



# RAAD VAN STATE

## afdeling Wetgeving

advies 58.355/3  
van 13 november 2015

over

een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende wijziging van het ministerieel besluit van 2 april 2007 betreffende de vastlegging van de vorm en de inhoud van de EPB-aangifte en het model van het energieprestatiecertificaat bij de bouw en van het ministerieel besluit van 15 september 2009 betreffende de vaststelling van de gelijkwaardigheid van innovatieve systemen, bouwconcepten of technologieën in het kader van de energieprestatieregelgeving’

Op 23 oktober 2015 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister Begroting, Financiën en Energie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende wijziging van het ministerieel besluit van 2 april 2007 betreffende de vastlegging van de vorm en de inhoud van de EPB-aangifte en het model van het energieprestatiecertificaat bij de bouw en van het ministerieel besluit van 15 september 2009 betreffende de vaststelling van de gelijkwaardigheid van innovatieve systemen, bouwconcepten of technologieën in het kader van de energieprestatieregelgeving’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 3 november 2015. De kamer was samengesteld uit Jan SMETS, staatsraad, voorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Johan PUT en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 13 november 2015.

\*

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 VAN HET ONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp strekt in de eerste plaats tot de vervanging van bijlage XI (“Bepaling van het thermisch rendement van een warmteterugwinapparaat”) bij het ministerieel besluit van 2 april 2007 ‘betreffende de vastlegging van de vorm en de inhoud van de EPB-aangifte en het model van het energieprestatiecertificaat bij de bouw’ door bijlage 1 bij het ontwerp (artikel 1)

Voorts strekt het ontwerp tot wijziging van bijlage 1 bij het ministerieel besluit van 15 september 2009 ‘betreffende de vaststelling van de gelijkwaardigheid van innovatieve systemen, bouwconcepten of technologieën in het kader van de energieprestatieregelgeving’ (artikel 2). Er wordt voorzien in aangepaste rekenregels voor de maandelijkse bruto energiebehoefte voor ruimteverwarming (ontworpen punt 1.1), de maandelijkse bruto energiebehoefte voor warm tapwater (ontworpen punt 1.2), de combilus (ontworpen punt 2.2.2) en het opwekkingsrendement voor energiesectoren en tappunten die bediend worden door een combilus (ontworpen punt 2.3).

Het te nemen besluit is voor het eerst van toepassing op dossiers waarvan de melding of de aanvraag van een stedenbouwkundige vergunning wordt ingediend vanaf 1 januari 2016 (artikel 3).

### RECHTSGROND

3.1. Voor artikel 1 van het ontworpen besluit wordt rechtsgrond gezocht in artikel 11.1.13 van het decreet van 8 mei 2009 ‘houdende algemene bepalingen betreffende het energiebeleid’ (hierna: het Energiedecreet), waarbij de Vlaamse Regering onder meer wordt gemachtigd om de nadere regels tot vaststelling van de vorm en de inhoud van de startverklaring, de haalbaarheidsstudie en de EPB-aangifte te bepalen, en in artikel 9.1.31 van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 november 2010 ‘houdende algemene bepalingen over het energiebeleid’ (hierna: het Energiebesluit), waarbij die bevoegdheid wordt gesubdelegeerd aan de Vlaamse minister bevoegd voor het energiebeleid (hierna: de minister).

3.1.1. Vermits in het ministerieel besluit van 2 april 2007 de vorm en de inhoud van de EPB-aangifte wordt vastgesteld, en artikel 1 van het ontwerp ertoe strekt dat ministerieel besluit te wijzigen, vindt die bepaling ogenschijnlijk rechtsgrond in de voormelde artikelen van het Energiedecreet en het Energiebesluit.

Evenwel dient dienaangaande het volgende te worden opgemerkt.

3.1.2. De ontworpen bijlage XI bij het ministerieel besluit van 2 april 2007 strekt ertoe een aantal rekenregels vast te stellen aan de hand waarvan het thermisch rendement  $\eta_{\text{test}}$  van een warmteterugwinapparaat kan worden vastgesteld. Luidens de aanhef van de ontworpen bijlage worden die rekenregels vastgesteld “[i]n afwijking van bijlage G van bijlage V bij het Energiebesluit van 19 november 2010”.

De rechtsgrond voor de ontworpen bijlage XI moet dan ook veeleer worden gezocht in het derde lid van bijlage G van bijlage V bij het Energiebesluit, dat bepaalt dat de minister bijkomende of afwijkende specificaties voor de bepaling van het thermisch rendement van een warmteterugwinapparaat kan vastleggen. De rechtsgrond voor die bepaling is artikel 11.1.5, eerste lid, van het Energiedecreet. Luidens dat artikel stelt de Vlaamse Regering de berekeningsmethode van de energieprestatie van een gebouw vast “op basis van het algemene kader in de bijlage van de richtlijn 2010/31/EG [van het Europees Parlement en de Raad van 19 mei 2010 ‘betreffende de energieprestatie van gebouwen’]”.

3.2. Artikel 2 van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 11.1.5, tweede lid, van het Energiedecreet en in de artikelen 9.1.29 en 9.1.30, § 4, van het Energiebesluit. Luidens artikel 9.1.29 van het Energiebesluit kan voor gebouwen die gebruik maken van innovatieve bouwconcepten of technologieën waarop de berekeningswijzen, vermeld in de bijlagen bij hoofdstuk I van titel IX van het besluit, niet kunnen worden toegepast, een afwijking worden aangevraagd om te worden beoordeeld door middel van een alternatieve berekeningswijze. Met toepassing van artikel 9.1.30, § 4, van het Energiebesluit kan de minister die afwijkingen op algemene wijze bepalen.

### VORMVEREISTEN

4. Uit het aan de Raad van State, afdeling Wetgeving, bezorgde dossier blijkt niet dat het ontwerp is aangemeld bij de Europese Commissie op grond van richtlijn 2015/1535/EU van het Europees Parlement en de Raad van 9 september 2015 ‘betreffende een informatieprocedure op het gebied van technische voorschriften en regels betreffende de diensten van de informatiemaatschappij’ (hierna: richtlijn 2015/1535).

Zoals vermeld in opmerking 3.1.2, voorziet de ontworpen bijlage XI bij het ministerieel besluit van 2 april 2007 in een aantal rekenregels die afwijken van bijlage G van bijlage V bij het Energiebesluit. Zodoende strekt het ontwerp ertoe af te wijken van bepalingen van het Energiebesluit waarbij EPB-eisen worden vastgesteld en die werden aangemeld bij de Europese Commissie overeenkomstig de voorganger van de voormelde richtlijn 2015/1535, namelijk richtlijn 98/34/EG van het Europees Parlement en de Raad van 22 juni 1998 ‘betreffende een informatieprocedure op het gebied van normen en technische voorschriften en regels betreffende de diensten van de informatiemaatschappij’.

4.1. Luidens artikel 1, lid 1, c), eerste alinea, van richtlijn 2015/1535 moet als een “technische specificatie” worden beschouwd “een specificatie die voorkomt in een document ter omschrijving van de vereiste kenmerken van een product, zoals kwaliteitsniveau, prestaties, veiligheid of afmetingen, met inbegrip van de voor het product geldende voorschriften inzake

verkoopbenaming, terminologie, symbolen, beproeving en beproevingsmethoden, verpakking, het merken of etiketteren, en de overeenstemmingsbeoordelingsprocedures”.

Vermits aan de hand van de ontworpen rekenregels het thermisch rendement van een warmteterugwinapparaat kan worden vastgesteld, dienen die regels te worden beschouwd als de voor een product geldende voorschriften inzake de beproeving en de beproevingsmethoden wat de (energie)prestaties van dat product betreft.

4.2. Het ontwerp moet dan ook worden aangemeld bij de Europese Commissie op grond van richtlijn 2015/1535.

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

### Aanhef

5.1. De aanhef moet worden aangepast aan wat hiervoor is uiteengezet over de rechtsgrond.

5.2. De aanhef zal melding moeten maken van de aanmelding bij de Europese Commissie, evenals van het feit dat de in artikel 6 van richtlijn 2015/1535 bepaalde termijn is verstreken op het ogenblik dat het besluit wordt genomen.

5.3. Het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende wijziging van het Energiebesluit van 19 november 2010, wat betreft aanpassingen aan diverse bepalingen inzake de energieprestatieregelgeving’, waaromtrent de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 9 november 2015 advies 58.281/3 heeft gegeven, strekt tot wijziging van het in het tweede lid van de aanhef vermelde artikel 9.1.30, § 4, van het Energiebesluit. Indien het uitvaardigen van die wijziging dit ontwerp vooraf zou gaan, moet ervan melding worden gemaakt in de wetsgeschiedenis van artikel 9.1.30, § 4, van het Energiebesluit. Deze bepaling werd bovendien niet gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse Regering van 20 mei 2011 en 29 november 2013 en werd “vervangen” (niet: gewijzigd) bij het besluit van de Vlaamse Regering van 28 september 2012.

### Nieuw in te voegen artikel 1

6. Vermits, zoals vermeld in opmerking 3.1.2, de ontworpen bijlage XI bij het ministerieel besluit van 2 april 2007 niet beperkt is tot het vastleggen van de vorm en de inhoud van de EPB-aangifte, dient het opschrift van dat ministerieel besluit te worden gewijzigd zodat geen verwarring kan ontstaan omtrent de juiste strekking van het onderwerp ervan.

### Artikel 2

7. In de punten 1.1, 1.2, 2.2.2 en 2.3 van de ontworpen bijlage 1 bij het ministerieel besluit van 15 september 2009 wordt het product van verschillende factoren niet eenduidig weergegeven, maar op drie verschillende wijzen, nl. door het zonder meer aan elkaar schrijven

van de factoren (ontworpen punt 1.1), door een punt te plaatsen tussen elk van de factoren (ontworpen punt 1.2) en door het plaatsen van een maalteken tussen elk van de factoren (ontworpen punten 2.2.2 en 2.3). Het verdient aanbeveling deze weergaves te uniformiseren.

### Artikel 3

8. In artikel 3 van het ontwerp wordt de toepassing van het te nemen besluit – dat uit wijzigingsbepalingen bestaat die, bij gebrek aan andersluidende bepaling, met toepassing van artikel 84, 2°, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ in werking treden vanaf de tiende dag na de bekendmaking van het te nemen besluit in het Belgisch Staatsblad en die daarna uitgewerkt zijn – verward met de toepassing van de bepalingen tot wijziging waarvan het te nemen besluit strekt. Het is niet het te nemen besluit dat van toepassing is op de in artikel 3 van het ontwerp vermelde dossiers, maar wel bijlage XI bij het ministerieel besluit van 2 april 2007 en bijlage 1 bij het ministerieel besluit van 15 september 2009, tot wijziging waarvan het te nemen besluit strekt. Bijgevolg dient in artikel 3 te worden verwezen naar de voormelde bijlagen.

### Bijlage 1

9. Bijlage 1 bij het ontwerp dient te worden voorafgegaan door het opschrift “Bijlage 1 bij het ministerieel besluit van ... houdende wijziging van het ministerieel besluit van 2 april 2007 betreffende de vastlegging van de vorm en de inhoud van de EPB-aangifte en het model van het energieprestatiecertificaat bij de bouw en van het ministerieel besluit van 15 september 2009 betreffende de vaststelling van de gelijkwaardigheid van innovatieve systemen, bouwconcepten of technologieën in het kader van de energieprestatieregelgeving”.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jan SMETS