

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 36.432/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 21 januari 2004 door de Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken en Energie verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "houdende de openbare dienstverplichting ter bevordering van de elektriciteitsopwekking in kwalitatieve warmtekrachtinstallaties", heeft op 5 februari 2004 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot het opzetten van een systeem van warmtekrachtcertificaten ter bevordering van de elektriciteitsopwekking in kwalitatieve warmtekrachtinstallaties, naar analogie van het systeem van de groenestroomcertificaten.

Na een inleidend hoofdstuk I, waarin een aantal definities worden gegeven, worden in hoofdstuk II de onderscheiden elementen van het systeem van de warmtekrachtcertificaten uitgetekend: achtereenvolgens zijn bepalingen opgenomen betreffende de aanvraag tot toekenning van warmtekrachtcertificaten (afdeling I), de toekenning zelf van die certificaten (afdeling II), de verplichting tot voorlegging ervan (afdeling III), de aanvaarding en de registratie door de Vlaamse Reguleringsinstantie voor de Elektriciteits- en de Gasmarkt (VREG) (afdelingen IV en V) en de handel in die certificaten (afdeling VI). Hoofdstuk IV (lees: hoofdstuk III) bevat een regeling betreffende de kosten voor de aansluiting van kwalitatieve warmtekrachtinstallaties op het distributienet. Hoofdstuk V (lees: hoofdstuk IV) bevat een wijzigingsbepaling en de uitvoeringsbepaling.

2.1. De artikelen 2 tot 13 van het ontwerp vinden, globaal genomen, rechtsgrond in artikel 25bis van het decreet van 17 juli 2000 houdende de organisatie van de elektriciteitsmarkt (hierna: Elektriciteitsdecreet), dat aan de Vlaamse regering verschillende delegaties toekent inzake het systeem van warmtekrachtcertificaten.

2.2. In artikel 2, § 1, tweede lid, 5°, van het ontwerp wordt een opdracht toebedeeld aan de Openbare Vlaamse afvalstoffenmaatschappij (OVAM).

Het is niet meteen duidelijk - en in de aanhef wordt niet vermeld - welke de rechtsgrond is voor het toekennen van de in die bepaling aan OVAM toebedeelde opdrachten.

Mocht er daartoe toch een rechtsgrond aanwezig zijn, dan zal daarvan in de aanhef van het ontworpen besluit melding moeten worden gemaakt. In het tegenovergestelde geval kan de bedoelde opdracht niet aan OVAM worden toevertrouwd.

.../...

2.3. In artikel 9, § 4, van het ontwerp wordt de Vlaamse Minister, bevoegd voor het energiebeleid, belast met het voorleggen aan de Vlaamse regering van een evaluatierapport over de certificatenverplichting en wordt de inhoud van dat rapport bepaald.

Die opdracht heeft klaarblijkelijk als doel de toepassing van artikel 25bis, § 2, laatste lid, van het Elektriciteitsdecreet mogelijk te maken. Krachtens laatstgenoemde bepaling legt de Vlaamse regering, in overleg met de VREG, een evaluatierapport over de certificatenverplichting voor aan het Vlaams Parlement. Artikel 9, § 4, kan dan ook worden geacht te zijn gesteund op artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, dat aan de Vlaamse regering een algemene uitvoeringsbevoegdheid toekent, gelezen in samenhang met het vermelde artikel 25bis, § 2, laatste lid, van het Elektriciteitsdecreet.

2.4. Artikel 14 van het ontwerp bevat een aantal regels betreffende de kosten voor de aansluiting van kwalitatieve warmtekrachtinstallaties op het distributienet. Het Elektriciteitsdecreet bevat evenwel, met betrekking tot de elektriciteit opgewekt in kwalitatieve warmtekrachtinstallaties, geen gelijkaardige regeling als deze opgenomen in artikel 15 van dat decreet voor wat betreft de "groene stroom" ¹. Krachtens dat laatste artikel voert de netbeheerder, behoudens beperkingen die door de Vlaamse regering worden bepaald, alle taken die noodzakelijk zijn voor de distributie van groene stroom kosteloos uit, met uitzondering van de aansluiting op het distributienet.

Artikel 14 ontbeert dan ook rechtsgrond.

2.5. Artikel 15 van het ontwerp brengt een wijziging aan in het besluit van de Vlaamse regering van 7 september 2001 tot bepaling van de voorwaarden waaraan een kwalitatieve warmtekrachtinstallatie moet voldoen. De rechtsgrond voor dat artikel is te vinden in artikel 16 van het Elektriciteitsdecreet, dat rechtsgrond biedt aan het zo-even vermelde besluit.

¹In het ontwerp 36.380/1, waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, op 29 januari 2004 heeft geadviseerd, wordt de benaming "groene stroom" vervangen door de benaming "elektriciteit uit hernieuwbare energiebronnen".

2.6. Hoewel die bepalingen in het tweede lid van de aanhef worden vermeld, geeft het ontworpen besluit geen uitvoering aan artikel 19, 1°, i) en 2°, e), van het Elektriciteitsdecreet nu het geen openbardienstverplichtingen oplegt die betrekking hebben op investeringen in kwalitatieve warmtekrachtinstallaties.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Gelet op hetgeen is opgemerkt omtrent de rechtsgrond van het ontworpen besluit, dient in het tweede lid van de aanhef de verwijzing naar artikel 19, 1°, i), en 2°, e), van het Elektriciteitsdecreet te vervallen, en dient aan dat lid een verwijzing te worden toegevoegd naar artikel 16 van dat decreet. Men schrijve derhalve ", inzonderheid op artikel 16 en op artikel 25bis, ingevoegd bij het decreet van 10 juli 2003;".

2. Aan de aanhef dient een lid te worden toegevoegd (dat het derde lid wordt) waarin wordt verwezen naar het besluit van de Vlaamse regering van 7 september 2001 tot bepaling van de voorwaarden waaraan een kwalitatieve warmtekrachtinstallatie moet voldoen, nu dit besluit bij artikel 15 van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, wordt gewijzigd.

3. Het huidige zevende lid van de aanhef dient te vervallen. Het is immers niet meer op grond van een specifieke bepaling uit de gecoördineerde wetten op de Raad van State dat een beslissing van de Vlaamse regering noodzakelijk is omtrent het verzoek aan de Raad van State om advies te geven binnen een termijn van dertig dagen, maar wel op grond van het - algemeen geldende - artikel 69 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980.

4. In het huidige achtste lid van de aanhef dient te worden verwezen naar "artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State" (niet: artikel 84, eerste lid, 1°).

.../...

Artikel 1

1. Nu het besluit van de Vlaamse regering van 7 september 2001 op verschillende plaatsen volledig wordt aangehaald, verdient het aanbeveling een afgekorte citeerwijze van dat besluit in artikel 1, § 2, op te nemen, die dan telkens in het ontwerp kan worden gebruikt.

2. Men vervange in artikel 1, § 2, 7°, de streepjes door de vermeldingen "a)", "b)" en "c)".

Artikel 2

1. Men schrijve in artikel 2, § 1, tweede lid, 1°, en derde lid, beter "waarvan het model wordt bepaald door de VREG" in plaats van "waarvan het model wordt opgesteld door de VREG".

2. In een opsomming mogen geen tussenzinnen voorkomen. De redactie van artikel 2, § 1, tweede lid, 1°, dient gelet hierop te worden aangepast.

3. Met betrekking tot artikel 2, § 1, tweede lid, 5°, wordt in de eerste plaats verwezen naar opmerking 2.2 van het onderdeel "strekking en rechtsgrond van het ontwerp" van dit advies.

Mocht er toch een rechtsgrond voor die bepaling kunnen worden aangewezen, dan dienen de woorden "opgesteld door de OVAM" te worden vervangen door de woorden "waarvan het model wordt bepaald door OVAM".

Artikel 7

In artikel 7, § 3, schrijve men "... gebeuren en worden medegedeeld aan de VREG" in plaats van "... dienen te gebeuren en dienen te worden overgemaakt aan de VREG".

Artikel 8

Men redigere artikel 8, § 2, tweede lid, beter als volgt:

"De aanvrager toont aan de VREG de correctheid van deze primaire energiebesparing aan".

Artikel 9

In artikel 9, § 3, schrijve men telkens "artikel 10" in plaats van "art. 10".

Artikel 10

In artikel 10, § 1, eerste lid, moet worden geschreven "Vlaamse Gewest" in plaats van "Vlaamse gewest", en in artikel 10, § 1, tweede lid, "vier jaar" in plaats van "4 jaar".

Artikel 11

Er moet worden verduidelijkt wat wordt bedoeld met de term "leesrecht" in artikel 11, laatste lid.

Hoofdstukken IV en V

Aangezien er in het ontwerp geen hoofdstuk III voorkomt en het huidige hoofdstuk IV bij gebrek aan rechtsgrond dient te vervallen (zie opmerking 2.4 van het onderdeel "strekking en rechtsgrond van het ontwerp" van dit advies), dient hoofdstuk V te worden vernummerd tot hoofdstuk III.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
	G. SCHRANS, A. SPRUYT,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME