

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.245/3
VAN 31 MAART 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 17 maart 2009 door de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 maart 2004 inzake de bevordering van elektriciteitsopwekking uit hernieuwbare energiebronnen", heeft het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot de wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 maart 2004 inzake de bevordering van elektriciteitsopwekking uit hernieuwbare energiebronnen.

De wijzigingen hebben betrekking op het tijdstip waarop (artikel 1) en de voorwaarden waaronder (artikel 2) groenestroomcertificaten worden toegekend, op de berekening van het aantal toe te kennen groenestroomcertificaten (artikel 3), op het gebruik van groenestroomcertificaten in het raam van de certificatenverplichting (artikel 4) en op de machtiging aan de netbeheerder om op verzoek van de Vlaamse Reguleringsinstantie voor de Elektriciteits- en Gasmarkt (hierna: VREG) via controle ter plaatse van de productie-installatie en de meterstanden na te gaan of aan de voorwaarden tot toekenning van groenestroomcertificaten is voldaan (artikelen 5 en 6).

3.1. De rechtsgrond voor de ontworpen wijzigingen wordt globaal gezien geboden door artikel 24, eerste lid, van het decreet van 17 juli 2000 houdende de organisatie van de elektriciteitsmarkt (hierna: het Elektriciteitsdecreet), naar luid waarvan de Vlaamse Regering de nadere toepassingsregels en de procedures vaststelt voor het toekennen van groenestroomcertificaten en bepaalt welke certificaten in aanmerking komen om te voldoen aan de verplichting die aan de netbeheerders en de houders van een leveringsvergunning wordt opgelegd om een krachtens artikel 23 van dat decreet bepaald aantal groenestroomcertificaten voor te leggen.

.../...

3.2. Bij artikel 4 van het ontwerp van decreet "tot wijziging van het decreet van 17 juli 2000 houdende de organisatie van de elektriciteitsmarkt", waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 17 februari 2009, advies 46.059/3 heeft gegeven ¹, wordt in hetzelfde artikel 24 een tweede en een derde lid ingevoegd die luiden als volgt:

"Productie-installaties voor zonne-energie die na 1 januari 2010 in dienst worden genomen en die geïnstalleerd worden op woningen of woongebouwen, waarvan het dak of de zoldervloer niet geïsoleerd is, komen niet langer in aanmerking voor het toekennen van groenestroomcertificaten die kunnen worden gebruikt voor de verplichtingen, vermeld in artikel 23.

De Vlaamse Regering bepaalt de nadere regels met betrekking tot de isolatievoorwaarde."

Onder voorbehoud van opmerking 6, zal het aldus ontworpen artikel 24, derde lid, van het Elektriciteitsdecreet rechtsgrond bieden voor het ontworpen artikel 5, tweede lid (artikel 2 van het ontwerp) ².

3.3. Het behoort tot de taken van de VREG om de toepassing van de regeling betreffende de groenestroomcertificaten te controleren ³.

Bij het ontworpen artikel 18 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 maart 2004 (artikel 6 van het ontwerp) wordt de mogelijkheid geschapen om deze controletaak in belangrijke mate door te schuiven naar de netbeheerder, die een private rechtspersoon is, en wordt ook in sancties voorzien indien deze controle geweigerd wordt.

(1) Dit ontwerp is in behandeling bij het Vlaams Parlement (*Parl. St.*, Vl. Parl., 2008-2009, nr. 2163/1, p. 31).

(2) De Raad van State wenst er de stellers van het ontwerp wel aan te herinneren dat het ontwerp van decreet houdende algemene bepalingen betreffende het energiebeleid, waarover hij op 3 februari 2009 advies 45.765/3 heeft gegeven, voorziet in een machtiging aan de Vlaamse Regering om de nadere criteria en procedures voor het voorleggen, het aanvaarden en het indienen van groenestroomcertificaten en warmtekrachtcertificaten vast te leggen (artikel 7.1.5, § 4), alsmede in de opheffing van het decreet van 17 juli 2000 houdende organisatie van de elektriciteitsmarkt (artikel 15.2.1, 2/), *Parl. St.*, Vl. Parl., 2008-2009, nr. 2165/1.

(3) Zie hiervoor hoofdstuk III van het decreet van 30 april 2004 tot oprichting van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap Vlaamse Reguleringinstantie voor de Elektriciteits- en Gasmarkt en artikel 6 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 maart 2004 inzake de bevordering van elektriciteitsopwekking uit hernieuwbare energiebronnen. Er dient te worden opgemerkt dat het decreet van 30 april 2004 wordt opgeheven bij artikel 15.2.1, 5/, van het ontwerp van decreet houdende algemene bepalingen betreffende het energiebeleid en dat artikel 3.1.10 e.v. van dit ontwerp de oprichting en de taken van de VREG, regelt.

De gemachtigde, gevraagd naar de rechtsgrond voor deze regeling, liet na er een aan te wijzen. Mocht er daartoe toch een rechtsgrond bestaan, dan zal daarvan in de aanhef van het ontworpen besluit melding moeten worden gemaakt. In het tegenovergestelde geval dienen de artikelen 5 en 6 uit het ontwerp te worden weggelaten.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

4. Het eerste lid van de aanhef dient te worden aangepast gelet op hetgeen is opgemerkt betreffende de rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

5. Het is niet zinvol in de aanhef de wijzigingen te vermelden die vroeger aangebracht zijn in de gewijzigde regeling.

In het tweede lid van de aanhef schrappe men derhalve de zinsnede: ", het laatst gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 7 juli 2006".

Artikel 2

6. De eerste zin van het ontworpen artikel 5, tweede lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 maart 2004 dient te worden weggelaten, aangezien het de tekst van het bij artikel 4 van het ontwerp van decreet "tot wijziging van het decreet van 17 juli 2000 houdende de organisatie van de elektriciteitsmarkt" ontworpen artikel 24, tweede lid, van het Elektriciteitsdecreet herhaalt (zie opmerking 3.2). De huidige tweede en derde zin van het ontworpen artikel 5, tweede lid, moeten in het licht hiervan worden aangepast.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, P. BARRA,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS