



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 58.049/1/V
van 9 september 2015

over

een ontwerp van ministerieel besluit 'houdende de organisatie van een call voor het indienen van steunaanvragen voor nuttige-groenewarmteinstallaties voor de productie van nuttige groene warmte uit biomassa en uit aardwarmte uit de diepe ondergrond, installaties voor de benutting van restwarmte en installaties voor de productie van biomethaan'

Op 30 juli 2015 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Begroting, Financiën en Energie verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 15 september 2015,^(*) een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende de organisatie van een call voor het indienen van steunaanvragen voor nuttige-groenewarmteinstallaties voor de productie van nuttige groene warmte uit biomassa en uit aardwarmte uit de diepe ondergrond, installaties voor de benutting van restwarmte en installaties voor de productie van biomethaan’.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 25 augustus 2015. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Koen MUYLLE en Patricia DE SOMERE, staatsraden, en Marleen VERSCHRAEGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 9 september 2015.

*

^(*) Deze verlenging vloeit voort uit artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, *in fine*, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, waarin wordt bepaald dat deze termijn van rechtswege wordt verlengd met vijftien dagen wanneer hij begint te lopen tussen 15 juli en 31 juli of wanneer hij verstrijkt tussen 15 juli en 15 augustus.

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.

Daarnaast bevat dit advies ook een aantal opmerkingen over andere punten. Daaruit mag echter niet worden afgeleid dat de afdeling Wetgeving binnen de haar toegemeten termijn een exhaustief onderzoek van het ontwerp heeft kunnen verrichten.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

2.1. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt tot het organiseren van de halfjaarlijkse oproep (“call”) voor het indienen van steunaanvragen voor verschillende types van projecten in de sector van de groene energie. Het gaat om nuttige-groenewarmteinstallaties voor de productie van nuttige groene warmte uit biomassa en uit aardwarmte uit de diepe ondergrond, installaties voor de benutting van restwarmte en installaties voor de productie van biomethaan. Het ontwerp past in een reeks eerdere soortgelijke calls, maar de mogelijkheid om voortaan ook geothermieprojecten te financieren is een nieuwigheid, die mogelijk geworden is dankzij een recente wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 november 2010 ‘houdende algemene bepalingen over het energiebeleid’ (hierna: Energiebesluit).¹

2.2. Het ontwerp is opgevat als een zelfstandig besluit met enerzijds algemene bepalingen en anderzijds bepalingen met betrekking tot specifieke types van projecten.

2.2.1. Artikel 1 van het ontwerp opent de call voor 2015, met de mogelijkheid om steun aan te vragen van 15 september 2015 tot 15 november 2015. De artikelen 2 tot 6 strekken tot het bepalen van het maximale steunbedrag voor de calls voor elk van de verschillende soorten projecten.

2.2.2. Artikel 7 bevat nadere regels om voor installaties die groenestroomcertificaten ontvangen de steun te beperken tot die onderdelen van een installatie die niet volledig zelfstandig elektriciteit opwekken uit hernieuwbare energiebronnen. Artikel 8 bevat een parallelle regeling voor de uitsluiting van de cumulatie met warmtekrachtcertificaten. In beide gevallen wordt het bepalen van de nadere regels overgelaten aan het Vlaams Energieagentschap.

2.2.3. Artikel 9 strekt tot het bepalen van de referentie-installatie voor het berekenen van de in aanmerking komende kosten voor nuttige groenewarmte-installaties. Artikel 10 sluit de kosten van een vergistingsinstallatie uit van de extra investeringskosten van een installatie voor de productie van biomethaan. Artikel 11 definieert de correctiefactor voor de berekening van de

¹ Besluit van de Vlaamse Regering van 17 juli 2015 ‘houdende wijziging van het Energiebesluit van 19 november 2010, wat betreft de steunregelingen voor nuttige groene warmte, de injectie van biomethaan, restwarmte en diepe geothermie’, BS 26 augustus 2015.

in aanmerking komende kosten in het kader van de steun voor de benutting van restwarmte. Artikel 12 sluit elektriciteitsopwekking uit als subsidieerbare toepassing van restwarmte.

2.2.4. Artikel 13 bepaalt de voorwaarden om steun te verkrijgen als de nuttige-groenewarmteinstallatie of de installatie voor de benutting van restwarmte gekoppeld wordt aan een net voor stadsverwarming of -koeling.

2.2.5. Artikel 14 sluit conform artikel 7.6.2, § 1, derde lid, van het Energiebesluit steun uit voor de opwekking van biomethaan op basis van voedingsgewassen als het biomethaan toegepast wordt als biobrandstof.

RECHTSGROND

3. De directe rechtsgrond wordt gezocht in de artikelen 7.4.1, § 2, tweede en derde lid, en 7.4.3, § 3, vijfde lid, tweede en derde zin, en de parallelle rechtsgronden in artikel 7.5.1, § 2, tweede en derde lid, artikel 7.5.3, § 3, vijfde lid, tweede en derde zin, artikel 7.6.1, § 2, tweede en derde lid, artikel 7.6.3, § 3, vijfde lid, tweede en derde zin, artikel 7.7.1, § 2, tweede en derde lid, en artikel 7.7.3, § 3, vijfde lid, tweede en derde zin, van het Energiebesluit, zoals laatst gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 17 juli 2015.

De indirecte rechtsgrond wordt gezocht in de artikelen 8.3.1 en 8.4.1 van het decreet van 8 mei 2009 'houdende algemene bepalingen betreffende het energiebeleid' (hierna: Energiedecreet).

3.1. De indirecte rechtsgrond voor het ontworpen besluit is inderdaad te vinden in de artikelen 8.3.1 en 8.4.1 van het Energiedecreet.

3.2. Wat de verwijzingen naar de bepalingen van het Energiebesluit die rechtsgrond bieden betreft, moet worden vastgesteld dat ze onvolledig zijn. Hierna wordt onderzocht welke bepalingen dienen te worden vermeld.

3.2.1. De Vlaamse minister bevoegd voor het energiebeleid (hierna: de minister) kan artikel 1 van het ontworpen besluit nemen op grond van de artikelen 7.4.1, § 2, tweede lid, 7.5.1, § 2, tweede lid, 7.6.1, § 2, tweede lid, en 7.7.1, § 2, tweede lid, van het Energiebesluit.

3.2.2. Voor de artikelen 2 tot 6 van het ontworpen besluit wordt de rechtsgrond gevormd door, respectievelijk, artikel 7.4.1, § 2, derde lid, artikel 7.5.1, § 2, derde lid, artikel 7.6.1, § 2, derde lid, en artikel 7.7.1, § 2, derde lid, van het Energiebesluit.

3.2.3. De artikelen 7 en 8 van het ontworpen besluit kunnen worden genomen op grond van de artikelen 7.4.3, § 3, vijfde lid, derde zin, 7.5.3, § 3, vijfde lid, derde zin, 7.6.3, § 3, vijfde lid, derde zin, en 7.7.3, § 3, vijfde lid, derde zin, van het Energiebesluit.

3.2.4. De rechtsgrond voor artikel 9 van het ontworpen besluit wordt geboden door de artikelen 7.4.3, § 3, vijfde lid, tweede zin, 7.5.3, § 3, vijfde lid, tweede zin, 7.6.3, § 3, vijfde lid, tweede zin, en 7.7.3, § 3, vijfde lid, tweede zin, van het Energiebesluit.

3.2.5. Voor artikel 10 van het ontworpen besluit kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 7.6.3, § 3, vijfde lid, tweede zin, van het Energiebesluit.

3.2.6. Voor de artikelen 11 en 12 van het ontworpen besluit wordt rechtsgrond geboden door artikel 7.5.1, § 6, eerste lid, van het Energiebesluit.

3.2.7. Voor artikel 13 van het ontworpen besluit wordt rechtsgrond geboden door artikel 7.4.2, § 1, zesde lid, tweede zin, artikel 7.5.2, § 1, tweede lid, tweede zin, en artikel 7.7.2, § 1, vijfde lid, tweede zin, van het Energiebesluit.

3.2.8. Voor artikel 14 van het ontworpen besluit wordt rechtsgrond geboden door artikel 7.6.2, § 1, derde lid, tweede zin, Energiebesluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De aanhef moet worden aangepast aan wat hoger is opgemerkt over de rechtsgrond.

Artikel 13

5. In artikel 13, eerste lid, van het ontwerp moet worden geschreven “artikel 7.4.2, § 1, zesde lid” (niet: artikel 7.4.2, § 1, vijfde lid).²

Artikel 15

6. Tenzij er een specifieke reden bestaat om af te wijken van de gangbare termijn van inwerkingtreding van besluiten bepaald bij artikel 84, 2°, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, dient in beginsel te worden afgezien van de onmiddellijke inwerkingtreding teneinde elkeen een redelijke termijn te geven om kennis te nemen van de nieuwe regels.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Marleen VERSCHRAEGHEN

Jo BAERT

² Volgens artikel 4, 2°, van het besluit van 17 juli 2015 wordt de voorwaarde in kwestie immers ingevoegd “tussen het vierde en het vijfde lid, die het vijfde en zevende lid worden”, en dus als zesde lid.