RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 53.651/1/V
van 17 september 2013

over

een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende actualisatie van de huidige bandingfactoren en vastlegging van de bandingfactoren van groenestroomcertificaten en warmte-krachtcertificaten voor projecten met een startdatum vanaf 2014’

Op 2 juli 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Energie, Wonen, Steden en Sociale Economie verzocht een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende actualisatie van de huidige bandingfactoren en vastlegging van de bandingfactoren van groenestroomcertificaten en warmte-krachtcertificaten voor projecten met een startdatum vanaf 2014’.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 3 september 2013. De kamer was samengesteld uit Jan SMETS, staatsraad, voorzitter, Bruno SEUTIN en Kaat LEUS, staatsraden, Johan PUT, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 17 september 2013.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe de bandingfactoren voor de toekenning van groenestroomcertificaten en warmtekrachtcertificaten voor het jaar 2013, zoals berekend door het Vlaams Energieagentschap, te actualiseren en de maximaal toegelaten bandingfactoren vast te leggen voor projecten met een startdatum vanaf het jaar 2014.

Het bepalen van de bandingfactoren gebeurt op twee manieren.

Enerzijds wordt voor het jaar 2014 door de Vlaamse minister bevoegd voor het energiebeleid zelf een algemeen maximum ingesteld voor de bandingfactor zoals bedoeld in artikel 6.2/1.1, tweede lid, van het Energiebesluit van 19 november 2010 (hierna: Energiebesluit) (artikel 1).

Anderzijds worden een reeks voorstellen van het Vlaams Energieagentschap met betrekking tot de specifieke bandingfactoren voor bepaalde categorieën van projecten gevalideerd. In de eerste plaats worden voor projecten met startdatum in het jaar 2014 nieuwe specifieke bandingfactoren vastgesteld in de zin van artikel 6.2/1.2 van het Energiebesluit wat de groenestroomprojecten betreft (artikel 2) en in de zin van artikel 6.2./1.4 van dat besluit wat de kwalitatieve warmtekrachtkoppeling betreft (artikel 3). In de tweede plaats wordt voor lopende projecten met startdatum vanaf het jaar 2013 voor de eerste maal een actualisatie doorgevoerd in de zin van artikel 6.2/1.3 van het Energiebesluit (artikel 4).

BEVOEGDHEID VAN DE AFDELING WETGEVING

2. In advies 52.724/3 van 18 januari 2013[1] werd betreffende de validatie van door het Vlaams Energieagentschap berekende bandingfactoren het volgende opgemerkt:

> “De berekening van de bandingfactoren wordt geregeld in hoofdstuk II/1 van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 november 2010 ‘houdende algemene bepalingen over het energiebeleid’ (hierna: Energiebesluit). In dat hoofdstuk wordt bepaald op welke basis die berekening dient te gebeuren en worden de methodiek en de parameters vastgelegd die voor de berekening dienen te worden gebruikt.
>
> Volgens artikel 6.2/1.5 van het Energiebesluit maakt het Vlaams Energieagentschap de berekeningen en deelt het zijn definitieve rapport mee aan de Vlaamse Regering. Krachtens artikel 6.2/1.6, eerste lid, van het Energiebesluit is het de Vlaamse minister bevoegd voor het Energiebeleid die de in het rapport van het Vlaams Energieagentschap vervatte bandingfactoren bij ministerieel besluit “valideert”.
>
> De validatiebevoegdheid die bij artikel 6.2/1.6, eerste lid, van het Energiebesluit aan de Vlaamse minister bevoegd voor het Energiebeleid is toegekend, houdt niet het aanwenden van een verordenende bevoegdheid in daar ze beperkt is tot de vaststelling van het resultaat van de berekening zoals vastgelegd in het Energiebesluit.
>
> Het ontwerp is derhalve geen reglementair besluit in de zin van artikel 3, § 1, van de wetten op de Raad van State. De adviesaanvraag is bijgevolg onontvankelijk”.

[1] Advies over een ontwerp dat heeft geleid tot het ministerieel besluit van 18 januari 2013 ‘houdende vastlegging van de bandingfactoren van groenestroomcertificaten en warmtekrachtcertificaten voor 2013’.

Uit wat voorafgaat volgt dat de Raad van State, afdeling Wetgeving, niet bevoegd is om kennis te nemen van de artikelen 2 tot 4 van het ontwerp.

Anders is het wat betreft artikel 1 van het ontwerp. Bij dat artikel worden geen nieuwe of geactualiseerde bandingfactoren volgens de procedure van de artikelen 6.2/1.5 en 6.2/1.6 van het Energiebesluit gevalideerd, maar bepaalt de Vlaamse minister bevoegd voor het energiebeleid zelf de maximale bandingfactor, waardoor een nieuwe algemeen verbindende norm wordt ingevoerd die een reglementair karakter heeft.

ONDERZOEK VAN DE TEKST[2]

Aanhef

3. In het eerste lid van de aanhef dient enkel gewag te worden gemaakt van artikel 7.1.4/1, § 1, van het Energiedecreet van 8 mei 2009 nu enkel die bepaling de rechtsgrond vormt voor de bepalingen uit het Energiebesluit die rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit.

4. In het tweede lid van de aanhef kan de (rechtstreekse) rechtsgrond voor het ontworpen besluit nog worden gespecificeerd door te verwijzen naar artikel 6.2/1.1, *tweede lid*, van het Energiebesluit en naar artikel 6.2/1.6, *eerste lid*, van dat besluit.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES Jan SMETS

[2] Gelet op hetgeen is opgemerkt omtrent de bevoegdheid van de afdeling Wetgeving, is dit onderzoek beperkt tot de aanhef en artikel 1 van het ontwerp.