



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 62.345/3
van 23 november 2017

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse minister van Begroting, Financiën en Energie ‘houdende de organisatie van een call voor het indienen van steunaanvragen voor nuttige-groenewarmte-installaties 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 24 oktober 2017 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Begroting, Financiën en Energie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit houdende de organisatie van een call voor het indienen van steunaanvragen voor nuttige-groenewarmte-installaties 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 derde kamer onderzocht op 14 november 2017. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 23 november 2017.

*

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 om advies voorgelegde ontwerpbesluit van de Vlaamse minister van Begroting, Financiën en Energie strekt tot het formuleren van de voorwaarden waaronder commerciële en niet-commerciële actoren steunaanvragen kunnen indienen in het raam van de halfjaarlijkse oproep voor projecten inzake nuttige-groenewarmte-installaties 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.

De belangrijkste nieuwigheid ten opzichte van eerdere vergelijkbare *calls* is de invoering van een regeling met betrekking tot afvalverbrandingsinstallaties (artikelen 14 tot 16 van het ontwerp).

RECHTSGROND

3.1. Het ontworpen besluit vindt in beginsel rechtsgrond in de bepalingen van het Energiebesluit van 19 november 2010 en, onrechtstreeks, in de bepalingen van het Energiedecreet van 8 mei 2009 die in het eerste en het tweede lid van de aanhef zijn vermeld.¹

3.2. Wat de nieuwe bepalingen inzake afvalverbrandingsinstallaties betreft, moet echter het volgende worden opgemerkt.

3.2.1. Artikel 14 van het ontworpen besluit strekt ertoe investeringen voor de bouw van warmterecuperatie bij een bestaande afvalverbrandingsinstallatie uit te sluiten van de steun in het raam van de *call* voor nieuwe of vernieuwde nuttige-groenewarmte-installaties bedoeld in artikel 7.4.1, § 1, van het Energiebesluit. De rechtsgrond hiervoor lijkt te kunnen worden gevonden in artikel 7.4.2, § 1, vijfde lid, derde zin, van het Energiebesluit, op basis waarvan de Vlaamse minister bevoegd voor energie, afhankelijk van de gebruikte productietechnologie, nadere regels kan vastleggen om te bepalen of een nuttige-groenewarmte-installatie als vernieuwd kan worden beschouwd, en derhalve op grond daarvan bepaalde installaties ook kan uitsluiten.

¹ Zie ook adv.RvS 58.049/1/V van 9 september 2015 over een ontwerp dat geleid heeft tot het besluit van de Vlaamse minister van Begroting, Financiën en Energie van 18 september 2015 ‘houdende de organisatie van een call voor het indienen van steunaanvragen voor nuttige-groenewarmte-installaties 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’.

3.2.2. Artikel 15 van het ontworpen besluit bepaalt de minimale hoeveelheid warmteproductie bij een nieuwe afvalverbrandingsinstallatie. De rechtsgrond voor die bepaling kan worden gevonden in artikel 7.4.2, § 1, elfde lid, 2°, van het Energiebesluit.

3.2.3. Artikel 16, eerste en tweede lid, van het ontworpen besluit houdt een nadere uitwerking in van wat is bepaald in artikel 7.4.2, § 1, elfde lid, 1° en 3°, van het Energiebesluit. Die bepalingen bevatten echter geen delegatie aan de Vlaamse minister bevoegd voor energie.

Een minister beschikt enkel over de hem uitdrukkelijk toegewezen bevoegdheden, en niet over een algemene uitvoeringsbevoegdheid zoals de Vlaamse Regering die wel heeft op grond van artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’. Bijgevolg ontbeert artikel 16, eerste en tweede lid, van het ontworpen besluit rechtsgrond.

3.2.4. Voor artikel 16, derde lid, van het ontworpen besluit kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 7.4.3, § 3, vijfde lid, derde zin, van het Energiebesluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De in het tweede lid van de aanhef vermelde rechtsgrondbepalingen dienen volledig in numerieke volgorde te worden vermeld, wat thans niet het geval is. Dit dient te worden verholpen.

Artikel 1

5. De in artikel 1 van het ontwerp opgenomen startdatum van de tweede *calls* (15 november 2017) dient te worden verlaet.

Artikel 19

6. Luidens artikel 19 van het ontwerp zal het te nemen besluit in werking treden op de dag waarop het in het Belgisch Staatsblad wordt bekendgemaakt. Tenzij er een bijzondere reden is om af te wijken van de gebruikelijke termijn van inwerkingtreding van besluiten, moet dat artikel worden weggelaten.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Astrid TRUYENS

Jo BAERT