



RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

advies 61.842/1/V
van 14 augustus 2017

avis 61.842/1/V
du 14 août 2017

over

sur

een ontwerp van ministerieel
besluit 'houdende wijziging en
uitvoering van bijlagen XII en XIII
van het besluit van de Brusselse
Hoofdstedelijke Regering van
21 december 2007 tot vaststelling
van de eisen op het vlak van de
energieprestatie en het
binnenklimaat van gebouwen'

un projet d'arrêté ministériel
'portant modification et exécution
des annexes XII et XIII de l'arrêté
du Gouvernement de la Région de
Bruxelles-Capitale du
21 décembre 2007 déterminant des
exigences en matière de
performance énergétique et de
climat intérieur des bâtiments'

Op 6 juli 2017 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, bevoegd voor Huisvesting, Levenskwaliteit, Leefmilieu en Energie, verzocht binnen een termijn van dertig dagen, van rechtswege verlengd tot 22 augustus 2017,^(*) een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende wijziging en uitvoering van bijlagen XII en XIII van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 21 december 2007 tot vaststelling van de eisen op het vlak van de energieprestatie en het binnenklimaat van gebouwen’.

Het ontwerp is door de eerste vakantiekamer onderzocht op 8 augustus 2017. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Stephan DE TAEYE en Bert THYS, staatsraden, Bruno PEETERS, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraad.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 14 augustus 2017.

*

Le 6 juillet 2017, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargée du Logement, de la Qualité de Vie, de l'Environnement et de l'Énergie, à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, prorogé de plein droit jusqu'au 22 août 2017^(**), sur un projet d'arrêté ministériel ‘portant modification et exécution des annexes XII et XIII de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 21 décembre 2007 déterminant des exigences en matière de performance énergétique et de climat intérieur des bâtiments’.

Le projet a été examiné par la première chambre des vacations le 8 août 2017. La chambre était composée de Marnix VAN DAMME, président de chambre, Stephan DE TAEYE et Bert THYS, conseillers d'État, Bruno PEETERS, assesseur, et Greet VERBERCKMOES, greffier.

Le rapport a été présenté par Tim CORTHAUT, auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise de l'avis a été vérifiée sous le contrôle de Jeroen VAN NIEUWENHOVE, conseiller d'État.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 14 août 2017.

*

^(*) 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.

^(**) Ce délai résulte de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 2°, *in fine*, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, qui précise que ce délai est prolongé de plein droit de quinze jours lorsqu'il prend cours du 15 juillet au 31 juillet ou lorsqu'il expire entre le 15 juillet et le 15 août.

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

2.1 Het voor advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt in de eerste plaats tot het aanbrengen van een aantal wijzigingen – in essentie correcties – aan de punten 10.3.3.3.3, 10.3.3.4.1 en 10.3.3.4.2, van bijlage XII¹ van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 21 december 2007 ‘tot vaststelling van de eisen op het vlak van de energieprestatie en het binnenklimaat van gebouwen’ (artikel 2 van het ontwerp).

2.2. In de tweede plaats strekt het ontwerp tot het vastleggen van een aantal nadere specificaties voor de toepassing van de al aangehaalde bijlage XII en ook van bijlage XIII.² Dat gebeurt, enerzijds, aan de hand van kruisverwijzingen naar bepaalde reductiefactoren en parameters zoals vastgesteld in het ministerieel besluit van 6 mei 2014 ‘houdende uitvoering van bijlagen V, IX en X van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 21 december 2007 tot vaststelling van de eisen op het vlak van de energieprestatie en het binnenklimaat van gebouwen’ (artikelen 3, 5 en 12) en, anderzijds, in de vorm van zeven technische bijlagen bij het ontwerp met betrekking tot de luchtdichtheidsmeting (artikel 4 – bijlage 1), het rendement van de combilus (artikel 6 – bijlage 2), de ontwerpretourtemperatuur en de vereisten aan de bewijslast ter staving van het gekozen temperatuurregime voor hydraulische verwarmingssystemen (artikel 7 – bijlage 3), de berekening van bepaalde parameters voor warmtepompen (artikel 8 – bijlage 4), het elektrisch vermogen van bepaalde ventilatoren (artikel 9 – bijlage 5), de rekenmethode voor de verkoeling van ventilatielucht met een aarde-lucht warmtewisselaar (artikel 10 – bijlage 6), en het thermisch rendement van het warmteterugwinapparaat in een EPB-wooneenheid (artikel 11 – bijlage 7).

2.3. Het besluit heeft uitwerking met terugwerkende kracht tot 1 juli 2017 (artikel 12).

RECHTSGROND

3.1. De algemene rechtsgrond voor het vaststellen van EPB-rekenmethodes wordt geboden door artikel 2.2.2, § 1, van het Brussels Wetboek van Lucht, Klimaat en Energiebeheersing. Die bepaling wordt bijgevolg terecht aangehaald in het eerste lid van de aanhef.

¹ Bijlage XII bevat de bepalingenregels voor de vaststelling van het primaire energieverbruik van residentiële eenheden (‘EPW Methode’).

² Bijlage XIII bevat de bepalingenregels voor de vaststelling van het totale energieverbruik van niet-residentiële eenheden (‘EPN Methode’).

3.2. Op basis van dat artikel 2.2.2, § 1, werden de bijlagen XII en XIII ingevoegd in het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 21 december 2007 ‘tot vaststelling van de eisen op het vlak van de energieprestatie en het binnenklimaat van gebouwen’ bij besluit van 26 januari 2017.³

3.3. Artikel 25 van dat besluit van 26 januari 2017 wijzigde ook artikel 21*bis* van het besluit van 21 december 2007, met ingang van 1 juli 2017. De vigerende versie van artikel 21*bis*, § 2, laatste lid, van dit laatste besluit bepaalt dat de minister de technische aspecten van de bepalingsmethodes van het primaire energieverbruik van de in die bepaling vernoemde bijlagen, waaronder de bijlage XII die hier aan de orde is, mag wijzigen, om de nauwkeurigheid van de verkregen resultaten met deze methodes te verbeteren en om de technische evoluties in acht te nemen. Bijgevolg vormt die bepaling de rechtsgrond voor artikel 2 van het ontwerp, nu de voorliggende wijzigingen en correcties inderdaad de nauwkeurigheid van de verkregen resultaten zullen verbeteren. De verwijzing in het tweede lid van de aanhef naar artikel 21*bis*, lid 6, moet worden gecorrigeerd, het gaat immers om artikel 21*bis*, § 2, zesde lid.

3.4. De specificaties in hoofdstuk 3 moeten telkens verband houden met een aangelegenheid die in bijlage XII en XIII van het besluit van 21 december 2007 wordt geregeld, en waarvoor, op basis van een delegatie in die bijlagen in “specificaties” moet worden voorzien door de minister.

3.4.1. Voor artikel 3 van het ontwerp, de vaststelling van de reductiefactoren voor warmteterugwinning uit de doucheafloop, wordt volgens de gemachtigde rechtsgrond gevonden in de punten 7.3, 9.3.1 en 9.3.2.2 van bijlage XII en punt 5.10 van bijlage XIII. Al die bepalingen bevatten inderdaad delegaties aan de minister voor het vaststellen van specificaties betreffende de reductiefactoren, zodat die bepalingen in de aanhef van het ontwerp terecht als rechtsgrond worden vermeld.

3.4.2. Voor artikel 4 van het ontwerp (en dus de bijlage 1) wordt volgens de gemachtigde rechtsgrond gezocht in punt 7.8.4 van bijlage XII en punt 5.6.2.1 van bijlage XIII. Beide bepalingen bevatten een delegatie met betrekking tot het vaststellen van specificaties voor luchtdichtheidstesten, en worden dus terecht als rechtsgrond in de aanhef vermeld.

3.4.3. Voor artikel 5, § 1, van het ontwerp verwijst de gemachtigde naar punt 7.8.6 van bijlage XII, op basis waarvan de minister inderdaad specificaties voor het gebruik van gunstigere waarden voor de reductiefactoren op het gebied van ventilatie van EPB-wooneenheden kan vaststellen. Voor artikel 5, § 2, van het ontwerp wordt verwezen naar de punten 5.6.2.2 en 5.6.3.3 van bijlage XIII, waar inderdaad equivalente delegaties te vinden zijn met betrekking tot niet-wooneenheden. De bepalingen in kwestie worden bijgevolg terecht als rechtsgrond in de aanhef vermeld.

³ Besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 26 januari 2017 ‘tot vaststelling van alle richtlijnen en criteria die nodig zijn voor het berekenen van de energieprestatie van de EPB-eenheden en houdende wijziging van meerdere uitvoeringsbesluiten van de Ordonnantie van 2 mei 2013 houdende het Brussels Wetboek van Lucht, Klimaat en Energiebeheersing’.

3.4.4. Voor artikel 6 van het ontwerp (en de bijhorende bijlage 2) wordt rechtsgrond gezocht in de punten 9.2.2.1, 9.3.2.1, 10.2.3.2 en 10.3.3.4 van bijlage XII en de punten 6.3 en 7.5.1 van bijlage XIII.

3.4.4.1. De aangehaalde bepalingen van bijlage XII hebben allemaal betrekking op specificaties voor combilussen. In het geval van punt 10.3.3.4 van bijlage XII moet echter worden opgemerkt dat de verwijzing eigenlijk dient uiteen te vallen in een verwijzing naar punt 10.3.3.4.1 en een verwijzing naar punt 10.3.3.4.2 (zoals bovendien door het voorliggende ontwerp gewijzigd).

3.4.4.2. De verwijzing naar punt 6.3 van bijlage XIII is niet evident, gelet op het feit dat combilussen in die bepaling niet worden vermeld. Hetzelfde geldt voor artikel 7.5.1 van bijlage XIII. Wat die laatste bepaling betreft, moet echter worden opgemerkt dat die bepaling wel een kruisverwijzing bevat naar artikel 10.2.3 van bijlage XII, waarin het – gelet op het hoger aangehaalde punt 10.2.3.2 van bijlage XII – wel ook over combilussen gaat, zodat niet kan worden uitgesloten dat die bepaling toch indirect relevant is voor de ontworpen bijlage 2. De stellers van het ontwerp dienen zich te vergewissen van de relevantie van de twee voormelde bepalingen van bijlage XIII. Indien niet relevant, moet de verwijzing ernaar in de aanhef worden weggelaten.

3.4.5. De rechtsgrond voor artikel 7 van het ontwerp (en de bijhorende bijlage 3) wordt door de gemachtigde gezocht in de punten 10.2.3.2 en 10.2.3.3 van bijlage XII en in punt 2 van bijlage D, bij diezelfde bijlage XII. Dat lijkt terecht, nu punt 10.2.3.2 en punt 2 van bijlage D telkens een delegatiebepaling bevatten met betrekking tot de ontwerp-pretourtemperatuur en punt 10.2.3.3 de minister toelaat om specificaties vast te stellen om de COP_{test} (en de SPF) te berekenen, wat in bijlage 3 mee aan de orde is.

3.4.6. De rechtsgrond voor artikel 8 van het ontwerp (en de bijhorende bijlage 4) wordt volgens de gemachtigde gezocht in punt 10.2.3.3 van bijlage XII. Zoals hiervoor⁴ al werd opgemerkt, bevat die bepaling een delegatie voor het vaststellen van specificaties om de prestatiecoëfficiënt (COP_{test}) en de seizoenprestatiefactor (SPF) te berekenen, zodat dit correct lijkt.

3.4.7. De rechtsgrond voor artikel 9 van het ontwerp (en de bijhorende bijlage 5) met betrekking tot het elektrisch vermogen van ventilatoren wordt terecht gezocht in punt 11.2.3.1.2 van bijlage XII.

3.4.8. De rechtsgrond voor artikel 10 van het ontwerp (en de bijhorende bijlage 6) met betrekking tot de rekenmethode voor de voorkoeling van ventilatielucht met een aarde-lucht warmtewisselaar, wordt terecht volgens de gemachtigde geboden door punt 3.1 van bijlage B bij bijlage XII en punt 1 van bijlage B bij bijlage XIII.

3.4.9. De rechtsgrond voor artikel 11 van het ontwerp (en de bijhorende bijlage 7) wordt volgens de gemachtigde gezocht in de derde alinea van bijlage G bij bijlage XII. Daar wordt

⁴ Zie randnummer 3.4.5.

inderdaad in een delegatie aan de minister voorzien om specificaties te bepalen voor de berekening van het thermisch rendement van een warmteterugwinapparaat.

3.4.10. De rechtsgrond voor artikel 12 wordt volgens de gemachtigde gezocht in punt 9.3.1.2.2 van bijlage XIII. Die bepaling bevat inderdaad delegaties aan de minister om het rekenprogramma voor het bepalen van de variabele L vast te stellen, en specificaties voor de berekening ervan te bepalen.

3.5. Het tweede lid van de aanhef moet worden aangepast aan wat hiervoor werd uiteengezet.

3.5.1. De verwijzing naar artikel 21*bis*, lid 6, moet worden vervangen door een verwijzing naar artikel 21*bis*, § 2, zesde lid.

3.5.2. De verwijzing naar punt 10.3.3.4 kan worden vervangen door verwijzingen naar punt 10.3.3.4.1 en naar punt 10.3.3.4.2 (zoals gewijzigd door het voorliggende ontwerp).

3.5.3. De stellers van het ontwerp moeten zich vergewissen van de relevantie van de verwijzing naar punt 6.3 van bijlage XIII.

VORMVEREISTEN

4.1. De ontworpen regeling betreffende de nieuwe EPB-eisen en de ermee samenhangende regels moeten worden beschouwd als technische specificaties in de zin van de richtlijn (EU) 2015/1535 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’,⁵ die bijgevolg met toepassing van artikel 5 van die richtlijn bij de Europese Commissie moeten worden aangemeld. Van de naleving van die vormvereiste moet in de aanhef van het besluit melding worden gemaakt.⁶

4.2. Het advies van de Raad voor het Leefmilieu van het Brussels Hoofdstedelijk Gewest dateert van 7 juni 2017. Bijgevolg moet het worden vermeld in de aanhef na de gendertest, en vóór het advies van de afdeling Wetgeving van de Raad van State.⁷

⁵ Volgens artikel 1, lid 1, c), van de richtlijn is een technische specificatie “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 overeenstemmingsbeoordelingsprocedure”.

⁶ Zie *Beginnelsen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, formule F 3-4-2 (weliswaar aan te passen om te verwijzen naar richtlijn 2015/1535), te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

⁷ In de Nederlandstalige versie van het vierde lid wordt bovendien ten onrechte verwezen naar advies 55.211/3 van de Raad van State. Uiteraard moet die verwijzing worden vervangen door een verwijzing naar het huidige advies.

ALGEMENE OPMERKING

5. Het ontwerp moet grondig worden nagelezen op vertaalfouten en andere slordigheden.

In dat verband kan in het bijzonder worden gewezen op de steeds weerkerende vermelding van “Erreur! Source du renvoi introuvable”.

Wat de taalproblemen betreft, kan onder meer worden gewezen op de verwijzingen naar “Het tabel” (artikel 2, 3°, d)) of het onterechte gebruik van het werkwoord “worden” in artikel 12, tweede volzin, van het ontwerp.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Artikel 13

6. Het ontwerp heeft uitwerking met terugwerkende kracht tot 1 juli 2017. In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is.

6.1. Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is enkel toelaatbaar ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling waarbij, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen worden toegekend of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de continuïteit of de goede werking van het bestuur en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast. Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

6.2. In dat verband betoogt de gemachtigde als volgt:

« L'effet rétroactif est justifié dans les trois considérants du préambule du projet. Ces modifications et spécifications aux méthodes de calcul PER et PEN apportées par le présent projet d'arrêté ministériel sont des modifications de forme (corrections de références, etc) ou des spécifications nécessaires pour éviter des valeurs par défaut défavorables au déclarant. »

6.3. De Raad van State, afdeling Wetgeving, beschikt niet over voldoende gegevens en de technische kennis om te kunnen beoordelen of de toepassing van de specificaties in het ontwerp enkel kunnen leiden tot een meer gunstige behandeling van de aangifteplichtige. Enkel in de mate dat dit werkelijk het geval is, kan de terugwerkende kracht worden gebillijkt.

*

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, 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 DU PROJET

2.1. Le projet d'arrêté ministériel soumis pour avis vise en premier lieu à apporter un certain nombre de modifications – essentiellement des corrections – aux points 10.3.3.3.3, 10.3.3.4.1 et 10.3.3.4.2, de l'annexe XII ¹ de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 21 décembre 2007 'déterminant des exigences en matière de performance énergétique et de climat intérieur des bâtiments' (article 2 du projet).

2.2. En deuxième lieu, le projet vise à fixer un certain nombre de spécifications plus détaillées pour l'application de l'annexe XII précitée et également de l'annexe XIII ². À cet effet, il est recouru, d'une part, à des références croisées à certains facteurs de réduction et paramètres, déterminés dans l'arrêté ministériel du 6 mai 2014 'portant exécution des annexes V, IX et X de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 21 décembre 2007 déterminant des exigences en matière de performance énergétique et de climat intérieur des bâtiments' (articles 3, 5 et 12) et, d'autre part, à l'établissement de sept annexes techniques, jointes au projet, concernant la mesure de l'étanchéité de l'air (article 4 – annexe 1), le rendement du combilux (article 6 – annexe 2), la température de retour de conception et les exigences relatives au document justificatif attestant du régime de températures sélectionné pour les systèmes de chauffage central à eau (article 7 – annexe 3), le calcul de certains paramètres pour les pompes à chaleur (article 8 – annexe 4), la puissance électrique de certains ventilateurs (article 9 – annexe 5), la méthode de calcul pour le pré-refroidissement de l'air de ventilation avec un échangeur de chaleur sol-air (article 10 – annexe 6) et le rendement thermique d'un récupérateur de chaleur dans une unité PEB habitation individuelle (article 11 – annexe 7).

2.3. L'arrêté rétroagit au 1^{er} juillet 2017 (article 13).

FONDEMENT JURIDIQUE

3.1. L'article 2.2.2, § 1^{er}, du Code bruxellois de l'Air, du Climat et de la Maîtrise de l'Energie procure le fondement juridique général à la fixation des méthodes de calcul PEB. Par conséquent, cette disposition est citée à juste titre dans le premier alinéa du préambule.

¹ L'annexe XII contient la méthode de détermination de la consommation d'énergie primaire des unités résidentielles ('méthode PER').

² L'annexe XIII contient la méthode de détermination de la consommation [totale] d'énergie primaire des unités non résidentielles ('méthode PEN').

3.2. Sur la base de cet article 2.2.2, § 1^{er}, l'arrêté du 26 janvier 2017 a inséré les annexes XII et XIII dans l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 21 décembre 2007 'déterminant des exigences en matière de performance énergétique et de climat intérieur des bâtiments'³.

3.3. L'article 25 de cet arrêté du 26 janvier 2017 a également modifié l'article 21bis de l'arrêté du 21 décembre 2007, avec effet au 1^{er} juillet 2017. La version en vigueur de l'article 21bis, § 2, dernier alinéa, de l'arrêté cité en dernier dispose que le ministre peut modifier les aspects techniques des méthodes de calcul de la consommation d'énergie primaire fixées dans les annexes citées dans cette disposition, dont l'annexe XII dont il est question ici, en vue d'augmenter le degré de précision des résultats obtenus par ces méthodes et pour tenir compte des évolutions techniques. Par conséquent, cette disposition constitue le fondement juridique de l'article 2 du projet, dès lors que les modifications et corrections à l'examen augmenteront effectivement le degré de précision des résultats obtenus. Au deuxième alinéa du préambule, la référence à l'article 21bis, alinéa 6, doit être corrigée; il s'agit en effet de l'article 21bis, § 2, alinéa 6.

3.4. Les spécifications du chapitre 3 doivent chaque fois être liées à une matière réglée dans les annexes XII et XIII de l'arrêté du 21 décembre 2007 et pour laquelle le ministre doit prévoir des « spécifications », sur la base d'une délégation inscrite dans ces annexes.

3.4.1. De l'avis du délégué, l'article 3 du projet, qui concerne la fixation des facteurs de réduction pour la récupération de chaleur de l'évacuation d'eau de douche, trouve son fondement juridique, dans les points 7.3, 9.3.1 et 9.3.2.2 de l'annexe XII et dans le point 5.10 de l'annexe XIII. En effet, toutes ces dispositions confèrent des délégations au ministre pour fixer des spécifications relatives aux facteurs de réduction, de sorte que le préambule du projet mentionne à bon droit ces dispositions à titre de fondement juridique.

3.4.2. Selon le délégué, le fondement juridique de l'article 4 du projet (et donc de l'annexe 1) est recherché dans le point 7.8.4 de l'annexe XII et dans le point 5.6.2.1 de l'annexe XII. Les deux dispositions contiennent une délégation concernant la fixation de spécifications pour des tests d'étanchéité à l'air et c'est donc à juste titre que le préambule les mentionne comme fondement juridique.

3.4.3. Concernant l'article 5, § 1^{er}, du projet, le délégué fait référence au point 7.8.6 de l'annexe XII, qui permet en effet au ministre de fixer des spécifications pour l'utilisation de valeurs plus favorables pour les facteurs de réduction dans le domaine de la ventilation des unités PEB habitations individuelles. En ce qui concerne l'article 5, § 2 du projet, il est fait référence aux points 5.6.2.2 et 5.6.3.3 de l'annexe XIII, qui contiennent en effet des délégations équivalentes en ce qui concerne les unités non résidentielles. Les dispositions en question sont dès lors mentionnées à juste titre dans le préambule comme fondement juridique.

³ Arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 26 janvier 2017 'établissant les lignes directrices et les critères nécessaires au calcul de la performance énergétique des unités PEB et portant modification de divers arrêtés d'exécution de l'ordonnance du 2 mai 2013 portant le Code bruxellois de l'Air, du Climat et de la Maîtrise de l'Energie'.

3.4.4. Le fondement juridique de l'article 6 du projet (et donc de l'annexe 2 y relative) est recherché dans les points 9.2.2.1, 9.3.2.1, 10.2.3.2 et 10.3.3.4 de l'annexe XII et 6.3 et 7.5.1 de l'annexe XIII.

3.4.4.1. Les dispositions précitées de l'annexe XII concernent toutes des spécifications relatives aux combilus. Toutefois, en ce qui concerne le point 10.3.3.4 de l'annexe XII, on relèvera que la référence doit en fait être scindée en une référence au point 10.3.3.4.1 et une référence au point 10.3.3.4.2 (telle qu'elle est en outre modifiée par le projet examiné).

3.4.4.2. La référence au point 6.3 de l'annexe XIII n'est pas évidente, compte tenu du fait que les combilus ne sont pas mentionnés dans cette disposition. Il en va de même pour l'article 7.5.1 de l'annexe XIII. En ce qui concerne cette dernière disposition, il faut toutefois observer qu'elle contient effectivement une référence croisée à l'article 10.2.3 de l'annexe XII, lequel – eu égard au point 10.2.3.2 susmentionné de l'annexe XII fait également état de combilus, de sorte qu'il ne peut être exclu que cette disposition soit néanmoins indirectement pertinente pour l'annexe 2 en projet. Les auteurs du projet doivent s'assurer de la pertinence des deux dispositions précitées de l'annexe XIII. À défaut de pertinence, on omettra la référence qui y est faite dans le préambule.

3.4.5. Le délégué recherche le fondement juridique de l'article 7 du projet (et de l'annexe 3 y relative) dans les points 10.2.3.2 et 10.2.3.3 de l'annexe XII et dans le point 2 de l'annexe D de cette même annexe XII. Cela semble correct, dès lors que les points 10.2.3.2 et 2 de l'annexe D contiennent chaque fois une délégation relative à la température de retour de conception et que le point 10.2.3.3 permet au ministre de fixer des spécifications pour calculer le COP_{test} (et le FPS), dont il est également question à l'annexe 3.

3.4.6. Selon le délégué, le fondement juridique de l'article 8 du projet (et de l'annexe 4 y relative) est recherché dans le point 10.2.3.3 de l'annexe XII. Ainsi qu'il a déjà été relevé ci-dessus ⁴, cette disposition contient une délégation pour la fixation de spécifications pour le calcul du coefficient de performance (COP_{test}) et du facteur de performance saisonnière (FPS), de sorte que cela semble correct.

3.4.7. Le fondement juridique de l'article 9 du projet (et de l'annexe 6 y relative) concernant la puissance électrique de ventilateurs est recherché à juste titre dans le point 11.2.3.1.2 de l'annexe XII.

3.4.8. De l'avis du délégué, les points 3.1 de l'annexe B de l'annexe XII et 1 de l'annexe B de l'annexe XIII procurent à juste titre le fondement juridique à l'article 10 du projet (et de l'annexe 6 y relative) en ce qui concerne la méthode de calcul pour le pré-refroidissement de l'air de ventilation avec un échangeur de chaleur sol-air.

3.4.9. Le fondement juridique de l'article 11 du projet (et de l'annexe 7 y relative) est recherché, selon le délégué, dans l'alinéa 3 de l'annexe G de l'annexe XII. En effet, cet alinéa prévoit une délégation au ministre pour fixer des spécifications pour le calcul du rendement thermique d'un récupérateur de chaleur.

⁴ Voir le point 3.4.5.

3.4.10. Selon le délégué, le fondement juridique de l'article 12 est recherché dans le point 9.3.1.2.2 de l'annexe XIII. En effet, cette disposition confère des délégations au ministre pour fixer le logiciel de calcul pour déterminer la variable L ainsi que des spécifications pour son calcul.

3.5. On adaptera le deuxième alinéa du préambule compte tenu de ce qui a été exposé ci-dessus.

3.5.1. La référence à l'article 21*bis*, alinéa 6, doit être remplacée par une référence à l'article 21*bis*, § 2, alinéa 6.

3.5.2. La référence au point 10.3.3.4 peut être remplacée par des références aux points 10.3.3.4.1 et 10.3.3.4.2 (modifiés par le projet examiné).

3.5.3. Les auteurs du projet doivent s'assurer de la pertinence de la référence au point 6.3 de l'annexe XIII.

FORMALITÉS

4.1. La réglementation en projet relative aux nouvelles exigences PEB et les règles connexes doivent être considérées comme des spécifications techniques au sens de la directive (UE) 2015/1535 du Parlement européen et du Conseil du 9 septembre 2015 'prévoyant une procédure d'information dans le domaine des réglementations techniques et des règles relatives aux services de la société de l'information'⁵, qui doivent dès lors être notifiées à la Commission européenne, en application de l'article 5 de cette directive. Le préambule de l'arrêté doit mentionner l'accomplissement de cette formalité⁶.

4.2. L'avis du Conseil de l'Environnement pour la Région de Bruxelles-Capitale date du 7 juin 2017. Par conséquent, il doit être mentionné dans le préambule après le test genre et avant l'avis de la section de législation du Conseil d'État⁷.

OBSERVATION GÉNÉRALE

5. Le projet doit être réexaminé en profondeur en ce qui concerne les erreurs de traduction et autres imperfections.

⁵ Selon l'article 1^{er}, paragraphe 1, c) de la directive, une spécification technique est « une spécification qui figure dans un document définissant les caractéristiques requises d'un produit, telles que les niveaux de qualité ou de propriété d'emploi, la sécurité, les dimensions, y compris les exigences applicables au produit en ce qui concerne la dénomination de vente, la terminologie, les symboles, les essais et les méthodes d'essai, l'emballage, le marquage et l'étiquetage, ainsi que les procédures d'évaluation de la conformité ».

⁶ Voir *Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, Conseil d'État, 2008, formule F 3-4-2 (à adapter certes pour viser la directive 2015/1535), à consulter sur le site Internet du Conseil d'État (www.raadvst-consetat.be).

⁷ En outre, la version néerlandaise de l'alinéa 4 vise à tort l'avis 55.211/3 du Conseil d'État. Il va de soi que cette référence doit être remplacée par une référence au présent avis.

À cet égard, on relèvera plus particulièrement la mention toujours récurrente de « Erreur! Source du renvoi introuvable ».

En ce qui concerne les problèmes de langue, on signalera notamment, dans le texte néerlandais, les références à « Het tabel » (article 2, 3°, d)) ou l'utilisation incorrecte du verbe « worden » à l'article 12, deuxième phrase, du projet.

OBSERVATIONS PARTICULIÈRES

Article 13

6. Le projet rétroagit au 1^{er} juillet 2017. Il y a lieu d'observer à cet égard qu'il ne peut être conféré d'effet rétroactif aux arrêtés que sous certaines conditions.

6.1. L'attribution d'un effet rétroactif aux arrêtés n'est admissible que dans les cas où la rétroactivité repose sur une base légale, où elle concerne une règle qui confère des avantages dans le respect du principe d'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer la continuité ou le bon fonctionnement de l'administration, et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises. Ce n'est que si la rétroactivité du régime en projet s'inscrit dans l'une des hypothèses énumérées qu'elle pourra être admise.

6.2. À cet égard, le délégué soutient ce qui suit :

« L'effet rétroactif est justifié dans les trois considérants du préambule du projet. Ces modifications et spécifications aux méthodes de calcul PER et PEN apportées par le présent projet d'arrêté ministériel sont des modifications de forme (corrections de références, etc.) ou des spécifications nécessaires pour éviter des valeurs par défaut défavorables au déclarant ».

6.3. Le Conseil d'État, section de législation, ne dispose pas de suffisamment d'éléments et des connaissances techniques pour pouvoir apprécier si l'application des spécifications dans le projet peut uniquement donner lieu à un traitement plus favorable du déclarant. La rétroactivité ne peut se justifier que dans la mesure où c'est réellement le cas.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER

DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME