

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.060/3
VAN 11 JANUARI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 16 december 2010 door de Vlaamse minister van Energie, Wonen, Steden en Sociale Economie verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "houdende vastlegging van de aanvraagprocedure voor het bekomen van steun voor demonstratieprojecten inzake innovatieve hernieuwbare energietechnologieën", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot het bepalen van nadere regels betreffende het verlenen van steun aan demonstratieprojecten inzake rationeel energieverbruik die in het Vlaamse Gewest een innovatieve verwezenlijking betekenen en commercialiserings- en redabiliteitsvooruitzichten bieden.

2.1. Het ontworpen besluit vindt, onder voorbehoud van wat *sub* 2.2 wordt opgemerkt, rechtsgrond in artikel 7.3.1, §§ 1 en 4, van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 november 2010 houdende algemene bepalingen over het energiebeleid (hierna: Energiebesluit). Naar luid van artikel 7.3.1, § 1, van dat besluit kunnen voor demonstratieprojecten inzake rationeel energieverbruik die "in Vlaanderen" een nieuwe verwezenlijking betekenen en commercialiserings- en rendabiliteitsvooruitzichten bieden, binnen de grenzen van de begrotingskredieten en onder de door de Vlaamse minister, bevoegd voor het energiebeleid (hierna: de minister), bepaalde voorwaarden, tegemoetkomingen worden toegekend die 50 % van de kosten ervan kunnen dekken. Naar luid van artikel 7.3.1, § 4, van dat besluit bepaalt de minister de nadere regels betreffende het indienen en het onderzoek van de aanvragen ¹.

Artikel 7.3.1, §§ 1 en 4, van het Energiebesluit vindt zelf rechtsgrond in artikel 8.5.1 van het decreet van 8 mei 2009 houdende algemene bepalingen betreffende het energiebeleid (hierna: Energiedecreet), dat luidt:

"§ 1. De Vlaamse Regering kan op geregelde tijdstippen een steunprogramma opstellen om marktintroductieprojecten te ondersteunen. Dat steunprogramma geeft een beschrijving van de energiezuinige producten, technieken en systemen of van de hernieuwbare energietechnologieën, waarvoor de Vlaamse Regering een hogere marktintroductie wil verkrijgen, het totale budget dat ze daartoe wil aanwenden en de maximale hoogte van de tegemoetkomingen die in het kader van dat marktintroductieprogramma kunnen worden toegestaan.

Het steunprogramma geeft aan welke van de volgende doelgroepen kunnen inschrijven op het marktintroductieprogramma: natuurlijke personen, ondernemingen, niet-commerciële instellingen of publiekrechtelijke rechtspersonen.

¹ Men zou zich kunnen afvragen of die delegatie ook de bevoegdheid omvat om aan het Vlaams Energieagentschap de in het ontwerp bedoelde taken toe te vertrouwen. Op die vraag lijkt positief te kunnen worden geantwoord, enerzijds, gelet op het hiërarchische gezag waarover de minister ten aanzien van dat agentschap beschikt (artikel 2.2.1 van het Energiebesluit) en op zijn aansturingsbevoegdheid ten aanzien ervan (artikel 2.2.2 van dat besluit), en, anderzijds, nu die taken geheel in te passen vallen in de bij artikel 2.1.3 van het Energiebesluit omschreven opdrachten van het agentschap. Teneinde elke betwisting uit te sluiten, zou evenwel kunnen worden overwogen om op dit vlak in het Energiebesluit een specifieke rechtsgrond op te nemen.

De Vlaamse Regering lanceert vervolgens een oproep, waarop belangstellenden uit de aangewezen doelgroepen kunnen intekenen, die deze energie-zuinige producten, technieken of systemen of hernieuwbare energietechnologieën willen installeren en die bereid zijn mee te werken aan de monitoring en kennisoverdracht aan de gebruikerssector.

§ 2. De Vlaamse Regering bepaalt de nadere regels van de oproep, en de nadere regels voor de monitoring en de bekendmaking van de resultaten van de marktintroductieprojecten."

2.2. Er dient evenwel te worden opgemerkt dat in artikel 8.5.1 van het Energiedecreet wordt voorzien in een oproep aan de belangstellenden, wat impliceert dat men slechts op bepaalde tijdstippen de steun kan aanvragen, terwijl de in het ontwerp opgenomen regeling impliceert dat op gelijk welk moment een aanvraag tot steun kan worden ingediend. Om conform artikel 8.5.1 van het Energiedecreet te zijn, zou in het ontwerp rekening dienen te worden gehouden met het gegeven dat in dat artikel in zulk een oproep wordt voorzien.

VORMVEREISTEN

3. Het ontwerp bevat bepalingen omtrent de hoogte en de elementen van steunverlening en omtrent de voorwaarden waaronder de steun wordt verleend, en heeft bijgevolg een budgettaire weerslag.

Op grond van artikel 15, § 1, 1°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2001 houdende regeling van de begrotingscontrole en -opmaak, diende het ontwerp derhalve te worden onderworpen aan het voorafgaande advies van de inspecteur van Financiën. Dit vormvereiste werd niet vervuld, wat dient te worden verholpen. Mocht het ontwerp ten gevolge van het vervullen van dit vormvereiste nog wijzigingen ondergaan, dienen deze wijzigingen te worden voorgelegd aan de Raad van State, afdeling Wetgeving.

ALGEMENE OPMERKING

4. Krachtens de ontworpen regeling kan overheidssteun worden toegekend aan marktdeelnemers, zodat de Europeesrechtelijke regels inzake staatssteun van toepassing zijn. Volgens de gemachtigde valt de ontworpen regeling onder de zogenaamde *de minimis*-regeling. In dat geval dient te worden beantwoord aan de vereisten neergelegd in verordening (EG) nr. 1998/2006 van de Commissie van 15 december 2006 betreffende de toepassing van de artikelen 87 en 88 van het Verdrag op de-minimissteun.

Bij de toepassing van de steunregeling zal hiermee rekening dienen te worden gehouden. Tevens zou aan de aanhef van het ontworpen besluit een considerans kunnen worden toegevoegd waarin de band met de genoemde verordening wordt gelegd.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

5. De verwijzing, in het tweede lid van de aanhef, naar het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering, dient te worden weggelaten. De minister put zijn bevoegdheid om de bepalingen van het ontworpen besluit te nemen immers niet uit enige bepaling van dat besluit, maar rechtstreeks uit artikel 7.3.1, §§ 1 en 4, van het Energiebesluit (zie opmerking 2.1). Bovendien bepaalt artikel 7, 1°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 dat de in artikel 6 ervan bedoelde delegaties niet gelden voor het nemen van reglementaire besluiten.

6. Het huidige vierde lid van de aanhef (dat het derde lid wordt) dient als volgt te worden geredigeerd:

"Gelet op advies 49.060/3 van de Raad van State, gegeven op 11 januari 2011, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;"

Artikel 1

7. Luidens de eerste zin van artikel 1, § 2, eerste lid, van het ontwerp bedraagt de financiële steun voor de erin bedoelde projecten maximaal 50 % van de kosten die in aanmerking genomen worden. Hiermee wordt slechts herhaald wat reeds is bepaald in artikel 7.3.1, § 1, van het Energiebesluit. In het ontwerp zou evenwel, nu bij de laatstgenoemde bepaling slechts een maximum wordt vastgesteld, moeten worden bepaald, met inachtneming van dat maximum, op welke manier de hoogte van het steunbedrag wordt vastgesteld. Daarbij dient ook rekening te worden gehouden met de reeds genoemde verordening (EG) nr. 1998/2006.

Artikel 2

8. Luidens artikel 2 van het ontwerp stelt het Vlaams Energieagentschap jaarlijks op haar website de prioriteiten vast waaraan de projecten die voor steun in aanmerking komen, dienen te voldoen. Aldus wordt aan dat agentschap de bevoegdheid gedelegeerd om een essentieel onderdeel van de regeling te bepalen, wat niet toelaatbaar is nu aan de administratie in beginsel geen reglementaire bevoegdheden kunnen worden toegekend. De bedoelde prioriteiten dienen dan ook in het ontwerp zelf te worden bepaald.

Slotopmerking

9. Volgens de gemachtigde werd tot nu toe een gelijkaardige steun verleend als deze bedoeld bij het ontwerp met toepassing van het ministerieel besluit van 1 augustus 1983 tot vaststelling van de uitvoeringsmaatregelen van het koninklijk besluit van 10 februari 1983 houdende aanmoedigingsmaatregelen voor het rationeel energieverbruik. Dat koninklijk besluit werd, wat de bevoegdheden van het Vlaamse Gewest betreft, opgeheven bij artikel 12.2.1, § 2, 7°, van het Energiebesluit. Het verdient dan ook aanbeveling om het ministerieel besluit van 1 augustus 1983 geheel of gedeeltelijk op te heffen.

De kamer was samengesteld uit

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

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS