

# BIS-MEDEDELING AAN DE VLAAMSE REGERING

- Betreft:** Beroep tot vernietiging van het decreet van 23 december 2022 tot wijziging van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging, het Energiedecreet van 8 mei 2009, het decreet van 13 juli 2012 houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2012 en het decreet van 17 december 2021 tot wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft toewijzingen aan het Energiefonds, wijzigingen betreffende flexibiliteit en energiedelen, de uitbouw van het energiedataplatform en de herziening van de administratieve geldboetes aangaande installatie-eisen, ingesteld bij het Grondwettelijk Hof door:
- de nv A&U Energie (rolnummer 8039)
  - de nv E-Wood Energiecentrale en de vzw Organisatie voor Duurzame Energie Vlaanderen (ODE Vlaanderen) (rolnummer 8046)
  - de vzw Denuo (rolnummer 8047)
  - de vzw Boerenbond e.a. (rolnummer 8048)
  - de bvba Wervic (rolnummer 8049)

## Samenvatting

*Via het decreet van 23 december 2022 "tot wijziging van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging, het Energiedecreet van 8 mei 2009, het decreet van 13 juli 2012 houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2012 en het decreet van 17 december 2021 tot wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft toewijzingen aan het Energiefonds, wijzigingen betreffende flexibiliteit en energiedelen, de uitbouw van het energiedataplatform en de herziening van de administratieve geldboetes aangaande installatie-eisen" wordt in artikel 7.1.4/1, §4 van het Energiedecreet van 8 mei 2009 een bijkomende actualisering van bandingfactoren voor groenestroom- en WKK-projecten opgenomen. Tot op heden waren projecten met brandstofkosten uitgesloten van actualisering.*

*De artikelen 26 en 61 van het voormelde decreet worden thans bij het Grondwettelijk Hof aangevochten door de nv A&U Energie (rolnummer 8039). Enkel artikel 26 wordt verder aangevochten door de nv E-Wood Energiecentrale en de vzw Organisatie voor Duurzame Energie Vlaanderen (rolnummer 8046), de vzw Denuo (rolnummer 8047), de vzw Boerenbond en anderen (rolnummer 8048), en de bvba Wervic (rolnummer 8049). Deze zaken werden door het Grondwettelijk Hof allen samengevoegd.*

*Omzendbrief VR2009/23 bepaalt dat als een decreet van het Vlaams Parlement in het geding is, de Vlaamse Regering altijd een raadsman aanstelt en een memorie indient bij het Grondwettelijk Hof. Dit wordt via mededeling aan de Vlaamse Regering door de inhoudelijk bevoegde minister aan de Vlaamse Regering ter kennis gebracht. In dit dossier wordt door de Vlaamse minister, bevoegd voor de energie, als raadsman van het Vlaamse Gewest mr. Jeroen Dewispelaere aangesteld.*

## 1. Voorgeschiedenis

De bandingfactoren voor groenestroom- en WKK-projecten worden conform artikel 7.1.4/1, §4 van het Energiedecreet van 8 mei 2009 enkel geactualiseerd afhankelijk van de elektriciteitsprijs. De bandingfactoren van projecten met brandstofkosten worden zelfs helemaal niet geactualiseerd. Gelet

op de snel stijgende energieprijzen achtte de decreetgever het gerechtvaardigd om ook de bandingfactoren van alle projecten met een startdatum vanaf 1 januari 2013 te actualiseren.

Via het decreet van 23 december 2023 tot wijziging van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging, het Energiedecreet van 8 mei 2009, het decreet van 13 juli 2012 houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2012 en het decreet van 17 december 2021 tot wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft toewijzingen aan het Energiefonds, wijzigingen betreffende flexibiliteit en energiedelen, de uitbouw van het energiedataplatform en de herziening van de administratieve geldboetes aangaande installatie-eisen wordt dan ook het voormelde artikel 7.1.4/1 - dat de rechtsgrond vormt voor het vastleggen van de methodiek voor het berekenen van onrendabele toppen en bandingfactoren - aangepast. Die aanpassing heeft als consequentie dat projecten met brandstofkosten niet langer zijn uitgesloten van actualisering, en dat daarbij niet enkel afhankelijk van de elektriciteitsprijs wordt geactualiseerd, maar dat dit ook op basis van de opbrengst aan elektriciteit en overige kosten en/of opbrengsten van ingaande en uitgaande energetische stromen van het project zal gebeuren.

De aangevochten bepalingen van dit decreet luiden als volgt:

*“Art. 26. In artikel 7.1.4/1, §4, van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012 en gewijzigd bij het decreet van 16 november 2018, worden de volgende wijzigingen aangebracht:*

*1° in het derde lid wordt de zin “Voor lopende projecten en nieuwe projecten met een startdatum vanaf 1 augustus tot en met 31 december van het lopende kalenderjaar voor de productie van groene stroom of voor warmte-krachtkoppeling wordt de onrendabele top tijdens de afschrijvingsperiode bedoeld in artikel 7.1.1, §2 of §3, of in artikel 7.1.2, §2 of §3, niet geactualiseerd wanneer in de methodiek voor een projectcategorie brandstofkosten, vermeld in het eerste lid, 3°, van toepassing kunnen zijn.” opgeheven;*

*2° in het derde lid wordt de zin “Voor alle andere lopende projecten en nieuwe projecten met een startdatum vanaf 1 augustus tot en met 31 december van het lopende kalenderjaar voor de productie van groene stroom of voor warmte-krachtkoppeling wordt de onrendabele top enkel geactualiseerd afhankelijk van de elektriciteitsprijs.” vervangen door de zinnen “Voor alle andere lopende projecten en nieuwe projecten met een startdatum vanaf 1 augustus tot en met 31 december van het lopende kalenderjaar voor de productie van groene stroom of voor warmte-krachtkoppeling wordt de onrendabele top enkel geactualiseerd afhankelijk van de opbrengst aan elektriciteit en overige kosten en/of opbrengsten van ingaande en uitgaande energetische stromen van het project, en indien van toepassing de berekende bandingfactor voor ofwel groenestroomcertificaten ofwel warmte-krachtcertificaten. De Vlaamse Regering kan bijkomende ingaande en uitgaande stromen vastleggen die beschouwd moeten worden in de berekening van de actualisatie van de onrendabele top.”;*

*3° in het vierde lid wordt de zinsnede “vermeld in artikel 7.1.1, §2 of §3, of in artikel 7.1.2, §2 of §3, wel” vervangen door de zinsnede “vermeld in artikel 7.1.1, §1, vierde en vijfde lid, §2 of §3, of in artikel 7.1.2, §2 of §3.”;*

*[...]*

**Art. 61.** Artikel 41, 43 en 54, 3° en 4°, treden in werking op 1 januari 2023.

Artikel 7 tot en met 11 treden in werking op 1 april 2023.

Artikel 3, 7° en 8°, 26 en 31 treden in werking op een door de Vlaamse Regering te bepalen datum.

Artikel 40 treedt in werking op de eerste dag van de vierde maand die volgt op de maand waarin dit decreet in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.”

Het voormelde decreet van 23 december 2022 werd bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 29 december 2022. De inwerkingtreding van artikel 26 werd echter via artikel 61, derde lid aan de Vlaamse Regering gedelegeerd. Tot op heden heeft de Vlaamse Regering van deze delegatie nog geen gebruik gemaakt.

## **2. Procedure**

Tegen het voormelde decreet van 23 december 2023 werden bij het Grondwettelijk Hof vijf aparte beroepen tot nietigverklaring ingesteld:

2.1. Bij verzoekschrift dat aan het Grondwettelijk Hof is toegezonden bij op 22 juni 2023 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 23 juni 2023, is beroep tot vernietiging ingesteld tegen artikel 26 en artikel 61 van het decreet van 23 december 2022 “tot wijziging van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging, het Energiedecreet van 8 mei 2009, het decreet van 13 juli 2012 houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2012 en het decreet van 17 december 2021 tot wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft toewijzingen aan het Energiefonds, wijzigingen betreffende flexibiliteit en energiedelen, de uitbouw van het energiedataplatform en de herziening van de administratieve geldboetes aangaande installatie-eisen”. Die zaak, ingesteld door de nv A&U Energie, is ingeschreven onder nummer **8039** van de rol van het Hof.

2.2. Bij verzoekschrift dat aan het Grondwettelijk Hof is toegezonden bij op 27 juni 2023 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 30 juni 2023, is beroep tot vernietiging ingesteld tegen artikel 26 van het decreet van 23 december 2022 “tot wijziging van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging, het Energiedecreet van 8 mei 2009, het decreet van 13 juli 2012 houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2012 en het decreet van 17 december 2021 tot wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft toewijzingen aan het Energiefonds, wijzigingen betreffende flexibiliteit en energiedelen, de uitbouw van het energiedataplatform en de herziening van de administratieve geldboetes aangaande installatie-eisen”. Die zaak, ingesteld door de nv E-Wood Energiecentrale en de vzw Organisatie voor Duurzame Energie Vlaanderen (ODE Vlaanderen), is ingeschreven onder nummer **8046** van de rol van het Hof.

2.3. Bij verzoekschrift dat aan het Grondwettelijk Hof is toegezonden bij op 27 juni 2023 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 30 juni 2023, is beroep tot vernietiging ingesteld tegen artikel 26 van het decreet van 23 december 2022 “tot wijziging van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging, het Energiedecreet van 8 mei 2009, het decreet van 13 juli 2012 houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2012 en het decreet van 17 december 2021 tot wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft toewijzingen aan het Energiefonds, wijzigingen betreffende flexibiliteit en energiedelen, de uitbouw van het energiedataplatform en de herziening van de administratieve geldboetes aangaande installatie-eisen”. Die zaak, ingesteld door de vzw Denuo<sup>1</sup>, is ingeschreven onder nummer **8047** van de rol van het Hof.

2.4. Bij verzoekschrift dat aan het Grondwettelijk Hof is toegezonden bij op 27 juni 2023 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 3 juli 2023, is beroep tot vernietiging ingesteld tegen artikel 26 van het decreet van 23 december 2022 “tot wijziging van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging, het Energiedecreet van 8 mei 2009, het decreet van 13 juli 2012 houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2012 en het decreet van 17 december 2021 tot wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft toewijzingen aan het Energiefonds, wijzigingen betreffende flexibiliteit en energiedelen, de uitbouw van het energiedataplatform en de herziening van de administratieve geldboetes aangaande installatie-eisen”. Die zaak, ingesteld door de vzw Boerenbond, en de

---

<sup>1</sup> De vzw Denuo is de werkgeversfederatie voor de afval- en recyclagesector, waar in de loop van 2022 ook de eerdere federatie voor de exploitanten van biogasinstallaties, de vzw Federatie Belgische Biogasinstallaties (FeBiGa), in opgegaan is. FeBiGa vocht eerder ook al het decreet van 13 juli 2012 houdende wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft de milieuvriendelijke energieproductie aan, dat het artikel 7.1.4/1 oorspronkelijk in het Energiedecreet van 8 mei 2009 invoegde.

vennootschappen de BV Baanheidehof, de BV Agrokomp, de BV Bostoentuinbouwbedrijf, de BV Bergseheyde, en de LV Vanderstraeten, is ingeschreven onder nummer **8048** van de rol van het Hof.

2.5. Bij verzoekschrift dat aan het Grondwettelijk Hof is toegezonden bij op 28 juni 2023 ter post aangetekende brief en ter griffie is ingekomen op 3 juli 2023, is beroep tot vernietiging ingesteld tegen artikel 26 van het decreet van 23 december 2022 "tot wijziging van de wet van 28 december 1964 betreffende de bestrijding van de luchtverontreiniging, het Energiedecreet van 8 mei 2009, het decreet van 13 juli 2012 houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2012 en het decreet van 17 december 2021 tot wijziging van het Energiedecreet van 8 mei 2009, wat betreft toewijzingen aan het Energiefonds, wijzigingen betreffende flexibiliteit en energiedelen, de uitbouw van het energiedataplatform en de herziening van de administratieve geldboetes aangaande installatie-eisen". Die zaak, ingesteld door de bvba Wervic, is ingeschreven onder nummer **8049** van de rol van het Hof.

2.6. De zaken met de rolnummers 8039, 8046, 8047, 8048 en 8049 werden ondertussen allen door het Grondwettelijk Hof samengevoegd.

Op 12 juli 2023 ontving de Kancelarij vanwege de griffie van het Grondwettelijk Hof de vijf verzoekschriften aangaande de in rand vermelde samengevoegde zaken.

### **3. Aanstelling van een raadsman**

Binnen 45 dagen na ontvangst van de door de griffie gedane kennisgeving, kan de Vlaamse Regering een memorie van antwoord bij het Grondwettelijk Hof indienen met betrekking tot de procedure ten gronde.

Omzendbrief VR2009/23 bepaalt dat als een decreet van het Vlaams Parlement in het geding is, de Vlaamse Regering altijd een raadsman aanstelt en een memorie indient bij het Grondwettelijk Hof. Dit wordt via mededeling aan de Vlaamse Regering ter kennis gebracht. Het aanstellen van een raadsman bij het Grondwettelijk Hof valt immers niet onder de delegatie betreffende het voeren van rechtsgedingen voorzien in artikel 16, §1 van het Besluit van de Vlaamse Regering van 30 oktober 2015 tot regeling van de delegatie van beslissingsbevoegdheden aan de hoofden van de departementen en van de intern verzelfstandigde agentschappen.

Ter verdediging van de belangen van het Vlaamse Gewest in de zaken met rolnummer *8039, 8046, 8047, 8048, en 8049* werd door mij mr. **JEROEN DEWISPELAERE**, kantoorhoudende te IJzerlaan 19, 1040 Etterbeek, als advocaat aangesteld. Mr. J. Dewispelaere is als advocaat-vennoot aangesloten bij het advocatenkantoor *& De Bandt*, en is reeds vele jaren actief als advocaat en auteur van rechtsleer in de rechtstak van het staatssteunrecht en meer bepaald ook met betrekking tot staatssteun in het energierecht. Hij beschikt dan ook over de nodige kennis en specialisatie omtrent dit thema.

De Vlaams minister van Justitie en Handhaving, Omgeving, Energie en Toerisme,

Zuhal DEMIR