RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 56.301/1
van 5 juni 2014

over

een ontwerp van koninklijk besluit ‘betreffende de energie-efficiëntie-eisen in het kader van bepaalde overheidsopdrachten betreffende de verwerving van producten, diensten en gebouwen’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 56.301/1
du 5 juin 2014

sur

un projet d’arrêté royal ‘relatif aux exigences d’efficacité énergétique dans le cadre de certains marchés publics portant sur l’acquisition de produits, de services et de bâtiments’

Op 6 mei 2014 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Eerste Minister verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'betreffende de energie-efficiëntie-eisen in het kader van bepaalde overheidsopdrachten betreffende de verwerving van producten, diensten en gebouwen'.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 3 juni 2014. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Pierrot T'KINDT, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 5 juni 2014.

*

Le 6 mai 2014, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Premier Ministre à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'relatif aux exigences d'efficacité énergétique dans le cadre de certains marchés publics portant sur l'acquisition de produits, de services et de bâtiments'.

Le projet a été examiné par la première chambre le 3 juin 2014. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Wilfried VAN VAERENBERGH et Wouter PAS, conseillers d'État, et Wim GEURTS, greffier.

Le rapport a été présenté par Pierrot T'KINDT, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Marnix VAN DAMME, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 5 juin 2014.

*

1. Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als ze te oordelen heeft of het vaststellen of het wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

2. 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

3. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt tot het omzetten in het interne recht van artikel 6 en bijlage III van richtlijn 2012/27/EU van het Europees Parlement en de Raad van 25 oktober 2012[1], wat betreft de verwerving door centrale overheden van producten, diensten en gebouwen met hoge energie-efficiëntie-prestaties. Aan de ontworpen regeling ligt de bedoeling ten grondslag de minimumeisen inzake energie-efficiëntie vast te stellen in het kader van bepaalde opdrachten betreffende het verwerven van producten, diensten en gebouwen.

Rechtsgrond voor de ontworpen regeling kan worden gevonden in de artikelen 41/1 en 40/1 van respectievelijk de wet van 15 juni 2006[2] en de wet van 13 augustus 2011[3], zoals die artikelen in die wetten worden ingevoegd door de wet van 15 mei 2014.

[1] Richtlijn 2012/27/EU van het Europees Parlement en de Raad van 25 oktober 2012 'betreffende energie-efficiëntie, tot wijziging van Richtlijnen 2009/125/EG en 2010/30/EU en houdende intrekking van de Richtlijnen 2004/8/EG en 2006/32/EG'.

[2] Wet 'overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten' van 15 juni 2006.

[3] Wet van 13 augustus 2011 'inzake overheidsopdrachten en bepaalde opdrachten voor werken, leveringen en diensten op defensie- en veiligheidsgebied'.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De aanhef van het ontwerp dient te worden vervolledigd met een lid waarin wordt melding gemaakt van de uitvoering van de geïntegreerde regelgevingsimpactanalyse. Dat lid kan luiden als volgt:

"Gelet op de regelgevingsimpactanalyse uitgevoerd overeenkomstig de artikelen 6 en 7 van de wet van 15 december 2013 houdende diverse bepalingen inzake administratieve vereenvoudiging;".

5. Aangezien het ontworpen koninklijk besluit mede strekt tot het uitvoeren van bepalingen van de wet van 13 augustus 2011 moet de minister bevoegd voor Binnenlandse Zaken worden betrokken bij de voordracht en de medeondertekening van dat besluit. De betrokken minister dient tevens mee te worden belast met de uitvoering ervan.

Artikel 2

6. Gelet op de opmerking *sub* 8, dient de omschrijving van het begrip "richtlijn 2009/125/EG", in artikel 2, 4°, van het ontwerp, te worden geschrapt.

7. Rekening houdend met de volgorde van de bepalingen van de wet overheidsopdrachten, naar dewelke wordt verwezen voor de omschrijving van het begrip "overheidsopdracht" in artikel 2, 7°, van het ontwerp, en naar analogie van de Nederlandse tekst, late men artikel 2, 7°, in de Franse tekst aanvangen als volgt: "marché public: chaque marché public, concours de projets, marché public de promotion de travaux, concession de travaux publics et accord-cadre ...". Ook dienen in het tweede deel van dezelfde definitiebepaling in de Franse tekst de woorden "aux marchés publics de promotion de travaux" en de woorden "concours des projets" te worden omgewisseld.

Artikel 4

8. In artikel 4, tweede lid, van het ontwerp, dient de verwijzing naar de richtlijn 2009/125/EG te worden vervangen door de internrechtelijke regeling waarbij de betrokken richtlijn werd omgezet. Men vervange derhalve de zinsnede "een nà 20 november 2009 vastgestelde uitvoeringsmaatregel krachtens richtlijn 2009/125/EG" door de zinsnede "een uitvoeringsmaatregel als vermeld in artikel 14*ter*, 3°, van de wet van 21 december 1998 betreffende de productnormen ter bevordering van duurzame productie- en consumptiepatronen en ter bescherming van het leefmilieu, de volksgezondheid en de werknemers".

9. Met het oog op een grotere overeenstemming met de Franse tekst en tevens om taalkundige redenen vervange men aan het einde van de Nederlandse tekst van artikel 4, derde

lid, van het ontwerp, het woord "energie-efficiëntiebenchmarks" door de woorden "referentiewaarden van energie-efficiëntie".

Artikel 6

10. Rekening houdend met de terminologie die wordt gebruikt in verordening nr. 1222/2009 van 25 november 2009, waarnaar wordt verwezen in artikel 6 van het ontwerp, vervange men in deze laatste bepaling het woord "brandstofrendementsklasse" door het woord "brandstofefficiëntieklasse".

Artikel 8

11. Men passe de redactie van artikel 8, derde lid, 2°, van het ontwerp aan als volgt:

"het weer verkopen van het gebouw zonder dat de centrale overheden het voor eigen doeleinden gebruiken; of".

In de Franse tekst van dezelfde bepaling vervange men de woorden "organismes publics" door de woorden "gouvernements centraux" zoals die worden omschreven in artikel 2, 8°, van het ontwerp.

Artikel 10

12. Het is niet duidelijk welke bedoeling ten grondslag ligt aan het gebruik van het woord "integraal" in artikel 10, § 1, eerste lid, van het ontwerp, noch welke de precieze draagwijdte is van de betrokken term. Er kan worden overwogen om in dat verband in het verslag aan de Koning bijkomende toelichting te verstrekken.

13. Duidelijkheidshalve late men artikel 10, § 1, tweede lid, van het ontwerp, aanvangen als volgt: "Voor de in het eerste lid bedoelde overheidsopdrachten die zowel ...".

*

1. Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

2. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

3. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis vise à transposer en droit interne l'article 6 et l'annexe III de la directive 2012/27/UE du Parlement européen et du Conseil du 25 octobre 2012 [4], en ce qui concerne l'acquisition par les gouvernements centraux de produits, services et bâtiments à haute performance énergétique. L'objectif qui sous-tend la réglementation en projet est de fixer les exigences minimales en matière de performance énergétique dans le cadre de certains marchés portant sur l'acquisition de produits, services et bâtiments.

Les dispositions en projet peuvent trouver un fondement juridique dans les articles 41/1 et 40/1 respectivement de la loi du 15 juin 2006 [5] et de celle du 13 août 2011 [6], tels que ces articles sont insérés dans ces lois par la loi du 15 mai 2014.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Le préambule du projet doit être complété par un alinéa faisant état de l'exécution de l'analyse d'impact intégrée de la réglementation. Cet alinéa peut être rédigé comme suit :

« Vu l'analyse d'impact de la réglementation réalisée conformément aux articles 6 et 7 de la loi du 15 décembre 2013 portant des dispositions diverses concernant la simplification administrative ; ».

---

[4] Directive 2012/27/UE du Parlement européen et du Conseil du 25 octobre 2012 'relative à l'efficacité énergétique, modifiant les directives 2009/125/CE et 2010/30/UE et abrogeant les directives 2004/8/CE et 2006/32/CE'.

[5] Loi 'relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services' du 15 juin 2006.

[6] Loi du 13 août 2011 'relative aux marchés publics et à certains marchés de travaux, de fournitures et de services dans les domaines de la défense et de la sécurité'.

5. Dès lors que l'arrêté royal en projet vise également à exécuter les dispositions de la loi du 13 août 2011, le ministre qui a l'Intérieur dans ses attributions doit être associé à la présentation et au contreseing de cet arrêté. Le ministre concerné doit en outre être chargé de son exécution.

Article 2

6. Eu égard à l'observation formulée au point 8, la définition de la notion « directive 2009/125/CE », à l'article 2, 4°, du projet, doit être supprimée.

7. Compte tenu de l'ordre de présentation des dispositions de la loi sur les marchés publics, auxquelles il est fait référence pour la définition de la notion de « marché public » à l'article 2, 7°, du projet et par analogie avec le texte néerlandais, on rédigera le début de l'article 2, 7°, du texte français comme suit : « marché public: chaque marché public, concours de projets, marché public de promotion de travaux, concession de travaux publics et accord-cadre ... ». En outre, dans le texte français de la seconde partie de cette même définition, les mots « aux marchés publics de promotion de travaux » et les mots « concours des projets » seront permutés.

Article 4

8. À l'article 4, alinéa 2, du projet, on remplacera la référence à la directive 2009/125/CE par l'acte de droit interne transposant la directive concernée. On remplacera dès lors le segment de phrase « une mesure d'exécution adoptée après le 20 novembre 2009 sur la base de la directive 2009/125/CE » par le segment de phrase « une mesure d'exécution au sens de l'article 14*ter*, 3°, de la loi du 21 décembre 1998 relative aux normes de produits ayant pour but la promotion de modes de production et de consommation durables et la protection de l'environnement, de la santé et des travailleurs ».

9. Pour se conformer davantage au texte français et par souci de correction de langue, on remplacera à la fin du texte néerlandais de l'article 4, alinéa 3, du projet, le mot « energie-efficiëntiebenchmarks » par les mots « referentiewaarden van energie-efficiëntie ».

Article 6

10. Compte tenu de la terminologie utilisée dans le règlement n° 1222/2009 du 25 novembre 2009, auquel l'article 6 du projet fait référence, on remplacera dans cette dernière disposition, les mots « classe d'efficacité énergétique en carburant » par les mots « classe d'efficacité en carburant ».

Article 8

11. On adaptera le texte néerlandais de l'article 8, alinéa 3, 2°, du projet, comme suit :

« het weer verkopen van het gebouw zonder dat de centrale overheden het voor eigen doeleinden gebruiken; of ».

Dans le texte français de la même disposition, on remplacera les mots "organismes publics » par les mots « gouvernements centraux » tels qu'ils sont définis à l'article 2, 8°, du projet.

Article 10

12. On n'aperçoit pas clairement l'intention qui est à la base de l'utilisation du mot « intégralement » à l'article 10, § 1er, alinéa 1er, du projet, ni la portée précise du terme concerné. Il peut être envisagé de donner davantage de précisions à ce sujet dans le rapport au Roi.

13. Dans un souci de clarté, on précisera à l'article 10, § 1er, alinéa 2, du projet : « … des marchés publics, visés à l'alinéa 1er, qui sont aussi bien publiés… ».

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Wim GEURTS Marnix VAN DAMME