op basis, eventueel geëxtrapoleerd *pro rata temporis*, van de verbruiksgegevens over de twaalf maanden die voorafgaan aan de einddatum van de periode waarop de factuur betrekking heeft.

B.9.1. Met betrekking tot de bevoegdheid van het Vlaamse Gewest is in de verantwoording bij het regeringsamendement dat leidde tot de bestreden bepalingen gesteld :

« In titel XIV van het Energiedecreet van 8 mei 2009 is met ingang van heffingsjaar 2015 een forfaitaire heffing per afnamepunt (gedefinieerd in artikel 1.1.3, 10°, Energiedecreet) van elektriciteit aangesloten op het elektriciteitsdistributienet, op het plaatselijk vervoersnet van elektriciteit of op een gesloten distributienet van elektriciteit opgenomen. In het Vlaamse Gewest zijn er ongeveer 3,3 miljoen dergelijke aansluitingspunten.

[...]

De vernieuwde heffing wordt nog steeds geheven voor het beschikken over een afnamepunt. Wat de algemene verantwoording van de heffingsgrondslag, de belastbare materie, de inningswijze en de relatie van de heffing met de btw betreft, wordt verwezen naar de toelichting bij het programmadecreet van 19 december 2014 (*Parl. St. Vl. Parl. 2014-15, nr. 132/4, p. 15-18*), die ook hier van toepassing is en wordt onderschreven.

[...]

De federale bijdrage die krachtens artikel 21bis van de wet van 29 april 1999 betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt wordt geheven ter financiering van sommige openbare dienstverplichtingen en van de kosten verbonden aan de regulering van en de controle op de elektriciteitsmarkt betreft een heffing verschuldigd door de op het Belgische grondgebied gevestigde eindafnemers op elke kilowattuur (kWh) die ze voor eigen gebruik van het net afnemen, en die voor rekening van de federale overheid wordt geïnd door de netbeheerders.

De voorliggende regeling betreft eveneens een belasting van de eindafnemers met het oog op de financiering van sommige kosten verbonden aan de regulering en de controle op de elektriciteitsmarkt. In tegenstelling tot wat de Raad van State stelt is de belastbare materie in deze echter niet het eigen verbruik, maar is de belastbare materie het beschikken over een afnamepunt, waardoor deze verschilt van de federale bijdrage. De gewestelijke heffing wordt dan ook gevestigd en berekend per individueel afnamepunt, ongeacht het aantal afnamepunten waarover een houder *in situ* beschikt, en niet, zoals bij de federale bijdrage het geval is, voor het totaal gegroepete verbruik van een welbepaalde eindgebruiker op die site/sites.

De verbruikscategorieën worden in het kader van deze heffing enkel gebruikt om de heffingsgrondslag en tarief te bepalen, wat volgens het Grondwettelijk Hof duidelijk verschilt van de belastbare materie. *In casu* kan dan ook niet worden gesteld, noch is het de bedoeling, om de eindgebruiker te belasten op zijn eigen reële gebruik, zoals bij de federale bijdrage het geval is (per kWh). Zo worden immers bij deze gewestelijke energieheffing ook nulverbruikers en negatieve verbruikers (prosumptanten/zonnepaneeleigenaars, kleinschalige wind) aan de belasting onderworpen, terwijl deze geen 'eigen verbruik' of meetbare afname hebben, en onder de federale bijdrage overigens volledig niet worden belast en buiten de belastbare materie van die heffing vallen. Omgekeerd zijn er klanten met een verbruik die de heffing niet betalen omdat ze geen afnamepunt hebben op distributienet, plaatselijk vervoernet of gesloten distributienet. Het verbruik is louter een differentiatie in de berekeningswijze, maar geen belastbare materie of grondslag. Dat is immers het afnamepunt zelf, naast de differentiatie naar gelang de typologie van de klant (al dan niet sociaal).

Bovendien kan men niet stellen dat de heffing afhangt van het verbruik, want dan zou de heffing verschillen tussen afnamepunten van een verschillend verbruik hetgeen niet zo is (iemand die 1 megawattuur (MWh) verbruikt, betaalt hetzelfde als iemand die 5 MWh verbruikt) en dan zouden klanten met een gelijkaardig verbruik een gelijkaardig tarief betalen (hetgeen niet zo is: verbruikers met een gelijkaardig verbruik maar een verschillend aantal afnamepunten betalen bijvoorbeeld een andere heffing (het afnamepunt is duidelijk de primaire heffingsgrondslag); gewone klanten en sociale klanten met een gelijkaardig verbruik betalen een verschillende heffing (type klant is differentiatiebasis) en tussen verbruikers op transmissienet en op andere netten (aard van net waarop aangesloten wordt, bepaalt mee). Het is dus geen extra belasting op het verbruik, waar de heffingsbasis de kWh is. Er is een relatie met het verbruik, maar dat is een differentiatiebasis die in principe leidt tot een oneindig aantal verschillende heffingsvoeten per kWh (zie oneindig aantal punten die lijnen in figuur uitmaken). De differentiatie naar verbruik is vanuit billijkheidsoverwegingen te verantwoorden, maar deze differentiatie wordt daarmee niet de belastbare grondslag of materie. Onderstaande figuur toont dat afnamepunten primaire grondslag is.

Hierdoor alleen al verschilt deze heffing qua belastbare materie en grondslag fundamenteel van de federale bijdrage ». (*Parl. St., Vlaams Parlement, 2015-2016, nr. 544/5, pp. 6-7*).

B.9.2. In haar advies nr. 58.417/3 van 2 december 2015 bij het regeringsamendement wees de afdeling wetgeving van de Raad van State op het volgende :

« 2.1. Behoudens wat de afnemers betreft die de sociale correctie genieten, wordt in het thans voorliggende amendement het bedrag van de heffing echter bepaald door de hoogte van het verbruik op het afnamepunt. In zoverre de ontworpen heffing wel degelijk afhangt van de hoeveelheid afgenomen elektriciteit, lijkt niet langer te kunnen worden voorgoedhouden dat die belasting verschilt van de federale bijdrage waarin het in dat advies [nr. 56.739/1/3 van 24 oktober 2014 - *Parl. St.*, Vlaams Parlement, 2014-2015, nr. 132/4, p. 80] vermelde artikel 21*bis* van de wet van 29 april 1999 ' betreffende de organisatie van de elektriciteitsmarkt ' voorziet.

[...]

2.4.3. De ontworpen regeling blijft er evenwel niet langer toe beperkt ' het loutere feit aangesloten te zijn op het net ' te belasten. Doordat de hoogte van die heffing wordt bepaald in functie van het verbruik op dat afnamepunt, wordt minstens voor vele, zo niet de meeste heffingsplichtigen ook het eigen verbruik van elektriciteit belast.

Het gegeven dat de tarieven per kWh verschillen, zelfs in éénzelfde verbruikscategorie, terwijl het tarief van de federale bijdrage – behoudens wat de verbruiksschijven van 20 megawattuur en hoger betreft – lineair wordt bepaald per kWh, doet hieraan geen afbreuk. Het gaat er immers niet om het tarief van de ontworpen belasting te vergelijken met die van de federale bijdrage, maar wel het element dat aanleiding geeft tot belasting. Doordat in beide gevallen het verbruik van elektriciteit wordt belast, bestaat er wel degelijk een dubbele belasting van éénzelfde belastbare materie » (*Parl. St.*, Vlaams Parlement, 2015-2016, nr. 544/5, pp. 34-36).

B.10. De belastbare materie is het element dat aanleiding geeft tot de belasting, de situatie die of het feit dat leidt tot het verschuldigd zijn van de belasting. De belastbare materie onderscheidt zich van de belastbare grondslag (« de heffingsgrondslag »), die de basis is waarop de belasting wordt berekend. Het is ten aanzien van materies die reeds het voorwerp uitmaken van een federale belasting dat de gemeenschappen en de gewesten geen nieuwe belasting mogen heffen.

B.11. De decreetgever heeft met de bestreden bepalingen de bij het decreet van 19 december 2014 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2015 ingevoerde « Bijdrage Energiefonds » wezenlijk hervormd en verruimd.

Zoals zij was bepaald bij het decreet van 19 december 2014, verschilde de belastbare materie van de heffing, die oorspronkelijk werd gevormd door het afnamepunt op een distributienet in het Vlaamse Gewest, daadwerkelijk van die van de federale bijdrage die was ingevoerd bij artikel 21*bis* van de wet van 29 april 1999, wegens het forfaitaire karakter van die heffing en wegens de omstandigheid dat elke houder van een afnamepunt die heffing verschuldigd was louter wegens het bestaan van dat afnamepunt, los van de afgenomen hoeveelheid elektriciteit, zelfs indien die hoeveelheid gelijk was aan nul of negatief was.

Zoals blijkt uit de in B.8 uiteengezette wijzigingen die bij de bestreden bepalingen zijn ingevoerd, alsook uit de parlementaire voorbereiding die heeft geleid tot de aanneming ervan, is het feit dat aanleiding geeft tot de heffing niet langer uitsluitend verbonden aan het bestaan van een afnamepunt waarvan de heffingsplichtige houder is. Het verband met de verbruikte hoeveelheid elektriciteit voor het vaststellen van die heffing is zodanig nauw dat niet meer kan worden besloten tot het fundamenteel verschillende karakter van de belastbare materie ten opzichte van de federale bijdrage zodat de beginselen die zijn vastgelegd bij de in B.5 geciteerde bepalingen in acht zouden zijn genomen.

Immers, hoewel nog steeds een forfaitair basisbedrag wordt geïnd terwijl voor bepaalde afnamepunten geen enkel verbruik wordt vastgesteld – wat op zich zou kunnen leiden tot de overweging dat, wat die afnamepunten betreft, het niet gaat om een dubbele belasting ten opzichte van de federale bijdrage –, wordt het bedrag van de heffing eveneens vastgesteld, ten laste van de heffingsplichtige, op basis van het jaarlijkse elektriciteitsverbruik, dat zelf wordt berekend op basis van de voortschrijdende jaarlijkse som van de afnamen. Doordat de in het geding zijnde heffing op die manier gekoppeld is aan die afgenomen hoeveelheid elektriciteit, heeft zij tot gevolg dat aan de houder van een afnamepunt een belasting wordt opgelegd die niet kan worden onderscheiden van die waarin is voorzien in de federale bepalingen die het elektriciteitsverbruik zelf belasten.

B.12. De in B.4.1 tot B.4.3 weergegeven middelen zijn gegrond.

Derhalve dienen de artikelen 129 tot 134 en artikel 135, 18°, van het Vlaamse decreet van 18 december 2015 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2016 en, vanwege het onlosmakelijke verband, het decreet van 3 februari 2017 houdende wijziging van artikel 14.1.2 en artikel 14.2.3 van het Energiedecreet van 8 mei 2009 te worden vernietigd.

Er is geen aanleiding om in te gaan op de andere middelen, die niet tot een ruimere vernietiging kunnen leiden.

B.13. Teneinde de rechtsonzekerheid en de administratieve en juridische moeilijkheden te vermijden die een vernietiging met terugwerkende kracht zou teweegbrengen terwijl de vernietigde bepalingen uitwerking hebben gehad sinds 1 maart 2016, dienen de gevolgen van de vernietigde bepalingen met toepassing van artikel 8, derde lid, van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Grondwettelijk Hof te worden gehandhaafd voor de heffingsjaren 2016 en 2017.

Om die redenen,

het Hof

- vernietigt de artikelen 129 tot 134 en artikel 135, 18°, van het Vlaamse decreet van 18 december 2015 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2016, alsook het decreet van het Vlaamse Gewest van 3 februari 2017 houdende wijziging van artikel 14.1.2 en artikel 14.2.3 van het Energiedecreet van 8 mei 2009;

- handhaaft de gevolgen van de vernietigde bepalingen voor de heffingsjaren 2016 en 2017.

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 22 juni 2017.

De griffier,

F. Meersschaut

De voorzitter,

E. De Groot



## COUR CONSTITUTIONNELLE

[2017/203500]

## Extrait de l'arrêt n° 83/2017 du 22 juin 2017

Numéros du rôle : 6353, 6366, 6369, 6410, 6419 et 6426

*En cause* : les recours en annulation du chapitre 11 (articles 128 à 134) et de l'article 135, 18°, du décret flamand du 18 décembre 2015 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2016, introduits par Ronald De Wilde, par Jef Hendriks, par Antoine Buedts, par Jan Gossé, par l'ASBL « Association Belge des Consommateurs Test-Achats » et par Peter Mertens et Tom De Meester.

La Cour constitutionnelle,

composée des présidents E. De Groot et J. Spreutels, et des juges L. Lavrysen, A. Alen, J.-P. Snappe, J.-P. Moerman, E. Derycke, T. Merckx-Van Goey, P. Nihoul, F. Daoût, T. Giet et R. Leysen, assistée du greffier F. Meersschaut, présidée par le président E. De Groot,

après en avoir délibéré, rend l'arrêt suivant :

I. *Objet des recours et procédure*

a. Par requête adressée à la Cour par lettre recommandée à la poste le 11 février 2016 et parvenue au greffe le 12 février 2016, Ronald De Wilde a introduit un recours en annulation des articles 128 à 134 et de l'article 135, 18°, du décret flamand du 18 décembre 2015 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2016 (publié au *Moniteur belge* du 29 décembre 2015).

b. Par requête adressée à la Cour par lettre déposée à la poste le 22 février 2016 et parvenue au greffe le 23 février 2016, Jef Hendriks a introduit un recours en annulation des articles 128 à 130 du même décret flamand.

c. Par requête adressée à la Cour par lettre recommandée à la poste le 25 février 2016 et parvenue au greffe le 26 février 2016, Antoine Buedts a introduit un recours en annulation des articles 128 à 134 et de l'article 135, 18°, du même décret flamand.

La demande de suspension des mêmes dispositions décrétales, introduite par la même partie requérante, a été rejetée par l'arrêt n° 70/2016 du 11 mai 2016, publié au *Moniteur belge* du 14 juillet 2016.

d. Par requête adressée à la Cour par lettre déposée à la poste le 19 avril 2016 et parvenue au greffe le 20 avril 2016, Jan Gossé a introduit un recours en annulation des articles 128 à 134 et de l'article 135, 18°, du même décret flamand.

La demande de suspension des mêmes dispositions décrétales, introduite par la même partie requérante, a été rejetée par l'arrêt n° 106/2016 du 30 juin 2016, publié au *Moniteur belge* du 29 août 2016.

e. Par requête adressée à la Cour par lettre recommandée à la poste le 25 avril 2016 et parvenue au greffe le 26 avril 2016, l'ASBL « Association Belge des Consommateurs Test-Achats », assistée et représentée par Me P. Peeters et Me J. Vanhoenacker, avocats au barreau de Bruxelles, a introduit un recours en annulation du chapitre 11 et de l'article 135, 18°, du même décret flamand.

f. Par requête adressée à la Cour par lettre recommandée à la poste le 11 mai 2016 et parvenue au greffe le 13 mai 2016, un recours en annulation des articles 128 à 134 du même décret flamand a été introduit par Peter Mertens et Tom De Meester, assistés et représentés par Me M. Van den Broeck, avocat au barreau de Bruxelles, et Me R. Jeeninga, avocat au barreau d'Anvers.

Ces affaires, inscrites sous les numéros 6353, 6366, 6369, 6410, 6419 et 6426 du rôle de la Cour, ont été jointes.

(...)

II. *En droit*

(...)

*Quant aux dispositions attaquées et quant à leur contexte*

B.1. Les recours en annulation portent sur les articles 128 à 134 et sur l'article 135, 18°, du décret flamand du 18 décembre 2015 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2016 (ci-après : le décret du 18 décembre 2015).

Ces articles disposent :

« CHAPITRE 11. — *Energie*

Art. 128. A l'article 3.2.1, § 3 du Décret sur l'Energie du 8 mai 2009, modifié en dernier lieu par le décret du 19 décembre 2014, sont ajoutés les mots suivants :

' ainsi que pour le financement des frais d'énergie de l'Autorité flamande. '.

Art. 129. A l'article 14.1.1 du même décret, remplacé par le décret du 19 décembre 2014, sont apportées les modifications suivantes :

1° dans le § 1<sup>er</sup>, le membre de phrase ' de l'année de redevance 2015, il est fixé un prélèvement mensuel ' [est remplacé] par le membre de phrase ' du 1<sup>er</sup> mars 2016, il est fixé un prélèvement annuel ' ;

2° au § 1<sup>er</sup>, 3° le membre de phrase ' visé aux articles 4.6.1, 15.3.5/1 et 15.3.5/2, 3° ; ' est ajouté ;

3° le paragraphe 2 est complété par un alinéa deux, rédigé comme suit :

' L'ensemble des points de prélèvement d'un réseau de distribution fermé, visé au § 1<sup>er</sup>, 3°, qui répond à l'article 1.1.3, 56°/2, est cependant considéré comme un seul point de prélèvement. Dans ce cas la redevance est due par le preneur qui selon le registre d'accès était e titulaire du point de prélèvement sur le réseau de transmission, le réseau de transport local d'électricité ou le réseau de distribution d'électricité. '.

Art. 130. L'article 14.1.2, du même décret, remplacé par le décret du 19 décembre 2014 et modifié par le décret du 3 juillet 2015, est remplacé par ce qui suit :

' Art. 14.1.2. Les tarifs par point de prélèvement, auquel le preneur était raccordé dans l'année de redevance sur l'un des réseaux visés à l'article 14.1.1, sont fixés comme suit :

- 1° Catégorie B : 100 euros;
- 2° Catégorie C : 130 euros;
- 3° Catégorie D : 290 euros;
- 4° Catégorie E : 770 euros;
- 5° Catégorie F : 1.300 euros;
- 6° Catégorie G : 1.850 euros;
- 7° Catégorie H : 2.600 euros;
- 8° Catégorie I : 6.500 euros;
- 9° Catégorie J : 16.000 euros;
- 10° Catégorie K : 30.000 euros;
- 11° Catégorie L : 75.000 euros;
- 12° Catégorie M : 100.000 euros;
- 13° Catégorie N : 120.000 euros.

Où :

- La catégorie B représente une tranche jusqu'à 5 MWh;
- La catégorie C représente une tranche de 5 à 10 MWh;
- La catégorie D représente une tranche de 10 à 20 MWh;
- La catégorie E représente une tranche de 20 à 50 MWh;
- La catégorie F représente une tranche de 50 à 100 MWh;
- La catégorie G représente une tranche de 100 à 500 MWh;
- La catégorie H représente une tranche de 500 MWh à 1 GWh;
- La catégorie I représente une tranche de 1 GWh à 5 GWh;
- La catégorie J représente une tranche de 5 à 20 GWh;
- La catégorie K représente une tranche de 20 à 50 GWh;
- La catégorie L représente une tranche de 50 à 100 GWh;
- La catégorie M représente une tranche de 100 à 250 GWh;
- La catégorie N représente une tranche à partir de 250 GWh. '

Art. 131. Dans le chapitre Ier, titre XIV du même décret, il est inséré un article 14.1.3/1, ainsi rédigé :

' Art. 14.1.3/1. Si le preneur, visé à l'article 14.1.1, § 2, est un preneur protégé, tel que visé à l'article 1.1.1, § 2, 7° du Décret relatif à l'Energie du 19 novembre 2010, ou que le point de prélèvement, visé à l'article 14.1.1, § 1<sup>er</sup>, dispose d'un compteur à budget pour l'électricité, ou que le point de prélèvement, visé à l'article 14.1.1, § 1<sup>er</sup>, dispose d'un limiteur de courant actif, le tarif, visé à l'article 14.1.2, est réduit à 25 euros. Cette réduction est appliquée au *pro rata temporis* pour la période d'appartenance aux catégories susvisées. Ce preneur appartient à la catégorie A. '

Art. 132. A l'article 14.1.3 du même décret, remplacé par le décret du 19 décembre 2014, sont apportées les modifications suivantes :

- 1° l'année ' 2016 ' est remplacée par l'année ' 2017 ';
- 2° le membre de phrase ' à l'article 14.1.2 ' est remplacé par le membre de phrase ' aux articles 14.1.2 et 14.1.3/1 '.

Art. 133. A l'article 14.2.2 du même décret, remplacé par le décret du 19 décembre 2014, sont apportées les modifications suivantes :

1° dans le § 1<sup>er</sup>, alinéa 2, les mots ' un certain mois calendaire ' sont remplacés par les mots ' une certaine année calendaire ';

2° dans le § 1<sup>er</sup>, alinéa 2, les mots ' pour ce mois ' sont abrogés;

3° au § 1<sup>er</sup> sont ajoutés un quatrième, cinquième et sixième alinéas, ainsi rédigés :

' La consommation annuelle, visée à l'article 14.1.2, est calculée sur la base du total annuel mobile des prélèvements.

Si la facturation des prélèvements d'électricité pour un point de prélèvement se fait par mois, la redevance pour chaque facture mensuelle est calculée *pro rata temporis* sur la base des données de prélèvement des douze derniers mois; si toutes les données de cette période ne sont pas disponibles, une extrapolation linéaire est appliquée sur la base des données les plus récentes sur une période de douze mois.

Si la facturation des prélèvements d'électricité pour un point de prélèvement se fait par facture annuelle, la redevance est calculée, éventuellement par extrapolation *pro rata temporis*, sur la base des données de consommation des douze mois avant la fin de la période à laquelle la facture a trait. Si les données de consommation auxquelles la facture a trait ne correspondent pas à une période de douze mois qui précèdent la fin de la période à laquelle la facture a trait, les données de consommation auxquelles la facture a trait sont extrapolées à l'aide des profils de consommation fixés dans le marché de l'électricité. '

Art. 134. A l'article 14.2.3 du même décret, remplacé par le décret du 19 décembre 2014, le § 2 est remplacé par la disposition suivante :

' § 2. Par dérogation à l'article 14.2.2, § 2, les premiers versements par les titulaires d'accès sur le compte de la Région flamande de tous les prélèvements déjà perçus par eux conformément à l'article 14.2.2, § 1<sup>er</sup>, [pour l'année de redevance 2016] ne doivent être effectués que pour le 30 juillet 2016 au plus tard. '

CHAPITRE 12. — *Entrée en vigueur*

Art. 135. Le présent décret entre en vigueur le 1<sup>er</sup> janvier 2016, à l'exception :

[...]

18° des articles 128 à 134 qui entrent en vigueur le 1<sup>er</sup> mars 2016 ».

B.2.1. Tels qu'ils ont été modifiés par les articles 129 à 134 attaqués du décret du 18 décembre 2015, les articles 14.1.1 à 14.2.3 du décret sur l'énergie du 8 mai 2009, insérés par l'article 100 du décret du 19 décembre 2014 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2015 et modifiés par le décret du 3 juillet 2015 contenant diverses mesures d'accompagnement de l'ajustement du budget 2015 et le décret du 27 novembre 2015 portant des dispositions diverses en matière d'énergie, disposent :

« TITRE XIV. — Prélèvements

CHAPITRE Ier. — Prélèvement sur les points de prélèvement d'électricité

Art. 14.1.1. § 1<sup>er</sup>. A partir du 1<sup>er</sup> mars 2016, il est fixé un prélèvement annuel par point de prélèvement situé en Région flamande :

- 1° sur le réseau de distribution d'électricité;
- 2° sur le réseau de transport local d'électricité;
- 3° sur un réseau de distribution fermé d'électricité visé aux articles 4.6.1, 15.3.5/1 et 15.3.5/2, 3°;

§ 2. Le prélèvement est dû par chaque preneur qui, au cours de l'année de redevance, était le titulaire d'un point de prélèvement, visé au § 1<sup>er</sup>, selon le registre d'accès.

L'ensemble des points de prélèvement d'un réseau de distribution fermé, visé au § 1<sup>er</sup>, 3°, qui répond à l'article 1.1.3, 56°/2, est cependant considéré comme un seul point de prélèvement. Dans ce cas la redevance est due par le preneur qui selon le registre d'accès était le titulaire du point de prélèvement sur le réseau de transmission, le réseau de transport local d'électricité ou le réseau de distribution d'électricité.

Art. 14.1.2. Les tarifs par point de prélèvement, auquel le preneur était raccordé dans l'année de redevance sur l'un des réseaux visés à l'article 14.1.1, sont fixés comme suit :

- 1° Catégorie B : 100 euros;
- 2° Catégorie C : 130 euros;
- 3° Catégorie D : 290 euros;
- 4° Catégorie E : 770 euros;
- 5° Catégorie F : 1.300 euros;
- 6° Catégorie G : 1.850 euros;
- 7° Catégorie H : 2.600 euros;
- 8° Catégorie I : 6.500 euros;
- 9° Catégorie J : 16.000 euros;
- 10° Catégorie K : 30.000 euros;
- 11° Catégorie L : 75.000 euros;
- 12° Catégorie M : 100.000 euros;
- 13° Catégorie N : 120.000 euros.

Où :

- La catégorie B représente une tranche jusqu'à 5 MWh;
- La catégorie C représente une tranche de 5 à 10 MWh;
- La catégorie D représente une tranche de 10 à 20 MWh;
- La catégorie E représente une tranche de 20 à 50 MWh;
- La catégorie F représente une tranche de 50 à 100 MWh;
- La catégorie G représente une tranche de 100 à 500 MWh;
- La catégorie H représente une tranche de 500 MWh à 1 GWh;
- La catégorie I représente une tranche de 1 GWh à 5 GWh;
- La catégorie J représente une tranche de 5 à 20 GWh;
- La catégorie K représente une tranche de 20 à 50 GWh;
- La catégorie L représente une tranche de 50 à 100 GWh;
- La catégorie M représente une tranche de 100 à 250 GWh;
- La catégorie N représente une tranche à partir de 250 GWh.

Art. 14.1.3. A partir de l'année de redevance 2017, le prélèvement est indexé de droit annuellement au 1<sup>er</sup> janvier en multipliant le taux aux articles 14.1.2 et 14.1.3/1 par l'indice des prix à la consommation, fixé pour le mois d'octobre de l'année de redevance précédente, et en le divisant par l'indice des prix à la consommation, fixé pour le mois de décembre de l'année 2014.

Art. 14.1.3/1. Si le preneur, visé à l'article 14.1.1, § 2, est un preneur protégé, tel que visé à l'article 1.1.1, § 2, 7°, du Décret relatif à l'Energie du 19 novembre 2010, ou que le point de prélèvement, visé à l'article 14.1.1, § 1<sup>er</sup>, dispose d'un compteur à budget pour l'électricité, ou que le point de prélèvement, visé à l'article 14.1.1, § 1<sup>er</sup>, dispose d'un limiteur de courant actif, le tarif, visé à l'article 14.1.2, est réduit à 25 euros. Cette réduction est appliquée au *prorata temporis* pour la période d'appartenance aux catégories susvisées. Ce preneur appartient à la catégorie A.

CHAPITRE II. - Etablissement de l'impôt, contrôle, recours, exécution d'office et prescription

Section Ire. - Dispositions générales

Art. 14.2.1. Les recettes découlant du produit des prélèvements, visés au présent titre, sont attribuées directement au Fonds de l'Energie, visé à l'article 3.2.1.

Section II. - Perception du prélèvement sur les points de prélèvement d'électricité par les titulaires d'accès

Art. 14.2.2. § 1<sup>er</sup>. Le prélèvement, visé au chapitre Ier, est perçu pour le compte de la Région flamande par le titulaire d'accès du point de prélèvement via ses factures de règlement et factures finales.

Cependant, lorsque pour une certaine année calendaire pour un seul point de prélèvement plusieurs titulaires d'accès successifs sont repris dans le registre d'accès, alors le prélèvement est imputé et perçu par chacun de ces titulaires d'accès au *prorata temporis*.

La facture qui est envoyée au preneur mentionne l'indemnité précise que doit payer le preneur et vaut comme demande de paiement du prélèvement dû. Le délai de paiement s'élève au moins à quinze jours et prend cours à la date d'envoi de la demande de paiement.

La consommation annuelle, visée à l'article 14.1.2, est calculée sur la base du total annuel mobile des prélèvements.

Si la facturation des prélèvements d'électricité pour un point de prélèvement se fait par mois, la redevance pour chaque facture mensuelle est calculée *pro rata temporis* sur la base des données de prélèvement des douze derniers mois; si toutes les données de cette période ne sont pas disponibles, une extrapolation linéaire est appliquée sur la base des données les plus récentes sur une période de douze mois.

Si la facturation des prélèvements d'électricité pour un point de prélèvement se fait par facture annuelle, la redevance est calculée, éventuellement par extrapolation *pro rata temporis*, sur la base des données de consommation des douze mois avant la fin de la période à laquelle la facture a trait. Si les données de consommation auxquelles la facture a trait ne correspondent pas à une période de douze mois qui précèdent la fin de la période à laquelle la facture a trait, les données de consommation auxquelles la facture a trait sont extrapolées à l'aide des profils de consommation fixés dans le marché de l'électricité.

§ 2. Au plus tard le vingtième jour de chaque trimestre, chaque titulaire d'accès transmet au Vlaamse Belastingdienst un aperçu des prélèvements imputés à charge des preneurs qu'il a enregistrés au cours du trimestre précédent.

Le modèle et le mode d'introduction de cet aperçu est fixé par le Gouvernement flamand mais comprend au moins :

- 1° la dénomination du titulaire d'accès;
- 2° son siège social et siège d'exploitation;
- 3° les coordonnées de la personne qui assure la perception et le versement du prélèvement.

Au plus tard le trentième jour de chaque trimestre, le titulaire d'accès verse les prélèvements perçus au cours du trimestre précédent au bénéfice de l'Energiefonds sur le compte du Vlaamse Belastingdienst.

§ 3. Afin de tenir compte des prélèvements qui ne lui seraient pas entièrement versés par des preneurs, chaque titulaire d'accès peut déduire un forfait de 0,5 pour cent des prélèvements qui sont portés en compte sur les factures de règlement et factures finales.

Lors de la clôture annuelle des comptes, le 1<sup>er</sup> juillet au plus tard, le titulaire d'accès communique au Vlaamse Belastingdienst le montant des créances comptables enregistrées non recouvrables du prélèvement relatif aux livraisons soumises à ce prélèvement.

Lorsque le montant total des créances non recouvrables est supérieur au montant annuel du forfait visé à l'alinéa premier, la différence est déduite par le titulaire d'accès du montant du prélèvement que doit verser le titulaire d'accès à la prochaine échéance.

Lorsque le montant total des créances non recouvrables est inférieur au montant annuel du forfait visé à l'alinéa premier, la différence est additionnée par le titulaire d'accès au montant du prélèvement que doit verser le titulaire d'accès à la prochaine échéance.

Art. 14.2.3. § 1<sup>er</sup>. Le Gouvernement flamand peut fixer des règles plus spécifiques relatives à la procédure et les modalités de la créance du prélèvement par le titulaire d'accès, du paiement des montants perçus à l'Energiefonds et de la perception. Il fixe quelles informations doivent être communiquées au Vlaamse Belastingdienst et quelles informations sont nécessaires pour le contrôle et la perception du prélèvement.

§ 2. Par dérogation à l'article 14.2.2, § 2, les premiers versements par les titulaires d'accès sur le compte de la Région flamande de tous les prélèvements déjà perçus par eux conformément à l'article 14.2.2, § 1<sup>er</sup>, [pour l'année de redevance 2016] ne doivent être effectués que pour le 30 juillet 2016 au plus tard ».

B.2.2. Par le décret du 8 juillet 2016 contenant diverses mesures d'accompagnement de l'ajustement du budget 2016, les modifications suivantes ont également été apportées à l'article 14 du décret sur l'énergie du 8 mai 2009 :

« CHAPITRE 9. — Domaine politique de l'Environnement, de la Nature et de l'Energie

Section 1re. — Modification de l'article 14 du décret sur l'Energie du 8 mai 2009

Art. 29. A l'article 14.1.3 du décret sur l'Energie du 8 mai 2009, remplacé par le décret du 19 décembre 2014 et modifié par le décret du 18 décembre 2015, il est ajoutée une phrase, rédigée comme suit :

' Après l'application de ce coefficient, les montants sont arrondis à l'eurocent supérieur. '.

Art. 30. Dans l'article 14.2.2 du décret sur l'Energie du 8 mai 2009, remplacé par le décret du 19 décembre 2014 et modifié par les décrets des 3 juillet 2015 et 18 décembre 2015, le mot ' trimestre ' est chaque fois remplacé par le mot ' mois '.

Section 2. — Modification du titre XIV du décret sur l'Energie du 8 mai 2009

Art. 31. Au titre XIV, chapitre 1er, du décret sur l'Energie du 8 mai 2009, il est ajouté un article 14.1.4, rédigé comme suit :

' Art. 14.1.4. Les organisations internationales et les institutions européens qui sont [exonérées] d'impôts sur leur usage officiel sur la base d'un accord de siège ou d'un traité et qui, selon le registre d'accès, étaient [titulaires] d'un point de prélèvement tel que visé à l'article 14.1.1 au cours de l'année de redevance, sont [exonérées] du prélèvement visé au présent titre.

Les organisations et institutions [visées] à l'alinéa 1<sup>er</sup>, peuvent demander auprès du titulaire d'accès du point de prélèvement, le remboursement des montants perçus à charge d'eux par le titulaire d'accès du point de prélèvement, conformément à l'article 14.2.2, § 1<sup>er</sup>. Si le titulaire d'accès a déjà versé ce montant en faveur de l'Energiefonds sur la base de la procédure visée à l'article 14.2.2, § 2, il déduit la différence du montant du prélèvement à payer par le titulaire d'accès à la date d'échéance suivante.

Le Gouvernement flamand peut arrêter des modalités relatives à la procédure de remboursement ou de comptabilisation, visée à l'alinéa 2. ' ».

Le décret du 3 février 2017 modifiant les articles 14.1.2 et 14.2.3 du décret sur l'énergie du 8 mai 2009 dispose :

« Article 1<sup>er</sup>. Le présent décret règle une matière régionale.

Art. 2. A l'article 14.1.2 du Décret sur l'Energie du 8 mai 2009, remplacé par le décret du 18 décembre 2015, les modifications suivantes sont apportées :

- 1° le membre de phrase ' 10 à 20 MWh ' est remplacé par le membre de phrase ' 10 à 25 MWh ';
- 2° le membre de phrase ' 20 à 50 MWh ' est remplacé par le membre de phrase ' 25 à 50 MWh '.

Art. 3. A l'article 14.2.3 du même décret, remplacé par le décret du 19 décembre 2014 et modifié par le décret du 18 décembre 2015, il est inséré un paragraphe 1/1, rédigé comme suit :

' § 1/1. Les gestionnaires de réseau de distribution d'électricité et le gestionnaire de réseau de transport local d'électricité mettent à la disposition de tout titulaire d'accès pour chacun de ses points de prélèvement l'historique de consommation des douze mois écoulés sur la base d'une somme annuelle glissante des prélèvements.

Le Gouvernement flamand peut arrêter les modalités de la manière dont ces données doivent être mises à la disposition '.

Art. 4. L'article 14.1.2 du Décret sur l'Énergie du 8 mai 2009, tel qu'applicable avant l'entrée en vigueur de l'article 2, reste applicable aux sommes dues pour l'année d'imposition 2016.

Art. 5. Le présent décret entre en vigueur le jour de sa publication au *Moniteur belge*, à l'exception de l'article 2 qui produit ses effets le 1<sup>er</sup> janvier 2017 ».

Ni les modifications apportées par les articles 29, 30 et 31 du décret du 8 juillet 2016 contenant diverses mesures d'accompagnement de l'ajustement du budget 2016, ni les dispositions du décret du 3 février 2017 modifiant les articles 14.1.2 et 14.2.3 du décret sur l'Énergie du 8 mai 2009 n'ont une incidence sur les recours actuellement soumis à la Cour.

*Quant à la recevabilité*

B.3.1. Le Gouvernement flamand estime que les parties requérantes dans les affaires n<sup>os</sup> 6353, 6366, 6369, 6419 et 6426 ne justifient pas d'un intérêt à l'annulation de l'article 128 du décret du 18 décembre 2015.

B.3.2. L'article 3.2.1, § 3, du décret sur l'énergie du 8 mai 2009, dans lequel les mots « ainsi que pour le financement des frais d'énergie de l'Autorité flamande » ont été ajoutés par l'article 128 attaqué du décret du 18 décembre 2015, dispose :

« Le Gouvernement flamand dispose des crédits du Fonds de l'Énergie, y compris de l'autorisation d'accorder des subventions avec ces crédits, pour l'exécution de sa politique de l'énergie, notamment pour le financement de la VREG, des obligations de service public en matière d'énergie, pour sa politique énergétique sociale, sa politique en matière d'utilisation rationnelle de l'énergie, sa politique en matière de cogénération, sa politique en matière de sources d'énergie renouvelables ainsi que pour le financement des frais d'énergie de l'Autorité flamande ».

B.3.3. Il n'apparaît pas en quoi les parties requérantes, en leurs qualités, invoquées par elles, de redevables soumis aux dispositions attaquées (affaires n<sup>os</sup> 6353, 6366, 6369, 6410 et 6426) ou d'association qui défend les intérêts des consommateurs (affaire n<sup>o</sup> 6419), auraient intérêt à l'annulation d'une disposition qui complète les objectifs pour lesquels les crédits du Fonds de l'énergie peuvent être utilisés par le Gouvernement flamand.

B.3.4. En ce qu'ils sont dirigés contre l'article 128 du décret du 18 décembre 2015, les recours ne sont pas recevables.

*Quant au fond*

*En ce qui concerne les règles répartitrices de compétence*

B.4.1. La partie requérante dans l'affaire n<sup>o</sup> 6366 expose qu'il existe déjà une cotisation fédérale sur la consommation d'électricité et que la Région flamande ne peut taxer une nouvelle fois cette consommation.

B.4.2. La partie requérante dans l'affaire n<sup>o</sup> 6419 prend un premier moyen de la violation de l'article 170, § 2, de la Constitution et de l'article 1<sup>er</sup> de la loi du 23 janvier 1989 relative à la compétence fiscale visée à l'article 110, §§ 1<sup>er</sup> et 2, (actuellement l'article 170, §§ 1<sup>er</sup> et 2,) de la Constitution.

Les normes précitées seraient violées en ce que les dispositions attaquées taxent la consommation d'électricité, qui est déjà soumise à la cotisation fédérale instaurée par les articles 21bis et suivants de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, alors que les régions ne sont pas compétentes pour lever des impôts dans les matières qui font déjà l'objet d'une imposition par l'Etat.

B.4.3. Les parties requérantes dans l'affaire n<sup>o</sup> 6426 prennent un premier moyen de la violation de l'article 170, § 2, de la Constitution et des articles 1<sup>er</sup>ter et 11 de la loi spéciale du 16 janvier 1989 relative au financement des communautés et des régions (ci-après : la loi spéciale de financement).

Elles estiment que la redevance flamande par point de prélèvement, fondée sur le décret sur l'énergie du 8 mai 2009, a été étendue et modifiée à tel point qu'il ne s'agit plus d'une perception par point de prélèvement, mais d'une perception sur la consommation d'électricité.

B.4.4. Ces moyens ont une portée analogue et peuvent dès lors être examinés conjointement.

B.5.1. L'article 170, § 2, de la Constitution dispose :

« Aucun impôt au profit de la communauté ou de la région ne peut être établi que par un décret ou une règle visée à l'article 134.

La loi détermine, relativement aux impositions visées à l'alinéa 1<sup>er</sup>, les exceptions dont la nécessité est démontrée ».

En vertu de cette disposition, les communautés et les régions disposent d'une compétence fiscale propre. L'article 170, § 2, alinéa 2, de la Constitution attribue toutefois au législateur fédéral le pouvoir de déterminer, en ce qui concerne la compétence fiscale des communautés et des régions, les exceptions « dont la nécessité est démontrée ». Le législateur fédéral peut dès lors déterminer quels impôts ne peuvent pas être levés par les communautés et les régions.

B.5.2. L'article 1<sup>er</sup>ter de la loi spéciale de financement dispose :

« L'exercice des compétences fiscales des régions visées dans la présente loi s'opère dans le respect de la loyauté fédérale visée à l'article 143 de la Constitution et du cadre normatif général de l'union économique et de l'unité monétaire, ainsi que des principes suivants :

1<sup>o</sup> l'exclusion de toute concurrence fiscale déloyale;

2<sup>o</sup> l'évitement de la double imposition;

3<sup>o</sup> la libre circulation des personnes, biens, services et capitaux.

En cas de demande d'un contribuable visant à éviter la double imposition, jugée fondée par une autorité, celle-ci se concerta avec les autres autorités concernées en vue de remédier à l'imposition contraire au principe évoqué à l'alinéa 1<sup>er</sup>, 2<sup>o</sup>.

Une concertation sur la politique fiscale et sur les principes visés à l'alinéa 1<sup>er</sup> est organisée annuellement au sein du Comité de concertation visé à l'article 31 de la loi ordinaire du 9 août 1980 de réformes institutionnelles ».

Cette disposition s'applique uniquement à l'exercice des compétences fiscales des régions, telles qu'elles sont visées dans la loi spéciale de financement. Elles ne s'appliquent donc pas à l'exercice de leur propre compétence fiscale, visée en B.5.1, qui découle directement de la Constitution.

B.5.3. L'article 11 de la loi spéciale de financement dispose :

« Sous la réserve des cas prévus par la présente loi, les Communautés et les Régions ne sont pas autorisées à lever des impôts dans les matières qui font l'objet d'une imposition visée par la présente loi, à l'exception des impôts visés à l'article 3, alinéa 1<sup>er</sup>, 10<sup>o</sup> et 11<sup>o</sup> ».

Les impôts exceptés de l'interdiction de la double imposition sont la taxe de circulation sur les véhicules automobiles et la taxe de mise en circulation.

B.5.4. L'article 1<sup>er</sup> de la loi du 23 janvier 1989 relative à la compétence fiscale visée à l'article 110, §§ 1<sup>er</sup> et 2, (actuellement l'article 170, §§ 1<sup>er</sup> et 2,) de la Constitution dispose :

« Dans les cas non prévus par l'article 11 de loi spéciale du 16 janvier 1989 relative au financement des Communautés et des Régions, les Parlements de communauté et de région ne sont pas autorisés à lever des impôts dans les matières qui font l'objet d'une imposition par l'Etat, ni à percevoir des centimes additionnels aux impôts et perceptions au profit de l'Etat, ni à accorder des remises sur ceux-ci sauf sur les huiles minérales, conformément à l'accord de coopération du 13 décembre 2002 relatif à l'exécution et au financement de l'assainissement du sol des stations-service ».

B.5.5. Il résulte de ce qui précède que la Constitution a attribué aux communautés et aux régions une compétence fiscale propre, sous la réserve que la loi n'ait pas déterminé ou ne détermine pas ultérieurement les exceptions dont la nécessité est démontrée, et que les communautés et les régions ne soient en principe pas autorisées à percevoir des impôts à l'égard de matières qui font l'objet d'un impôt fédéral. Elles « peuvent lever des impôts dans des matières vierges » (*Doc. parl.*, Sénat, 1988-1989, n° 562-2, p. 160).

B.6. Outre la cotisation qui a été instaurée par la loi du 22 juillet 1993 instaurant une « cotisation sur l'énergie » en vue de sauvegarder la compétitivité et l'emploi, l'article 21bis de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité, inséré par l'article 63 de la loi du 20 juillet 2005 portant des dispositions diverses, a instauré une « cotisation fédérale » en vue de financer certaines obligations de service public et les coûts liés à la régulation et au contrôle du marché de l'électricité.

Cette cotisation fédérale est due par les clients finals établis sur le territoire belge sur chaque kilowatt/heure (kWh) qu'ils prélèvent du réseau pour leur propre usage.

Le gestionnaire de réseau est chargé de la perception de la cotisation fédérale. A cet effet, il facture le supplément aux titulaires d'un contrat d'accès et aux gestionnaires de réseau de distribution.

Lors de l'adoption des dispositions attaquées du décret du 18 décembre 2015, il existait donc une imposition fédérale à charge de chaque client final établi sur le territoire belge au prorata de chaque kilowatt/heure qu'il prélève du réseau pour son propre usage.

B.7.1. Cette imposition fédérale sur la consommation d'électricité par le client final existait déjà lorsque les articles 14.1.1 à 14.2.3 du décret sur l'énergie du 8 mai 2009, insérés par l'article 100 du décret du 19 décembre 2014 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2015, ont instauré un « prélèvement [flamand] sur les points de prélèvement d'électricité », appelé « cotisation au Fonds de l'énergie ».

En vertu de ces dispositions – avant d'être modifiées par les dispositions attaquées –, chaque titulaire d'un point de prélèvement (c'est-à-dire le « point de prise et de consommation d'électricité ou de gaz naturel » - voy. l'article 1.1.3, 10°, du décret sur l'énergie du 8 mai 2009) en Région flamande, sur le réseau de distribution d'électricité, sur le réseau de transport local d'électricité ou sur un réseau de distribution fermé d'électricité, devait, à partir du 1<sup>er</sup> janvier 2015, payer une redevance forfaitaire mensuelle, laquelle devait être perçue par le titulaire de l'accès au point de prélèvement – généralement le fournisseur d'électricité – par le biais des factures d'acompte et de clôture.

Les cotisations devaient être versées au Fonds de l'énergie, dont les moyens sont, en vertu de l'article 3.2.1, § 3 précité, du décret sur l'énergie du 8 mai 2009, affectés à l'exécution de la politique de l'énergie, notamment au financement du VREG (Régulateur flamand du marché de l'électricité et du gaz) et des obligations de service public en matière d'énergie, à la politique énergétique sociale, la politique en matière d'utilisation rationnelle de l'énergie, la politique en matière de cogénération et la politique en matière de sources d'énergie renouvelables ainsi que, comme ajouté par l'article 128 du décret du 18 décembre 2015, au financement des frais d'énergie de l'autorité flamande.

B.7.2. L'amendement du gouvernement qui a abouti à cette réglementation a été justifié comme suit :

« Article 123

Article 14.1.1.

Cet article détermine la matière imposable de la redevance, à savoir le fait de disposer d'un point de prélèvement d'électricité.

A l'heure actuelle, contrairement à une perception sur la base de la consommation d'électricité qui est mise à charge de l'utilisateur final, il n'existe pas d'imposition sur le simple fait d'avoir des points de prélèvement, donc le principe *non bis in idem* en matière fiscale ne joue pas. La redevance ne porte dès lors pas atteinte à l'interdiction, pour les régions, de taxer des matières qui font déjà l'objet d'une imposition par l'Etat, comme prévu à l'article 1<sup>er</sup> de la loi du 23 [janvier] 1989 relative à la compétence fiscale visée à l'article 170, §§ 1<sup>er</sup> et 2 de la Constitution. Une redevance qui frappe spécifiquement l'utilisateur final et dont il peut être affirmé qu'elle n'est pas perçue sur le 'prélèvement d'électricité pour son propre usage', taxe donc le simple fait d'être raccordé au réseau. Cette matière imposable diffère notamment de la matière imposable de la cotisation fédérale.

Le paragraphe 2 désigne les redevables, à savoir chaque consommateur final qui disposait, au cours de l'année d'imposition, d'un raccordement à l'électricité. Ces dispositions sont suffisamment claires pour pouvoir identifier le redevable » (*Doc. parl.*, Parlement flamand, 2014-2015, n° 132/4, p. 45).

B.7.3. Alors que le texte de l'amendement initial visait comme redevable « chaque consommateur final qui, au cours de l'année de redevance, disposait d'un point de raccordement », les termes de « preneur qui [était] titulaire [d'un] point de prélèvement » ont finalement été retenus sur proposition de la VREG qui avait observé que le terme « raccordement » n'était pas défini dans le décret et pouvait donc prêter à discussion (*ibid.*, p. 57).

B.7.4. La section de législation du Conseil d'Etat a observé, dans son avis n° 56.739/1/3 du 24 octobre 2014 sur l'amendement présenté :

« Le présent règlement taxe également les consommateurs finals en vue de financer certains coûts liés à la régulation et au contrôle du marché de l'électricité. Il convient néanmoins de constater que la perception diffère de la cotisation fédérale en ce que la nouvelle perception ne dépend pas de la quantité d'électricité prélevée, mais représente une cotisation mensuelle par point de prélèvement.

La cotisation fédérale n'est donc pas de nature à rendre la Région flamande incompétente pour percevoir une redevance telle qu'elle est prévue dans l'amendement » (*Doc. parl.*, Parlement flamand, 2014-2015, n° 132/4, p. 80).

B.8. Les dispositions attaquées ont réformé et étendu la « cotisation au Fonds de l'énergie » instaurée par l'article 100 du décret du 19 décembre 2014 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2015.

La cotisation reste à charge de chaque preneur qui, au cours de l'année de redevance, était le titulaire d'un point de prélèvement situé en Région flamande, selon le registre d'accès.

Le point de prélèvement est défini à l'article 1.1.3, 10°, du décret sur l'énergie comme le point de prise et de consommation d'électricité ou de gaz naturel.

Le « titulaire d'un point d'accès » – point de prélèvement ou point d'injection selon l'article 1.1.3, 122°, du même décret – désigne la personne physique ou morale qui est connue dans le registre d'entrée comme client ou producteur sur le point d'accès concerné (article 1.1.3, 120°, du décret sur l'énergie).

Contrairement à ce qui était le cas par le passé, la redevance est perçue, à partir du 1<sup>er</sup> mars 2016, sur une base annuelle et non plus mensuelle. Le montant de la cotisation varie au prorata de la consommation d'électricité, répartie suivant un nombre de « tranches », allant de la catégorie B (0 à 5 MWh - 100 euros) à la catégorie N (à partir de 250 GWh - 120 000 euros). Pour certains consommateurs, il a été prévu un tarif « social » de 25 euros (catégorie A - article 14.1.3/1).

Selon les données fournies par le Gouvernement flamand, il y a en Région flamande environ 3,3 millions de tels points de prélèvement. Environ 283 000 titulaires appartiennent à la catégorie A, 2 227 000 à la catégorie B, 467 500 à la catégorie C et 15 titulaires appartiennent à la catégorie M (100 GWh à 250 GWh) et 12 à la catégorie N (à partir de 250 GWh).

Comme il ressort de l'article 14.2.2, § 1<sup>er</sup>, du décret sur l'énergie, tel qu'il a été modifié par l'article 133 du décret attaqué, la consommation annuelle est calculée sur la base du total annuel mobile des prélèvements. Si la facturation des prélèvements se fait par mois, la redevance pour chaque facture mensuelle est calculée *pro rata temporis* sur la base des données de prélèvement des douze derniers mois. Enfin, si la facturation des prélèvements est annuelle, la redevance est calculée, éventuellement par extrapolation *pro rata temporis*, sur la base des données de consommation des douze mois précédant la fin de la période à laquelle la facture a trait.

B.9.1. En ce qui concerne la compétence de la Région flamande, il a été dit dans la justification de l'amendement du gouvernement qui a abouti aux dispositions attaquées :

« Le titre XIV du décret sur l'énergie du 8 mai 2009 prévoit, à partir de l'exercice d'imposition 2015, une redevance forfaitaire par point de prélèvement d'électricité (défini à l'article 1.1.3, 10<sup>o</sup>, du décret sur l'énergie) raccordé au réseau de distribution d'électricité, au réseau de transport local d'électricité ou à un réseau de distribution fermé d'électricité. En Région flamande, il y a environ 3,3 millions de tels points de raccordement.

[...]

La redevance remaniée frappe toujours le fait de disposer d'un point de prélèvement. Pour ce qui est de la justification générale de la base d'imposition, de la matière imposable, du mode de perception et de la relation de la redevance par rapport à la TVA, il est fait référence à l'exposé relatif au décret-programme du 19 décembre 2014 (*Doc. parl.*, Parlement flamand, 2014-2015, n<sup>o</sup> 132/4, pp. 15-18), qui est également applicable et confirmé en l'occurrence.

[...]

La cotisation fédérale perçue en vertu de l'article 21bis de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité en vue du financement de certaines obligations de service public et des coûts liés à la régulation et au contrôle du marché de l'électricité est un prélèvement auquel sont soumis les consommateurs finals établis sur le territoire belge pour chaque kilowatt/heure (kWh) qu'ils prélèvent du réseau pour leur propre usage et qui est perçu pour le compte de l'autorité fédérale par les gestionnaires de réseau.

Le régime en projet taxe également les clients finals en vue du financement de certains coûts liés à la régulation et au contrôle du marché de l'électricité. Toutefois, contrairement à ce que dit le Conseil d'Etat, la matière imposable n'est pas, en l'occurrence, la propre consommation, mais bien le fait de disposer d'un point de prélèvement, ce qui la distingue de la cotisation fédérale. La redevance régionale est dès lors établie et calculée par point de prélèvement individuel, quel que soit le nombre de points de prélèvement dont dispose un titulaire *in situ* et non, comme c'est le cas pour la cotisation fédérale, pour la consommation totale groupée d'un consommateur final déterminé sur ce ou ces sites.

Les catégories de consommation ne sont utilisées, dans le cadre de cette redevance, que pour fixer la base d'imposition et le taux d'imposition, ce qui, selon la Cour constitutionnelle, diffère clairement de la matière imposable. En l'espèce, il ne peut dès lors être affirmé, et ce n'est d'ailleurs pas le but, que la consommation réelle propre du consommateur final est taxée, comme c'est le cas pour la cotisation fédérale (par kWh). En effet, dans le cadre de la cotisation régionale sur l'énergie, les personnes dont la consommation est nulle ou négative ('proconsommateurs'/propriétaires de panneaux solaires ou de petites éoliennes) sont également taxées, alors qu'elles n'ont pas de 'consommation propre' ou de prélèvement mesurable et que, dans le système de la cotisation fédérale, elles ne sont d'ailleurs absolument pas taxées et ne relèvent pas de la matière imposable de cette taxe. Inversement, certains clients qui consomment ne paient pas la redevance parce qu'ils n'ont pas de point de prélèvement sur le réseau de distribution, sur le réseau de transport local ou sur le réseau de distribution fermé. La consommation est purement une différenciation au niveau du mode de calcul, mais n'est pas une matière imposable ou une base d'imposition. En effet, il s'agit du point de prélèvement lui-même, outre la différenciation selon la typologie du client (social ou non).

Par ailleurs, il ne peut être affirmé que la redevance dépende de la consommation, car, dans ce cas, elle varierait par point de prélèvement, avec une consommation différente, ce qui n'est pas le cas (celui qui consomme un mégawatt/heure (MWh) paie le même montant que celui qui consomme 5 MWh) et les clients ayant une consommation analogue paieraient un tarif analogue (ce qui n'est pas le cas : les consommateurs ayant une consommation analogue mais un nombre de points de prélèvement différent paient par exemple une autre redevance (le point de prélèvement est clairement la base d'imposition primaire); les clients ordinaires et les clients sociaux ayant une consommation analogue paient une redevance différente (le type de client est la base de différenciation) et entre consommateurs sur le réseau de transmission et sur d'autres réseaux (la nature du réseau auquel l'on est raccordé est prise en compte). Il ne s'agit donc pas d'une imposition supplémentaire sur la consommation, pour laquelle la base d'imposition est le kWh. Il y a un lien avec la consommation, mais il s'agit d'une base de différenciation qui aboutit en principe à un nombre infini de taux d'imposition différents par kWh (voy. le nombre infini de points qui constituent des lignes dans le schéma). La différenciation en fonction de la consommation se justifie par des considérations fondées sur l'équité, mais cette différenciation ne devient pas de ce fait la base imposable ou la matière imposable. Le schéma ci-dessous démontre que les points de prélèvement constituent la base primaire.

Par cela seul, cette redevance diffère fondamentalement de la cotisation fédérale sur le plan de la matière imposable et de la base d'imposition » (*Doc. parl.*, Parlement flamand, 2015-2016, n<sup>o</sup> 544/5, pp. 6-7).

B.9.2. Dans son avis n° 58.417/3 du 2 décembre 2015 relatif à l'amendement du gouvernement, la section de législation du Conseil d'Etat a observé :

« 2.1. Sauf en ce qui concerne les consommateurs qui bénéficient de la correction sociale, dans le présent amendement, le montant de la redevance est toutefois fixé en fonction de la consommation au point de prélèvement. Du fait que la redevance en projet dépend effectivement de la quantité d'électricité prélevée, il semble que l'on ne puisse plus soutenir que cette imposition diffère de la cotisation fédérale prévue par l'article 21bis de la loi du 29 avril 1999 relative à l'organisation du marché de l'électricité mentionné dans cet avis [n° 56.739/1/3 du 24 octobre 2014 - *Doc. parl.*, Parlement flamand, 2014-2015, DOC n° 132/4, p. 80].

[...]

2.4.3. Le régime en projet ne se borne toutefois pas à taxer le ' simple fait d'être raccordé au réseau '. Du fait que le montant de cette redevance est déterminé en fonction de la consommation à ce point de prélèvement, la propre consommation d'électricité est également taxée, à tout le moins pour de nombreux redevables, voire la plupart des redevables.

La circonstance que les tarifs diffèrent par kWh, même au sein d'une même catégorie de consommation, alors que le tarif de la cotisation fédérale – sauf en ce qui concerne les tranches de consommation de 20 mégawatts/heure et au-delà – est fixé de manière linéaire par kWh, n'y change rien. En effet, il ne s'agit pas de comparer le tarif de la redevance en projet avec celui de la cotisation fédérale, mais bien l'élément générateur de l'imposition. Etant donné que, dans les deux cas, la consommation d'électricité est taxée, il y a bel et bien double imposition d'une même matière imposable » (*Doc. parl.*, Parlement flamand, 2015-2016, n° 544/5, pp. 34-36).

B.10. La matière imposable est l'élément générateur de l'impôt, la situation ou le fait qui donne lieu à la déduction de l'impôt. La matière imposable se distingue de la base imposable (« base d'imposition »), qui est la base sur laquelle l'impôt est calculé. C'est à l'égard de matières qui font déjà l'objet d'un impôt fédéral que les communautés et les régions ne sont pas autorisées à établir une imposition nouvelle.

B.11. Par les dispositions attaquées, le législateur décretaal a fondamentalement réformé et étendu la « cotisation au Fonds de l'énergie » instaurée par le décret du 19 décembre 2014 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2015.

Telle qu'elle était déterminée par le décret du 19 décembre 2014, la matière imposable de la redevance, initialement constituée par le point de prélèvement sur le réseau de distribution situé en Région flamande, se distinguait effectivement de celle de la cotisation fédérale instaurée par l'article 21bis de la loi du 29 avril 1999, en raison du caractère forfaitaire de cette redevance et de la circonstance que chaque titulaire d'un point de prélèvement en était redevable du seul fait de l'existence de ce point de prélèvement, indépendamment de la quantité d'électricité prélevée, cette quantité fût-elle nulle ou négative.

Comme il ressort des modifications introduites par les dispositions attaquées, exposées en B.8, ainsi que des travaux préparatoires qui ont mené à leur adoption, le fait générateur de la redevance n'est plus exclusivement lié à l'existence d'un point de prélèvement dont le redevable est titulaire. Le lien avec la quantité d'électricité consommée pour l'établissement de cette redevance est à ce point étroit qu'il ne peut plus être conclu au caractère fondamentalement différent de la matière imposable par rapport à la cotisation fédérale de sorte que les principes consacrés par les dispositions citées en B.5 s'en trouveraient respectés.

En effet, bien qu'un montant forfaitaire de base continue d'être prélevé alors qu'aucune consommation n'est constatée pour certains points de prélèvements - ce qui, en soi, pourrait conduire à considérer qu'en ce qui les concerne, il ne s'agit pas d'une double imposition par rapport à la cotisation fédérale - le montant de la redevance est également établi à charge du redevable sur la base de la consommation annuelle d'électricité, elle-même calculée sur la base du total annuel mobile des prélèvements. En ce qu'elle est ainsi liée à cette quantité d'électricité prélevée, la redevance litigieuse a pour effet de mettre à charge du titulaire du point de prélèvement un impôt qui ne peut être distingué de celui qui est prévu par les dispositions fédérales qui taxent la consommation d'électricité elle-même.

B.12. Les moyens exposés en B.4.1 à B.4.3 sont fondés.

Par conséquent, les articles 129 à 134 et 135, 18°, du décret flamand du 18 décembre 2015 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2016 et, en raison du lien indissociable, le décret du 3 février 2017 « modifiant les articles 14.1.2 et 14.2.3 du décret sur l'Energie du 8 mai 2009 » doivent être annulés.

Il n'y a pas lieu d'examiner les autres moyens, ceux-ci ne pouvant aboutir à une annulation plus ample.

B.13. Afin d'éviter l'insécurité juridique et les difficultés administratives et juridiques qui pourraient résulter d'une annulation rétroactive, alors que les dispositions annulées ont produit des effets à partir du 1<sup>er</sup> mars 2016, les effets des dispositions annulées doivent, par application de l'article 8, alinéa 3, de la loi spéciale du 6 janvier 1989 sur la Cour constitutionnelle, être maintenus pour les exercices d'imposition 2016 et 2017.

Par ces motifs,

la Cour

- annule les articles 129 à 134 et l'article 135, 18°, du décret flamand du 18 décembre 2015 contenant diverses mesures d'accompagnement du budget 2016 et le décret de la Région flamande du 3 février 2017 « modifiant les articles 14.1.2 et 14.2.3 du décret sur l'Energie du 8 mai 2009 »;

- maintient les effets des dispositions annulées pour les exercices d'imposition 2016 et 2017.

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 22 juin 2017.

Le greffier,

F. Meersschant

Le président,

E. De Groot



## VERFASSUNGSGERICHTSHOF

[2017/203500]

## Auszug aus dem Entscheid Nr. 83/2017 vom 22. Juni 2017

Geschäftsverzeichnisnummern. 6353, 6366, 6369, 6410, 6419 und 6426

*In Sachen:* Klagen auf Nichtigerklärung von Kapitel 11 (Artikel 128 bis 134) und von Artikel 135 Nr. 18 des flämischen Dekrets vom 18. Dezember 2015 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2016, erhoben von Ronald De Wilde, von Jef Hendriks, von Antoine Buedts, von Jan Gossé, von der VoG «Belgische Verbruikersunie Test-Aankoop» und von Peter Mertens und Tom De Meester.

Der Verfassungsgerichtshof,

zusammengesetzt aus den Präsidenten E. De Groot und J. Spreutels, und den Richtern L. Lavrysen, A. Alen, J.-P. Snappe, J.-P. Moerman, E. Derycke, T. Merckx-Van Goey, P. Nihoul, F. Daoût, T. Giet und R. Leysen, unter Assistenz des Kanzlers F. Meersschaet, unter dem Vorsitz des Präsidenten E. De Groot,

erlässt nach Beratung folgenden Entscheid:

I. *Gegenstand der Klagen und Verfahren*

a. Mit einer Klageschrift, die dem Gerichtshof mit am 11. Februar 2016 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief zugesandt wurde und am 12. Februar 2016 in der Kanzlei eingegangen ist, erhob Ronald De Wilde Klage auf Nichtigerklärung der Artikel 128 bis 134 und des Artikels 135 Nr. 18 des flämischen Dekrets vom 18. Dezember 2015 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2016 (veröffentlicht im *Belgischen Staatsblatt* vom 29. Dezember 2015).

b. Mit einer Klageschrift, die dem Gerichtshof mit am 22. Februar 2016 bei der Post aufgegebenem Brief zugesandt wurde und am 23. Februar 2016 in der Kanzlei eingegangen ist, erhob Jef Hendriks Klage auf Nichtigerklärung der Artikel 128 bis 130 desselben flämischen Dekrets.

c. Mit einer Klageschrift, die dem Gerichtshof mit am 25. Februar 2016 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief zugesandt wurde und am 26. Februar 2016 in der Kanzlei eingegangen ist, erhob Antoine Buedts Klage auf Nichtigerklärung der Artikel 128 bis 134 und des Artikels 135 Nr. 18 desselben flämischen Dekrets.

Die von derselben klagenden Partei erhobene Klage auf einstweilige Aufhebung derselben Dekretsbestimmungen wurde durch den Entscheid Nr. 70/2016 vom 11. Mai 2016, veröffentlicht im *Belgischen Staatsblatt* vom 14. Juli 2016, zurückgewiesen.

d. Mit einer Klageschrift, die dem Gerichtshof mit am 19. April 2016 bei der Post aufgegebenem Brief zugesandt wurde und am 20. April 2016 in der Kanzlei eingegangen ist, erhob Jan Gossé Klage auf Nichtigerklärung der Artikel 128 bis 134 und des Artikels 135 Nr. 18 desselben flämischen Dekrets.

Die von derselben klagenden Partei erhobene Klage auf einstweilige Aufhebung derselben Dekretsbestimmungen wurde durch den Entscheid Nr. 106/2016 vom 30. Mai 2016, veröffentlicht im *Belgischen Staatsblatt* vom 29. August 2016, zurückgewiesen.

e. Mit einer Klageschrift, die dem Gerichtshof mit am 25. April 2016 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief zugesandt wurde und am 26. April 2016 in der Kanzlei eingegangen ist, erhob die VoG «Belgische Verbruikersunie Test-Aankoop», unterstützt und vertreten durch RA P. Peeters und RÄin J. Vanhoenacker, in Brüssel zugelassen Klage auf Nichtigerklärung von Kapitel 11 und von Artikel 135 Nr. 18 desselben flämischen Dekrets.

f. Mit einer Klageschrift, die dem Gerichtshof mit am 11. Mai 2016 bei der Post aufgegebenem Einschreibebrief zugesandt wurde und am 13. Mai 2016 in der Kanzlei eingegangen ist, erhoben Klage auf Nichtigerklärung der Artikel 128 bis 134 desselben flämischen Dekrets: Peter Mertens und Tom De Meester, unterstützt und vertreten durch RÄin M. Van den Broeck, in Brüssel zugelassen, und RÄin R. Jeeninga, in Antwerpen zugelassen.

Diese unter den Nummern 6353, 6366, 6369, 6410, 6419 und 6426 ins Geschäftsverzeichnis des Gerichtshofes eingetragenen Rechtssachen wurden verbunden.

(...)

II. *Rechtliche Würdigung*

(...)

*In Bezug auf die angefochtenen Bestimmungen und deren Kontext*

B.1. Die Nichtigkeitsklagen beziehen sich auf die Artikel 128 bis 134 und Artikel 135 Nr. 18 des flämischen Dekrets vom 18. Dezember 2015 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2016 (nachstehend: Dekret vom 18. Dezember 2015).

Diese Artikel bestimmen:

«KAPITEL 11. — *Energie*

Art. 128. In Artikel 3.2.1 § 3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009, zuletzt abgeändert durch das Dekret vom 19. Dezember 2014, wird die nachstehende Wortfolge eingefügt:

‘ sowie zur Finanzierung von energiebezogenen Kosten der Flämischen Behörde ’.

Art. 129. In Artikel 14.1.1 desselben Dekrets, ersetzt durch das Dekret vom 19. Dezember 2014, werden folgende Änderungen vorgenommen:

1. in Paragraph 1 wird die Wortfolge ‘ ab dem Abgabjahr 2015 eine monatliche ’ durch die Wortfolge ‘ ab dem 1. März 2016 eine jährliche ’ ersetzt;

2. in Paragraph 1 Nr. 3 wird die Wortfolge ‘ im Sinne von Artikel 4.6.1, Artikel 15.3.5/1 und Artikel 15.3.5/2 Nr. 3 ’ hinzugefügt;

3. dem Paragraphen 2 wird ein Absatz 2 mit folgendem Wortlaut hinzugefügt:

‘ Die Gesamtheit der Abnahmepunkte eines geschlossenen Verteilungsnetzes im Sinne von Paragraph 1 Nr. 3, das Artikel 1.1.3 Nr. 56/2 entspricht, wird jedoch als ein einziger Abnahmepunkt betrachtet. Die Abgabe schuldet in diesem Fall der Abnehmer, der gemäß dem Zugangsregister Inhaber des Abnahmepunktes am Übertragungsnetz, am örtlichen Elektrizitätstransportnetz oder am Elektrizitätsverteilungsnetz war. ’.

Art. 130. Artikel 14.1.2 desselben Dekrets, ersetzt durch das Dekret vom 19. Dezember 2014 und abgeändert durch das Dekret vom 3. Juli 2015, wird durch folgenden Wortlaut ersetzt:

‘ Art. 14.1.2. Die Tarife werden pro Abnahmepunkt, an dem der Abnehmer im Abgabebjahr an eines der in Artikel 14.1.1 erwähnten Netze angeschlossen war, wie folgt festgelegt:

1. Kategorie B: 100 Euro,
2. Kategorie C: 130 Euro,
3. Kategorie D: 290 Euro,
4. Kategorie E: 770 Euro,
5. Kategorie F: 1.300 Euro,
6. Kategorie G: 1.850 Euro,
7. Kategorie H: 2.600 Euro,
8. Kategorie I: 6.500 Euro,
9. Kategorie J: 16.000 Euro,
10. Kategorie K: 30.000 Euro,
11. Kategorie L: 75.000 Euro,
12. Kategorie M: 100.000 Euro,
13. Kategorie N: 120.000 Euro,

wobei

Kategorie B für eine Teilmenge bis 5 MWh gilt,

Kategorie C für eine Teilmenge von 5 MWh bis 10 MWh gilt,

Kategorie D für eine Teilmenge von 10 MWh bis 20 MWh gilt,

Kategorie E für eine Teilmenge von 20 MWh bis 50 MWh gilt,

Kategorie F für eine Teilmenge von 50 MWh bis 100 MWh gilt,

Kategorie G für eine Teilmenge von 100 MWh bis 500 MWh gilt,

Kategorie H für eine Teilmenge von 500 MWh bis 1 GWh gilt,

Kategorie I für eine Teilmenge von 1 GWh bis 5 GWh gilt,

Kategorie J für eine Teilmenge von 5 GWh bis 20 GWh gilt,

Kategorie K für eine Teilmenge von 20 GWh bis 50 GWh gilt,

Kategorie L für eine Teilmenge von 50 GWh bis 100 GWh gilt,

Kategorie M für eine Teilmenge von 100 GWh bis 250 GWh gilt, und

Kategorie N für eine Teilmenge ab 250 GWh gilt. ‘

Art. 131. In Kapitel I von Titel XIV desselben Dekrets wird ein Artikel 14.1.3/1 mit folgendem Wortlaut eingefügt:

‘ Art. 14.1.3/1. Wenn der Abnehmer im Sinne von Artikel 14.1.1 § 2 ein geschützter Abnehmer gemäß Artikel 1.1.1 § 2 Nr. 7 des Energieerlasses vom 19. November 2010 ist oder wenn am Abnahmepunkt im Sinne von Artikel 14.1.1 § 1 ein aktives Budgetzähler für Elektrizität vorhanden ist oder wenn am Abnahmepunkt im Sinne von Artikel 14.1.1 § 1 ein aktiver Strombegrenzer vorhanden ist, wird der in Artikel 14.1.2 erwähnte Tarif auf 25 Euro verringert. Diese Verringerung wird *pro rata temporis* für den Zeitraum angewandt, in dem man zu den vorerwähnten Kategorien gehört. Dieser Abnehmer gehört zur Kategorie A. ‘

Art. 132. In Artikel 14.1.3 desselben Dekrets, ersetzt durch das Dekret vom 19. Dezember 2014, werden folgende Änderungen vorgenommen:

1. die Jahreszahl ‘ 2016 ‘ wird durch die Jahreszahl ‘ 2017 ‘ ersetzt;

2. nach der Wortfolge ‘ in Artikel 14.1.2 ‘ und vor der Wortfolge ‘ multipliziert wird ‘ wird die Wortfolge ‘ und Artikel 14.1.3/1 ‘ eingefügt.

Art. 133. In Artikel 14.2.2 desselben Dekrets, ersetzt durch das Dekret vom 19. Dezember 2014, werden folgende Änderungen vorgenommen:

1. in Paragraph 1 Absatz 2 wird die Wortfolge ‘ bestimmten Kalendermonats ‘ durch die Wortfolge ‘ bestimmten Kalenderjahres ‘ ersetzt;

2. in Paragraph 1 Absatz 2 wird die Wortfolge ‘ für diesen Monat ‘ aufgehoben;

3. dem Paragraphen 1 werden die Absätze 4, 5 und 6 mit folgendem Wortlaut hinzugefügt:

‘ Der in Artikel 14.1.2 erwähnte Jahresverbrauch wird berechnet auf der Grundlage der progressiven jährlichen Abnahmesumme.

Wenn die Fakturierung der Elektrizitätsabnahmen für einen Abnahmepunkt auf monatlicher Basis erfolgt, wird die Abgabe für jede Monatsrechnung *pro rata temporis* auf der Grundlage der Abnahmeangaben der letzten zwölf Monate berechnet; wenn die Angaben für diesen Zeitraum nicht vollständig verfügbar sind, wird eine lineare Extrapolation auf der Grundlage der jüngsten Angaben über einen Zeitraum von zwölf Monaten angewandt.

Wenn die Fakturierung der Elektrizitätsabnahmen für einen Abnahmepunkt auf jährlicher Basis erfolgt, wird die Abgabe auf der gegebenenfalls *pro rata temporis* extrapolierten Grundlage der Verbrauchsangaben während der letzten zwölf Monate vor dem Abschlussdatum des Zeitraums, auf den sich die Rechnung bezieht, berechnet. Wenn die Verbrauchsangaben, auf die sich die Rechnung bezieht, nicht einem Zeitraum von zwölf Monaten vor dem Abschlussdatum des Zeitraums, auf den sich die Rechnung bezieht, entsprechen, werden die Verbrauchsangaben, auf die sich die Rechnung bezieht, anhand von Verbrauchsprofilen, die im Elektrizitätsmarkt festgelegt sind, extrapoliert. ‘

Art. 134. In Artikel 14.2.3 desselben Dekrets, ersetzt durch das Dekret vom 19. Dezember 2014, wird Paragraph 2 durch folgenden Wortlaut ersetzt:

‘ § 2. In Abweichung von Artikel 14.2.2 § 2 müssen die Anschlussinhaber die ersten Zahlungen aller gemäß Artikel 14.2.2 § 1 für das Abgabebjahr 2016 bereits erhobenen Abgaben erst spätestens am 30. Juli 2016 auf das Konto der Flämischen Region vornehmen. ‘

Kapitel 12. — *Inkrafttreten*

Art. 135. Dieses Dekret tritt am 1. Januar 2016 in Kraft, mit Ausnahme von:

[...]

18. Artikel 128 bis 134, die am 1. März 2016 in Kraft treten».

B.2.1. In der durch die angefochtenen Artikel 129 bis 134 des Dekrets vom 18. Dezember 2015 abgeänderten Fassung bestimmten die Artikel 14.1.1 bis 14.2.3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009, eingefügt durch Artikel 100 des Dekrets vom 19. Dezember 2014 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2015 und abgeändert durch das Dekret vom 3. Juli 2015 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung der Anpassung des Haushalts 2015 und das Dekret vom 27. November 2015 zur Festlegung verschiedener Bestimmungen im Energiebereich:

«Titel XIV. — *Abgaben*

KAPITEL I. — *Abgabe auf die Elektrizitätsabnahmepunkte*

Art. 14.1.1. § 1. Es wird ab dem 1. März 2016 eine jährliche Abgabe pro Abnahmepunkt, der sich in der Flämischen Region befindet, festgelegt:

1. auf das Elektrizitätsverteilungsnetz;
2. auf das örtliche Elektrizitätstransportnetz;
3. auf ein geschlossenes Elektrizitätsverteilungsnetz im Sinne von Artikel 4.6.1, Artikel 15.3.5/1 und Artikel 15.3.5/2 Nr. 3.

§ 2. Jeder Abnehmer, der im Laufe des Abgabjahres gemäß dem Zugangsregister Inhaber eines Abnahmepunktes im Sinne von § 1 war, schuldet die Abgabe.

Die Gesamtheit der Abnahmepunkte eines geschlossenen Verteilungsnetzes im Sinne von Paragraph 1 Nr. 3, das Artikel 1.1.3 Nr. 56/2 entspricht, wird jedoch als ein einziger Abnahmepunkt betrachtet. Die Abgabe schuldet in diesem Fall der Abnehmer, der gemäß dem Zugangsregister Inhaber des Abnahmepunktes am Übertragungsnetz, am örtlichen Elektrizitätstransportnetz oder am Elektrizitätsverteilungsnetz war.

Art. 14.1.2. Die Tarife werden pro Abnahmepunkt, an dem der Abnehmer im Abgabjahr an eines der in Artikel 14.1.1 erwähnten Netze angeschlossen war, wie folgt festgelegt:

1. Kategorie B: 100 Euro,
2. Kategorie C: 130 Euro,
3. Kategorie D: 290 Euro,
4. Kategorie E: 770 Euro,
5. Kategorie F: 1.300 Euro,
6. Kategorie G: 1.850 Euro,
7. Kategorie H: 2.600 Euro,
8. Kategorie I: 6.500 Euro,
9. Kategorie J: 16.000 Euro,
10. Kategorie K: 30.000 Euro,
11. Kategorie L: 75.000 Euro,
12. Kategorie M: 100.000 Euro,
13. Kategorie N: 120.000 Euro,

wobei

Kategorie B für eine Teilmenge bis 5 MWh gilt,

Kategorie C für eine Teilmenge von 5 MWh bis 10 MWh gilt,

Kategorie D für eine Teilmenge von 10 MWh bis 20 MWh gilt,

Kategorie E für eine Teilmenge von 20 MWh bis 50 MWh gilt,

Kategorie F für eine Teilmenge von 50 MWh bis 100 MWh gilt,

Kategorie G für eine Teilmenge von 100 MWh bis 500 MWh gilt,

Kategorie H für eine Teilmenge von 500 MWh bis 1 GWh gilt,

Kategorie I für eine Teilmenge von 1 GWh bis 5 GWh gilt,

Kategorie J für eine Teilmenge von 5 GWh bis 20 GWh gilt,

Kategorie K für eine Teilmenge von 20 GWh bis 50 GWh gilt,

Kategorie L für eine Teilmenge von 50 GWh bis 100 GWh gilt,

Kategorie M für eine Teilmenge von 100 GWh bis 250 GWh gilt, und

Kategorie N für eine Teilmenge ab 250 GWh gilt.

Art. 14.1.3. Die Abgabe wird von Rechts wegen ab dem Abgabjahr 2017 jährlich am 1. Januar dem Index angepasst, indem der Tarif von Artikel 14.1.2 und von Artikel 14.3.1/1 multipliziert wird mit dem Index der Verbraucherpreise, der für den Monat Oktober des vorangegangenen Abgabjahres festgelegt wurde, und durch den Index der Verbraucherpreise, der für den Monat Dezember des Jahres 2014 festgelegt wurde, geteilt wird.

Art. 14.1.3/1. Wenn der Abnehmer im Sinne von Artikel 14.1.1 § 2 ein geschützter Abnehmer gemäß Artikel 1.1.1 § 2 Nr. 7 des Energieerlasses vom 19. November 2010 ist oder wenn am Abnahmepunkt im Sinne von Artikel 14.1.1 § 1 ein aktives Budgetzähler für Elektrizität vorhanden ist oder wenn am Abnahmepunkt im Sinne von Artikel 14.1.1 § 1 ein aktiver Strombegrenzer vorhanden ist, wird der in Artikel 14.1.2 erwähnte Tarif auf 25 Euro verringert. Diese Verringerung wird *pro rata temporis* für den Zeitraum angewandt, in dem man zu den vorerwähnten Kategorien gehört. Dieser Abnehmer gehört zur Kategorie A.

KAPITEL II. — *Festlegung der Veranlagung, Kontrolle, Beschwerde, Ausführung von Amts wegen und Verjährung*

Abschnitt I. — *Allgemeine Bestimmungen*

Art. 14.2.1. Die Einkünfte aus dem Ertrag der Abgaben im Sinne dieses Titels werden direkt an den Energiefonds im Sinne von Artikel 3.2.1 abgeführt.

Abschnitt II. — *Erhebung der Abgabe auf die Elektrizitätsabnahmepunkte durch die Zugangsinhaber*

Art. 14.2.2. § 1. Die in Kapitel I erwähnte Abgabe wird für Rechnung der Flämischen Region erhoben durch den Zugangsinhaber des Abnahmepunktes über dessen Abrechnungs- und Abschlussrechnungen.

Wenn während eines bestimmten Kalenderjahres für einen Abnahmepunkt jedoch mehrere aufeinander folgende Zugangsinhaber ins Zugangsregister eingetragen wurden, wird die Abgabe *pro rata temporis* für jeden dieser Zugangsinhaber berechnet und erhoben.

In der Rechnung, die dem Abnehmer zugesandt wird, ist die genaue Entschädigung angegeben, die der Abnehmer schuldet, und sie gilt als Aufforderung zur Zahlung der geschuldeten Abgabe. Die Zahlungsfrist beträgt mindestens fünfzehn Tage, und sie läuft ab dem Versanddatum der Zahlungsaufforderung.

Der in Artikel 14.1.2 erwähnte Jahresverbrauch wird berechnet auf der Grundlage der progressiven jährlichen Abnahmesumme.

Wenn die Fakturierung der Elektrizitätsabnahmen für einen Abnahmepunkt auf monatlicher Basis erfolgt, wird die Abgabe für jede Monatsrechnung *pro rata temporis* auf der Grundlage der Abnahmeangaben der letzten zwölf Monate berechnet; wenn die Angaben für diesen Zeitraum nicht vollständig verfügbar sind, wird eine lineare Extrapolation auf der Grundlage der jüngsten Angaben über einen Zeitraum von zwölf Monaten angewandt.

Wenn die Fakturierung der Elektrizitätsabnahmen für einen Abnahmepunkt auf jährlicher Basis erfolgt, wird die Abgabe auf der gegebenenfalls *pro rata temporis* extrapolierten Grundlage der Verbrauchsangaben während der letzten zwölf Monate vor dem Abschlussdatum des Zeitraums, auf den sich die Rechnung bezieht, berechnet. Wenn die Verbrauchsangaben, auf die sich die Rechnung bezieht, nicht einem Zeitraum von zwölf Monaten vor dem Abschlussdatum des Zeitraums, auf den sich die Rechnung bezieht, entsprechen, werden die Verbrauchsangaben, auf die sich die Rechnung bezieht, anhand von Verbrauchsprofilen, die im Elektrizitätsmarkt festgelegt sind, extrapoliert.

§ 2. Jeder Zugangsinhaber übermittelt spätestens am zwanzigsten Tag eines jeden Quartals dem Flämischen Steuerdienst eine Übersicht der zu Lasten der Abnehmer berechneten Abgaben, die er im Laufe des vorherigen Quartals verbucht hat.

Das Muster und die Weise des Einreichens dieser Übersicht werden durch die Flämische Regierung festgelegt; es enthält aber mindestens:

1. die Bezeichnung des Zugangsinhabers;
2. seinen Gesellschaftssitz und seinen Betriebssitz;
3. die Personalien der Person, die für die Erhebung und die Überweisung der Abgabe verantwortlich ist.

Der Zugangsinhaber überweist spätestens am dreißigsten Tag eines jeden Quartals die im vorangegangenen Quartal erhobenen Abgaben zugunsten des Energiefonds auf das Konto des Flämischen Steuerdienstes.

§ 3. Um die Abgaben zu berücksichtigen, die ihm gegebenenfalls nicht vollständig durch die Abnehmer überwiesen worden sind, darf jeder Zugangsinhaber eine Pauschale von 0,5 Prozent von den Abgaben einbehalten, die in den Abrechnungs- und Abschlussrechnungen berechnet werden.

Beim jährlichen Abschluss der Konten, spätestens am 1. Juli, teilt der Zugangsinhaber dem Flämischen Steuerdienst den Betrag der in der Buchhaltung eingetragenen nicht einforderbaren Forderungen der Abgabe mit, der sich auf die dieser Abgabe unterliegenden Lieferungen bezieht.

Wenn der Gesamtbetrag der nicht einforderbaren Forderungen höher ist als der jährliche Betrag der Pauschale im Sinne von Absatz 1, wird die Differenz durch den Zugangsinhaber vom Betrag der Abgabe, den der Zugangsinhaber am nächsten Fälligkeitsdatum überweisen muss, abgezogen.

Wenn der Gesamtbetrag der nicht einforderbaren Forderungen niedriger ist als der jährliche Betrag der Pauschale im Sinne von Absatz 1, wird die Differenz durch den Zugangsinhaber dem Betrag der Abgabe, den der Zugangsinhaber am nächsten Fälligkeitsdatum überweisen muss, hinzugerechnet.

Art. 14.2.3. § 1. Die Flämische Regierung kann nähere Vorschriften bezüglich des Verfahrens und Modalitäten für die Erhebung der Abgabe durch den Zugangsinhaber, die Zahlung der erhobenen Beträge an den Energiefonds und die Einforderung festlegen. Sie legt fest, welche Informationen dem Flämischen Steuerdienst mitgeteilt werden müssen und welche Auskünfte erforderlich sind zur Kontrolle und Einforderung der Abgabe.

§ 2. In Abweichung von Artikel 14.2.2 § 2 müssen die Anschlussinhaber die ersten Zahlungen aller gemäß Artikel 14.2.2 § 1 für das Abgabebjahr 2016 bereits erhobenen Abgaben erst spätestens am 30. Juli 2016 auf das Konto der Flämischen Region vornehmen».

B.2.2. Durch das Dekret vom 8. Juli 2016 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung der Anpassung des Haushalts 2016 wurden noch folgende Änderungen an Artikel 14 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 vorgenommen:

«KAPITEL 9. — *Umwelt, Natur und Energie*

Abschnitt 1. — *Änderung von Artikel 14 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009*

Art. 29. In Artikel 14.1.3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009, ersetzt durch das Dekret vom 19. Dezember 2014 und abgeändert durch das Dekret vom 18. Dezember 2015, wird ein Satz mit folgendem Wortlaut hinzugefügt:

‘ Nach der Anwendung dieses Koeffizienten werden die Beträge auf den höheren Eurocent aufgerundet. ’.

Art. 30. In Artikel 14.2.2 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009, ersetzt durch das Dekret vom 19. Dezember 2014 und abgeändert durch die Dekrete vom 3. Juli 2015 und 18. Dezember 2015, wird das Wort ‘ Quartal ’ jeweils durch das Wort ‘ Monat ’ ersetzt.

Abschnitt 2. — *Änderung von Titel XIV des Energiedekrets vom 8. Mai 2009*

Art. 31. In Titel XIV Kapitel I des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 wird ein Artikel 14.1.4 mit folgendem Wortlaut hinzugefügt:

‘ Art. 14.1.4. Internationale Organisationen und europäische Institutionen, die aufgrund eines Sitzabkommens oder eines Vertrags in Belgien auf ihren amtlichen Gebrauch befreit sind und die während des Abgabebjahres gemäß dem Zugangsregister Inhaber eines Abnahmepunktes im Sinne von Artikel 14.1.1 waren, werden von der in diesem Titel erwähnten Abgabe befreit.

Die Organisationen und Institutionen im Sinne von Absatz 1 können bei dem Zugangsinhaber des Abnahmepunktes die Erstattung der Beträge beantragen, die von ihnen gemäß Artikel 14.2.2 § 1 durch den Zugangsinhaber des Abnahmepunktes erhoben wurden. Wenn dieser Zugangsinhaber den betreffenden Betrag auf der Grundlage des in Artikel 14.2.2 § 2 erwähnten Verfahrens bereits zugunsten des Energiefonds überwiesen hat, wird die Differenz durch ihn vom Betrag der Abgabe, den der Zugangsinhaber am nächsten Fälligkeitsdatum überweisen muss, abgezogen.

Die Flämische Regierung kann die Modalitäten bezüglich des Verfahrens für die Erstattung oder Verrechnung gemäß Absatz 2 festlegen. ’».

Das Dekret vom 3. Februar 2017 zur Abänderung von Artikel 14.1.2 und Artikel 14.2.3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 bestimmt:

«Artikel 1. Das vorliegende Dekret regelt eine regionale Angelegenheit.

Art. 2. In Artikel 14.1.2 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009, ersetzt durch das Dekret vom 18. Dezember 2015, werden die folgenden Änderungen vorgenommen:

1. Der Satzteil ‘ 0 MWh bis 20 MWh ’ wird durch den Satzteil ‘ 10 MWh bis 25 MWh ’ ersetzt.
2. Der Satzteil ‘ 20 MWh bis 50 MWh ’ wird durch den Satzteil ‘ 25 MWh bis 50 MWh ’ ersetzt.

Art. 3. In Artikel 14.2.3 desselben Dekrets, ersetzt durch das Dekret vom 19. Dezember 2014 und abgeändert durch das Dekret vom 18. Dezember 2015, wird ein Paragraph 1/1 mit folgendem Wortlaut eingefügt:

‘ § 1/1. Die Betreiber von Elektrizitätsverteilungsnetzen und der Betreiber des örtlichen Elektrizitätstransportnetzes stellen für jeden Zugangsinhaber bezüglich jedes einzelnen seiner Abnahmepunkte die Verbrauchsübersicht der vergangenen zwölf Monate auf der Grundlage der progressiven jährlichen Abnahmesumme zur Verfügung.

Die Flämische Regierung kann die Modalitäten bezüglich der Weise, auf die diese Daten zur Verfügung gestellt werden, festlegen. '.

Art. 4. Artikel 14.1.2 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 bleibt in der vor dem Inkrafttreten von Artikel 2 anwendbaren Fassung auf die für das Abgabebjahr 2016 geschuldeten Beträge anwendbar.

Art. 5. Dieses Dekret tritt am Datum seiner Veröffentlichung im *Belgischen Staatsblatt* in Kraft, mit Ausnahme von Artikel 2, der mit 1. Januar 2017 wirksam wird».

Weder die Änderungen durch die Artikel 29, 30 und 31 des Dekrets vom 8. Juli 2016 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung der Anpassung des Haushalts 2016, noch die Bestimmungen des Dekrets vom 3. Februar 2017 zur Abänderung von Artikel 14.1.2 und Artikel 14.2.3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 wirken sich auf die nunmehr anhängigen Klagen aus.

*In Bezug auf die Zulässigkeit*

B.3.1. Die Flämische Regierung führt an, dass die klagenden Parteien in den Rechtssachen Nrn. 6353, 6366, 6369, 6419 und 6426 keinerlei Interesse an der Nichtigerklärung von Artikel 128 des Dekrets vom 18. Dezember 2015 nachwiesen.

B.3.2. Artikel 3.2.1 § 3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009, dem die Wörter «sowie zur Finanzierung von energiebezogenen Kosten der Flämischen Behörde» durch den angefochtenen Artikel 128 des Dekrets vom 18. Dezember 2015 hinzugefügt wurden, bestimmt:

«Die Flämische Regierung verfügt über die Mittel des Energiefonds, einschließlich der Ermächtigung, damit Zuschüsse zu gewähren, für die Ausführung ihrer Energiepolitik, insbesondere für die Finanzierung der VREG, der gemeinwirtschaftlichen Verpflichtungen im Bereich Energie, für ihre soziale Energiepolitik, ihre Politik bezüglich der rationellen Energienutzung, ihre Politik bezüglich der Kraft-Wärme-Kopplung, ihre Politik bezüglich der erneuerbaren Energiequellen sowie zur Finanzierung von energiebezogenen Kosten der Flämischen Behörde».

B.3.3. Es ist nicht ersichtlich, wie die klagenden Parteien in den von ihnen angeführten Eigenschaften als den betreffenden Bestimmungen unterliegende Steuerpflichtige (Rechtssachen Nrn. 6353, 6366, 6369, 6410 und 6426) oder als eine Vereinigung zur Verteidigung der Interessen von Verbrauchern (Rechtssache Nr. 6419) ein Interesse an der Nichtigerklärung einer Bestimmung haben würden, die die Zwecke, für die die Mittel des Energiefonds durch die Flämische Regierung verwendet werden können, ergänzt.

B.3.4. Insofern die Klagen gegen Artikel 128 des Dekrets vom 18. Dezember 2015 gerichtet sind, sind sie unzulässig.

*Zur Hauptsache*

*In Bezug auf die Regeln der Zuständigkeitsverteilung*

B.4.1. Die klagende Partei in der Rechtssache Nr. 6366 führt an, dass bereits ein föderaler Beitrag auf den Stromverbrauch bestehe und dass die Flämische Region auf diesen Verbrauch keine neue Steuer erheben dürfe.

B.4.2. Die klagende Partei in der Rechtssache Nr. 6419 leitet einen ersten Klagegrund ab aus einem Verstoß gegen Artikel 170 § 2 der Verfassung und gegen Artikel 1 des Gesetzes vom 23. Januar 1989 bezüglich der in Artikel 110 §§ 1 und 2 (nunmehr Artikel 170 §§ 1 und 2) der Verfassung erwähnten Steuerkompetenz.

Gegen die vorerwähnten Normen werde verstoßen, indem durch die angefochtenen Bestimmungen eine Steuer auf den Stromverbrauch erhoben werde, der bereits der föderalen Steuer unterliege, die durch die Artikel 21bis ff. des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes eingeführt worden sei, während die Regionen nicht befugt seien, Steuern in Angelegenheiten zu erheben, die bereits durch den Staat besteuert würden.

B.4.3. Die klagenden Parteien in der Rechtssache Nr. 6426 leiten einen ersten Klagegrund ab aus einem Verstoß gegen Artikel 170 § 2 der Verfassung und gegen die Artikel 1ter und 11 des Sondergesetzes vom 16. Januar 1989 bezüglich der Finanzierung der Gemeinschaften und Regionen (nachstehend: Finanzierungs-sondergesetz).

Sie sind der Auffassung, dass die flämische Abgabe pro Abnahmepunkt aufgrund des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 so erweitert und abgeändert werde, dass es sich nicht mehr um eine Steuer pro Abnahmepunkt, sondern um eine Steuer auf den Stromverbrauch handle.

B.4.4. Diese Klagegründe haben eine ähnliche Tragweite und können daher zusammen geprüft werden.

B.5.1. Artikel 170 § 2 der Verfassung bestimmt:

«Eine Steuer zugunsten der Gemeinschaft oder der Region darf nur durch ein Dekret oder durch eine in Artikel 134 erwähnte Regel eingeführt werden.

Hinsichtlich der in Absatz 1 erwähnten Besteuerungen bestimmt das Gesetz die Ausnahmen, deren Notwendigkeit erwiesen ist».

Aufgrund dieser Bestimmung verfügen die Gemeinschaften und Regionen über eine eigene Steuerkompetenz. Artikel 170 § 2 Absatz 2 der Verfassung räumt dem föderalen Gesetzgeber jedoch die Zuständigkeit ein, hinsichtlich der Steuerkompetenz der Gemeinschaften und Regionen die Ausnahmen zu bestimmen, «deren Notwendigkeit erwiesen ist». Der föderale Gesetzgeber kann demzufolge bestimmen, welche Steuern nicht von den Gemeinschaften und Regionen erhoben werden dürfen.

B.5.2. Artikel 1ter des Finanzierungs-sondergesetzes bestimmt:

«Die Ausübung der steuerlichen Befugnisse der Regionen, die in vorliegendem Gesetz erwähnt sind, erfolgt unter Einhaltung der in Artikel 143 der Verfassung erwähnten föderalen Loyalität und des allgemeinen normativen Rahmens der Wirtschaftsunion und der Währungseinheit sowie der folgenden Grundsätze:

1. Ausschluss eines jeglichen unlauteren Steuerwettbewerbs,
2. Vermeidung der Doppelbesteuerung,
3. freier Personen-, Waren-, Dienstleistungs- und Kapitalverkehr.

Im Falle eines von einer Behörde für begründet erachteten Antrags eines Steuerpflichtigen zur Vermeidung der Doppelbesteuerung hält diese Behörde Absprache mit den anderen betroffenen Behörden, um die Besteuerung, die im Widerspruch zu dem in Absatz 1 Nr. 2 erwähnten Grundsatz steht, zu vermeiden.

Im Rahmen des in Artikel 31 des ordentlichen Gesetzes vom 9. August 1980 zur Reform der Institutionen erwähnten Konzertierungsausschusses findet jährlich eine Konzertierung über die Steuerpolitik und über die in Absatz 1 erwähnten Grundsätze statt».

Diese Bestimmung gilt nur für die Ausübung der Steuerkompetenzen der Regionen im Sinne des Finanzierungs-sondergesetzes. Sie gilt also nicht für die Ausübung ihrer in B.5.1 erwähnten, eigenen Steuerkompetenz, die sich unmittelbar aus der Verfassung ergibt.

B.5.3. Artikel 11 des Finanzierungs-sondergesetzes bestimmt:

«Vorbehaltlich der in vorliegendem Gesetz vorgesehenen Fälle sind die Gemeinschaften und Regionen nicht befugt, Steuern in Angelegenheiten zu erheben, die einer in vorliegendem Gesetz erwähnten Besteuerung unterliegen, mit Ausnahme der in Artikel 3 Absatz 1 Nr. 10 und 11 erwähnten Steuern».

Die vom Verbot der Doppelbesteuerung ausgenommenen Steuern sind die Verkehrssteuer auf Kraftfahrzeuge und die Inbetriebsetzungssteuer.

B.5.4. Artikel 1 des Gesetzes vom 23. Januar 1989 bezüglich der in Artikel 110 §§ 1 und 2 [nunmehr Artikel 170 §§ 1 und 2] der Verfassung erwähnten Steuerkompetenz bestimmt:

«In den Fällen, die nicht in Artikel 11 des Sondergesetzes vom 16. Januar 1989 bezüglich der Finanzierung der Gemeinschaften und Regionen vorgesehen sind, sind die Gemeinschafts- und Regionalparlamente weder dazu ermächtigt, Steuern in Angelegenheiten, die Gegenstand einer Besteuerung durch den Staat sind, zu erheben, noch Zuschlaghundertstel auf Steuern und Erhebungen zugunsten des Staates zu erheben, noch Ermäßigungen derselben zu gewähren, außer auf Mineralöl, gemäß dem Zusammenarbeitsabkommen vom 13. Dezember 2002 über die Ausführung und die Finanzierung der Sanierung der Tankstellen».

B.5.5. Aus dem Vorstehenden ergibt sich, dass die Verfassung den Gemeinschaften und Regionen eine eigene Steuerkompetenz eingeräumt hat, unter dem ausdrücklichen Vorbehalt, dass das Gesetz die Ausnahmen, deren Notwendigkeit erwiesen ist, nicht bestimmt hat beziehungsweise nicht nachträglich bestimmt, und dass die Gemeinschaften und Regionen grundsätzlich keine Steuern in Angelegenheiten erheben dürfen, die den Gegenstand einer föderalen Steuer bilden. Sie «können in unberührten Angelegenheiten Steuern erheben» (*Parl. Dok., Senat, 1988-1989, Nr. 562-2, S. 160*).

B.6. Neben dem Beitrag, der durch das Gesetz vom 22. Juli 1993 zur Einführung eines «Energiebeitrags» im Hinblick auf die Gewährleistung der Wettbewerbsfähigkeit und der Beschäftigung eingeführt wurde, ist durch Artikel 21bis des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes, eingefügt durch Artikel 63 des Gesetzes vom 20. Juli 2005 zur Festlegung verschiedener Bestimmungen, ein «föderaler Beitrag» zur Finanzierung gewisser gemeinwirtschaftlicher Verpflichtungen und der mit der Regulierung des Elektrizitätsmarktes und der Kontrolle darüber verbundenen Kosten eingeführt worden.

Diesen föderalen Beitrag schulden die auf dem belgischen Staatsgebiet niedergelassenen Endabnehmer auf jede Kilowattstunde (kWh), die sie für den eigenen Verbrauch aus dem Netz entnehmen.

Der Netzbetreiber ist mit der Erhebung des föderalen Beitrags beauftragt. Dazu stellt er den Inhabern eines Zugangsvertrags und den Verteilungsnetzbetreibern den Zuschlag in Rechnung.

Es bestand zum Zeitpunkt der Annahme der angefochtenen Bestimmungen des Dekrets vom 18. Dezember 2015 also eine föderale Steuer zu Lasten aller auf dem belgischen Staatsgebiet niedergelassenen Endabnehmer im Verhältnis zu jeder Kilowattstunde (kWh), die sie für den eigenen Verbrauch aus dem Netz entnehmen.

B.7.1. Die föderale Steuer auf den Verbrauch von Strom durch die Endabnehmer bestand bereits, als durch die Artikel 14.1.1 bis 14.2.3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009, eingefügt durch Artikel 100 des Dekrets vom 19. Dezember 2014 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2015, eine flämische «Abgabe auf die Elektrizitätsabnahmepunkte», «Beitrag Energiefonds» genannt, eingeführt wurde.

Aufgrund dieser Bestimmungen – bevor sie durch die angefochtenen Bestimmungen abgeändert wurden – schuldet jeder Inhaber eines Abnahmepunktes (das heißt der «Punkt, an dem Elektrizität oder Erdgas aus dem Netz entnommen und verbraucht wird» – siehe Artikel 1.1.3 Nr. 10 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009) in der Flämischen Region am Elektrizitätsverteilungsnetz, am örtlichen Elektrizitätstransportnetz oder an einem geschlossenen Elektrizitätsverteilungsnetz seit dem 1. Januar 2015 eine monatliche Pauschalabgabe, die durch den Zugangsinhaber des Abnahmepunktes – gewöhnlich der Elektrizitätslieferant – anhand von Vorschuss- und Abschlussrechnungen erhoben werden musste.

Die Beiträge mussten an den Energiefonds abgeführt werden, dessen Mittel gemäß dem vorerwähnten Artikel 3.2.1 § 3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 zur Ausführung der Energiepolitik bestimmt sind, insbesondere für die Finanzierung der VREG (flämische Regulierungsinstanz für den Elektrizitäts- und Gasmarkt) und der gemeinwirtschaftlichen Verpflichtungen im Bereich Energie, für die soziale Energiepolitik, die Politik bezüglich der rationellen Energienutzung, die Politik bezüglich der Kraft-Wärme-Kopplung und die Politik bezüglich der erneuerbaren Energiequellen, und, so wie dies durch Artikel 128 des Dekrets vom 18. Dezember 2015 hinzugefügt wurde, ebenfalls für die Finanzierung von energiebezogenen Kosten der Flämischen Behörde.

B.7.2. Der Abänderungsantrag der Regierung, der zu dieser Regelung führte, wurde wie folgt gerechtfertigt:

«Artikel 123

Artikel 14.1.1

In diesem Artikel ist der Steuergegenstand der Abgabe, nämlich der Besitz eines Abnahmepunktes für Elektrizität, festgelegt.

Es besteht derzeit, im Gegensatz zu einer Abgabe aufgrund des Stromverbrauchs, die dem Endverbraucher auferlegt wird, keine Steuer auf den bloßen Besitz von Abnahmepunkten, und folglich gilt hier kein steuerliches *non bis in idem*. Die Abgabe stellt folglich keinen Verstoß gegen das Verbot für die Regionen, Steuern in Angelegenheiten, zu erheben, die bereits Gegenstand einer Steuer durch den Staat sind, dar, so wie es in Artikel 1 des Gesetzes vom 23. [Januar] 1989 bezüglich der in Artikel 170 §§ 1 und 2 erwähnten Steuerkompetenz festgelegt ist. Eine Abgabe, die spezifisch den Endverbraucher betrifft und bei der angenommen werden kann, dass sie nicht auf die 'Abnahme von Elektrizität für den eigenen Verbrauch' erhoben wird, ist also eine Abgabe auf den bloßen Umstand, dass man am Netz angeschlossen ist. Dieser Steuergegenstand unterscheidet sich vom Steuergegenstand von u.a. dem föderalen Beitrag.

In Paragraph 2 werden die Abgabepflichtigen bestimmt, nämlich jeder Endabnehmer, der im Laufe des Abgabjahres über einen Stromanschluss verfügte. Diese Bestimmungen sind ausreichend deutlich, um den Abgabepflichtigen identifizieren zu können» (*Parl. Dok., Flämisches Parlament, 2014-2015, Nr. 132/4, S. 45*).

B.7.3. Während im Text des ursprünglichen Abänderungsantrags «jeder Endabnehmer, der im Laufe des Abgabjahres über einen Anschluss verfügte» als Abgabepflichtiger betrachtet wurde, hat man sich schließlich für den Wortlaut «Abnehmer, der Inhaber eines Abnahmepunktes war» entschieden, und zwar auf Vorschlag der VREG, die darauf verwiesen hatte, dass der Begriff «Anschluss» nicht im Dekret definiert war und dadurch möglicherweise Gegenstand von Diskussionen sein könnte (ebenda, S. 57).

B.7.4. Die Gesetzgebungsabteilung des Staatsrates hat in ihrem Gutachten Nr. 56.739/1/3 vom 24. Oktober 2014 zum Abänderungsantrag bemerkt:

«Diese Regelung betrifft ebenfalls eine Besteuerung der Endabnehmer im Hinblick auf die Finanzierung gewisser Kosten im Zusammenhang mit der Regulierung und der Kontrolle des Elektrizitätsmarktes. Es ist jedoch festzustellen, dass die Steuer sich vom föderalen Beitrag unterscheidet, indem die neue Abgabe nicht von der abgenommenen Elektrizitätsmenge abhängt, sondern ein monatlicher Beitrag pro Abnahmepunkt ist.

Der föderale Beitrag ist also nicht so beschaffen, dass er der Flämischen Region die Befugnis entziehen würde, eine Abgabe im Sinne des Abänderungsantrags aufzuerlegen» (*Parl. Dok., Flämisches Parlament, 2014-2015, Nr. 132/4, S. 80*).

B.8. Durch die angefochtenen Bestimmungen wurde der durch Artikel 100 des Dekrets vom 19. Dezember 2014 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2015 eingeführte «Beitrag Energiefonds» reformiert und erweitert.

Der Beitrag wird weiterhin von jedem Abnehmer erhoben, der im Laufe des Abgabjahres Inhaber eines Abnahmepunktes in der Flämischen Region gemäß dem Zugangsregister war.

Ein Abnahmepunkt wird in Artikel 1.1.3 Nr. 10 des Energiedekrets als der Punkt definiert, an dem Elektrizität oder Erdgas vom Netz abgenommen oder verbraucht wird.

Unter Inhaber eines Zugangspunktes – Abnahmepunkt oder Einspeisungspunkt gemäß Artikel 1.1.3 Nr. 122 desselben Dekrets – ist die natürliche oder juristische Person zu verstehen, die im Zugangsregister eingetragen ist als Abnehmer oder Produzent an dem betreffenden Zugangspunkt (Artikel 1.1.3 Nr. 120 des Energiedekrets).

Im Unterschied zu der früheren Regelung wird die Abgabe ab dem 1. März 2016 auf Jahresbasis und nicht mehr monatlich erhoben. Der Betrag des Beitrags ist unterschiedlich im Verhältnis zum Stromverbrauch, eingeteilt in einer Reihe von «Teilbeträgen» von Kategorie B (0 bis 5 MWh - 100 Euro) bis Kategorie N (ab 250 GWh - 120 000 Euro). Für bestimmte Abnehmer gilt ein «sozialer» Tarif von 25 Euro (Kategorie A - Artikel 14.1.3/1).

Gemäß den von der Flämischen Regierung erteilten Angaben gibt es in der Flämischen Region etwa 3,3 Millionen solcher Abnahmepunkte. Rund 283 000 Inhaber gehören zur Kategorie A, 2 227 000 zur Kategorie B, 467 500 zur Kategorie C, und 15 Inhaber gehören zur Kategorie M (100 GWh bis 250 GWh) und 12 zur Kategorie N (ab 250 GWh).

Wie aus Artikel 14.2.2 § 1 des Energiedekrets in der durch Artikel 133 des angefochtenen Dekrets abgeänderten Fassung hervorgeht, wird der Jahresverbrauch auf der Grundlage der progressiven jährlichen Abnahmesumme berechnet. Wenn die Fakturierung der Abnahmen auf Monatsbasis erfolgt, wird die Abgabe für jede Monatsrechnung *pro rata temporis* auf der Grundlage der Abnahmedaten der letzten zwölf Monate berechnet. Wenn schließlich die Fakturierung der Abnahmen jährlich erfolgt, wird die Abgabe auf der gegebenenfalls *pro rata temporis* extrapolierten Grundlage der Verbrauchsdaten während der letzten zwölf Monate vor dem Enddatum des Zeitraums, auf den sich die Rechnung bezieht, berechnet.

B.9.1. Bezüglich der Zuständigkeit der Flämischen Region heißt es in der Begründung des Abänderungsantrags der Regierung, der zu den angefochtenen Bestimmungen geführt hat:

«In Titel XIV des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 wird mit Wirkung vom Abgabebjahr 2015 eine pauschale Abgabe pro Abnahmepunkt (definiert in Artikel 1.1.3 Nr. 10 des Energiedekrets) für Elektrizität, der am Elektrizitätsverteilungsnetz, am örtlichen Elektrizitätstransportnetz oder an einem geschlossenen Elektrizitätsverteilungsnetz angeschlossen ist, aufgenommen. In der Flämischen Region gibt es etwa 3,3 Millionen solcher Anschlusspunkte.

[...]

Die neue Abgabe wird weiterhin für den Besitz eines Abnahmepunktes erhoben. Bezüglich der allgemeinen Begründung der Bemessungsgrundlage, des Steuergegenstands, der Erhebungsweise und des Verhältnisses der Abgabe zur Mehrwertsteuer wird auf die Erläuterungen zum Programmdekret vom 19. Dezember 2014 (*Parl. Dok.*, Flämisches Parlament, 2014-2015, Nr. 132/4, SS. 15-18) verwiesen, die auch hier gelten und bestätigt werden.

[...]

Der föderale Beitrag, der aufgrund von Artikel 21*bis* des Gesetzes vom 29. April 1999 über die Organisation des Elektrizitätsmarktes zur Finanzierung gewisser gemeinwirtschaftlicher Verpflichtungen und der mit der Regulierung des Elektrizitätsmarktes und der Kontrolle darüber verbundenen Kosten erhoben wird, betrifft eine Abgabe, die von den auf dem belgischen Staatsgebiet niedergelassenen Endabnehmern auf jede Kilowattstunde (kWh) zu entrichten ist, die sie zum eigenen Verbrauch aus dem Netz entnehmen, und sie wird für Rechnung der Föderalbehörde durch die Netzbetreiber erhoben.

Diese Regelung betrifft ebenfalls eine Steuer zu Lasten der Endabnehmer im Hinblick auf die Finanzierung gewisser Kosten in Verbindung mit der Regulierung des Elektrizitätsmarktes und der Kontrolle darüber. Im Gegensatz zu dem, was der Staatsrat anführt, ist der Steuergegenstand in diesem Fall jedoch nicht der eigene Verbrauch, sondern ist der Steuergegenstand der Besitz eines Abnahmepunktes, wodurch er sich vom föderalen Beitrag unterscheidet. Die regionale Abgabe wird daher pro individuellen Abnahmepunkt festgelegt und berechnet, ungeachtet der Anzahl Abnahmepunkte, die ein Inhaber *in situ* besitzt, und nicht, wie es bei dem föderalen Beitrag der Fall ist, für den zusammengerechneten Gesamtverbrauch eines bestimmten Endverbrauchers an diesem Standort beziehungsweise diesen Standorten.

Die Verbrauchskategorien werden im Rahmen dieser Abgabe nur angewandt, um die Bemessungsgrundlage und den Tarif zu bestimmen, was sich gemäß dem Verfassungsgerichtshof deutlich vom Steuergegenstand unterscheidet. Im vorliegenden Fall kann folglich nicht angeführt werden, und ist es auch nicht die Absicht, dass die Endverbraucher auf ihren eigenen realen Verbrauch besteuert werden, wie es bei dem föderalen Beitrag der Fall ist (pro kWh). So wird nämlich diese regionale Energieabgabe auch Nullverbrauchern und Negativverbrauchern (Prosumenten/Eigentümer von Solarelementen, kleine Windkraftanlagen) auferlegt, obwohl diese keinen 'eigenen Verbrauch' oder keine messbare Abnahme haben und ihnen der föderale Beitrag im Übrigen nicht auferlegt wird und sie sich außerhalb des Steuergegenstands dieser Abgabe befinden. Umgekehrt gibt es Kunden mit einem Verbrauch, die die Abgabe nicht zahlen, weil sie keinen Abnahmepunkt am Verteilungsnetz, örtlichen Transportnetz oder geschlossenen Verteilungsnetz haben. Der Verbrauch ist nur eine Differenzierung der Berechnungsweise, jedoch kein Steuergegenstand oder keine Bemessungsgrundlage. Es ist nämlich der eigentliche Abnahmepunkt, neben der Differenzierung entsprechend der Typologie des Kunden (sozial oder nicht).

Überdies kann man nicht behaupten, dass die Abgabe vom Verbrauch abhängt, denn dann würde die Abgabe auf die einzelnen Abnahmepunkte sich entsprechend einem unterschiedlichen Verbrauch unterscheiden, was nicht zutrifft (jemand, der 1 Megawattstunde (MWh) verbraucht, zahlt dasselbe wie jemand, der 5 MWh verbraucht), und dann würden Kunden mit einem gleichartigen Verbrauch einen gleichartigen Tarif zahlen (was nicht zutrifft: Verbraucher mit einem gleichartigen Verbrauch, aber einer unterschiedlichen Anzahl von Abnahmepunkten zahlen beispielsweise eine andere Abgabe (der Abnahmepunkt ist deutlich die primäre Bemessungsgrundlage); einfache Kunden und soziale Kunden mit einem gleichartigen Verbrauch zahlen eine unterschiedliche Abgabe (die Art des Kunden ist die Unterscheidungsgrundlage) und ebenso zwischen Verbrauchern am Übertragungsnetz und anderen Netzen (Art des Netzes, an dem man angeschlossen ist, ist mitbestimmend). Es ist also keine zusätzliche Steuer auf den Verbrauch, bei der die kWh die Bemessungsgrundlage sind. Es besteht kein Zusammenhang zum Verbrauch, doch dies ist eine Differenzierungsbasis, die grundsätzlich zu einer unendlichen Anzahl verschiedener Abgabesätze pro kWh führt (siehe unendliche Anzahl Punkte, die Linien in der Abbildung darstellen). Die Differenzierung entsprechend dem Verbrauch ist aus Fairnessgründen zu rechtfertigen, doch diese Differenzierung wird dadurch nicht zur Bemessungsgrundlage oder zum Steuergegenstand. Die nachstehende Abbildung zeigt, dass die Abnahmepunkte die primäre Grundlage sind.

Allein hierdurch unterscheidet sich diese Abgabe bereits hinsichtlich des Steuergegenstands und der Bemessungsgrundlage grundlegend vom föderalen Beitrag». (*Parl. Dok.*, Flämisches Parlament, 2015-2016, Nr. 544/5, SS. 6-7).

B.9.2. In ihrem Gutachten Nr. 58.417/3 vom 2. Dezember 2015 zum Abänderungsantrag der Regierung hat die Gesetzgebungsabteilung des Staatsrates auf Folgendes hingewiesen:

«2.1. Mit Ausnahme dessen, was die Abnehmer betrifft, die in den Vorteil der sozialen Korrektur gelangen, wird in dem nunmehr vorliegenden Abänderungsantrag der Betrag der Abgabe jedoch durch die Höhe des Verbrauchs am Abnahmepunkt bestimmt. Insofern die geplante Abgabe sehr wohl von der Menge des abgenommenen Stroms abhängt, scheint nicht mehr behauptet werden zu können, dass diese Steuer sich vom föderalen Beitrag unterscheiden würde, der in dem in diesem Gutachten [Nr. 56.739/1/3 vom 24. Oktober 2014 - *Parl. Dok.*, Flämisches Parlament, 2014-2015, Nr. 132/4, S. 80] angeführten Artikel 21*bis* des Gesetzes vom 29. April 1999 ' über die Organisation des Elektrizitätsmarktes ' vorgesehen ist.

[...]

2.4.3. Die geplante Regelung ist jedoch nicht mehr darauf begrenzt, ' den bloßen Umstand, an ein Netz angeschlossen zu sein ' zu besteuern. Indem die Höhe dieser Abgabe entsprechend dem Verbrauch an diesem Abnahmepunkt bestimmt wird, wird zumindest für viele, wenn nicht gar für die meisten Abgabepflichtigen, auch der eigene Stromverbrauch besteuert.

Der Umstand, dass die Tarife pro kWh unterschiedlich sind, selbst in der gleichen Verbrauchskategorie, während der Tarif des föderalen Beitrags – mit Ausnahme der Verbrauchsmengen von mindestens 20 Megawattstunden – linear pro kWh bestimmt wird, ändert daran nichts. Es gilt nämlich nicht, den Tarif der geplanten Steuer mit demjenigen des föderalen Beitrags zu vergleichen, sondern es handelt sich vielmehr um das Element, das Anlass zur Steuer ist. Indem in beiden Fällen der Stromverbrauch besteuert wird, besteht sehr wohl eine doppelte Steuer für ein und denselben Steuergegenstand» (*Parl. Dok.*, Flämisches Parlament, 2015-2016, Nr. 544/5, SS. 34-36).

B.10. Der Steuergegenstand ist das Element, das die Steuer erzeugt, das heißt die Situation oder der Umstand, die bzw. der dazu führt, dass die Steuer geschuldet wird. Der Steuergegenstand unterscheidet sich von der Bemessungsgrundlage («Erhebungsgrundlage»), die die Grundlage ist, auf der die Steuer berechnet wird. In Bezug auf die Angelegenheiten, die bereits Gegenstand einer föderalen Steuer sind, dürfen die Gemeinschaften und die Regionen keine neue Steuer erheben.

B.11. Der Dekretgeber hat durch die angefochtenen Bestimmungen den durch das Dekret vom 19. Dezember 2014 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2015 eingeführten «Beitrag Energiefonds» wesentlich reformiert und erweitert.

Wie bereits durch das Dekret vom 19. Dezember 2014 festgelegt wurde, unterschied sich der Steuergegenstand der Abgabe, der ursprünglich in dem Abnahmepunkt an einem Verteilungsnetz in der Flämischen Region bestand, tatsächlich von demjenigen des föderalen Beitrags, der durch Artikel 21*bis* des Gesetzes vom 29. April 1999 eingeführt worden war, wegen der pauschalen Beschaffenheit dieser Abgabe und wegen des Umstandes, dass jeder Inhaber eines Abnahmepunktes diese Abgabe schuldete, nur wegen des Bestehens dieses Abnahmepunktes, unabhängig von der abgenommenen Menge an Elektrizität, selbst wenn diese Menge null betrug oder negativ war.

Wie aus den in B.8 dargelegten Änderungen, die durch die angefochtenen Bestimmungen eingeführt wurden, sowie aus den Vorarbeiten, die zu deren Annahme geführt haben, hervorgeht, hängt der Umstand, der Anlass zur Abgabe ist, nicht mehr ausschließlich mit dem Bestehen eines Abnahmepunktes zusammen, den der Abgabepflichtige besitzt. Der Zusammenhang mit der verbrauchten Strommenge zur Bestimmung dieser Abgabe ist so eng, dass nicht mehr geschlussfolgert werden kann, dass eine grundsätzlich unterschiedliche Beschaffenheit des Steuergegenstands im Vergleich zu dem föderalen Beitrag vorliegen würde, damit die Grundsätze, die durch die in B.5 zitierten Bestimmungen festgelegt wurden, eingehalten würden.

Obwohl weiter ein pauschaler Basisbetrag erhoben wird, während für bestimmte Abnahmepunkte keinerlei Verbrauch festgestellt wird – was an sich zu der Überlegung führen könnte, dass es sich hinsichtlich dieser Abnahmepunkte nicht um eine doppelte Steuer im Vergleich zum föderalen Beitrag handelt –, wird nämlich der Betrag der Abgabe zu Lasten des Abgabepflichtigen ebenfalls auf der Grundlage des jährlichen Stromverbrauchs bestimmt, der seinerseits auf der Grundlage der progressiven jährlichen Abnahmesumme berechnet wird. Indem die fragliche Abgabe auf diese Weise mit dieser abgenommenen Menge Strom verbunden ist, hat sie zur Folge, dass dem Inhaber eines Abnahmepunktes eine Steuer auferlegt wird, die nicht von derjenigen zu unterscheiden ist, die in den föderalen Bestimmungen vorgesehen ist, welche den eigentlichen Stromverbrauch besteuern.

B.12. Die in B.4.1 bis B.4.3 angeführten Klagegründe sind begründet.

Daher sind die Artikel 129 bis 134 und Artikel 135 Nr. 18 des Flämischen Dekrets vom 18. Dezember 2015 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2016 und – wegen ihres untrennbaren Zusammenhangs – das Dekret vom 3. Februar 2017 zur Abänderung von Artikel 14.1.2 und Artikel 14.2.3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 für nichtig zu erklären.

Es besteht kein Anlass, auf die anderen Klagegründe einzugehen, die nicht zu einer umfassenderen Nichtigklärung führen könnten.

B.13. Zur Vermeidung der Rechtsunsicherheit und der administrativen und juristischen Schwierigkeiten, die eine rückwirkende Nichterklärung zur Folge haben würde, während die für nichtig erklärten Bestimmungen seit dem 1. März 2016 wirksam gewesen sind, sind die Folgen der für nichtig erklärten Bestimmungen in Anwendung von Artikel 8 Absatz 3 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Verfassungsgerichtshof für die Abgabejahre 2016 und 2017 aufrechtzuerhalten.

Aus diesen Gründen:

Der Gerichtshof

- erklärt die Artikel 129 bis 134 und Artikel 135 Nr. 18 des flämischen Dekrets vom 18. Dezember 2015 zur Festlegung von Bestimmungen zur Begleitung des Haushalts 2016 sowie das Dekret der Flämischen Region vom 3. Februar 2017 zur Abänderung von Artikel 14.1.2 und 14.2.3 des Energiedekrets vom 8. Mai 2009 für nichtig;

- erhält die Folgen der für nichtig erklärten Bestimmungen für die Abgabejahre 2016 und 2017 aufrecht.

Erlassen in niederländischer, französischer und deutscher Sprache, gemäß Artikel 65 des Sondergesetzes vom 6. Januar 1989 über den Verfassungsgerichtshof, am 22. Juni 2017.

Der Kanzler,

F. Meersschant

Der Präsident,

E. De Groot