



# RAAD VAN STATE

## afdeling Wetgeving

advies 63.063/1  
van 3 april 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juli 2011 tot uitvoering van het decreet van 8 mei 2009 betreffende de diepe ondergrond en tot wijziging van diverse besluiten, wat betreft de waarborgregeling voor het opsporen en winnen van aardwarmte in de diepe ondergrond’

Op 2 maart 2018 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 besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juli 2011 tot uitvoering van het decreet van 8 mei 2009 betreffende de diepe ondergrond en tot wijziging van diverse besluiten, wat betreft de waarborgregeling voor het opsporen en winnen van aardwarmte in de diepe ondergrond’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 22 maart 2018. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Chantal BAMPS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 3 april 2018.

\*

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 EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt tot het uitvoeren van de waarborgregeling voor het opsporen en winnen van aardwarmte in de diepe ondergrond, die bij het decreet van 2 maart 2018 ‘houdende wijziging van het decreet van 8 mei 2009 betreffende de diepe ondergrond, wat betreft de waarborgregeling voor het opsporen en winnen van aardwarmte in de diepe ondergrond’<sup>1</sup>, is ingevoegd in het decreet van 8 mei 2009 ‘betreffende de diepe ondergrond’. Daartoe wordt een nieuwe afdeling ingevoegd in hoofdstuk 2/2 van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juli 2011 ‘tot uitvoering van het decreet van 8 mei 2009 betreffende de diepe ondergrond en tot wijziging van diverse besluiten’.

De ontworpen regeling valt uiteen in acht onderafdelingen. Onderafdeling 1 bevat de algemene bepalingen met betrekking tot de in aanmerking komende kosten en het maximale bedrag van de waarborg. Onderafdeling 2 heeft betrekking op de voorwaarden voor de toekenning van de waarborg. Onderafdeling 3 regelt de aanvraagprocedure. Onderafdeling 4 regelt de gevallen waarin de waarborg wordt uitgekeerd, en de hoogte van de uit te keren bedragen. Onderafdeling 5 verplicht de waarborgontvanger tot het implementeren van het gewaarborgde project en het informeren van de overheid over de evolutie van het project. Onderafdeling 6 maakt het departement verantwoordelijk voor de opvolging en controle. Onderafdeling 7 voorziet in regels voor de terugvordering van de waarborg. Onderafdeling 8 voorziet in nadere delegaties aan de bevoegde ministers om criteria, richtlijnen en modellen vast te stellen inzake het Geologisch Onderzoek, de puttestrapportage, het projectplan en het eindrapport.

Artikel 3 van het ontwerp voorziet in een tweejaarlijkse evaluatieverplichting van de artikelen van het ontworpen besluit.

Zowel het decreet van 2 maart 2018 als het voorliggende ontwerp treden in werking op de dag die volgt op de bekendmaking in het *Belgisch Staatsblad* (artikel 4 van het ontwerp).

3.1. De rechtsgrond voor de ontworpen regeling wordt gezocht in de artikelen 63/25/1 tot 63/25/5 van het decreet van 8 mei 2009, zoals ingevoegd bij het decreet van 2 maart 2018.

---

<sup>1</sup> Decreet van 2 maart 2018 ‘houdende wijziging van het decreet van 8 mei 2009 betreffende de diepe ondergrond, wat betreft de waarborgregeling voor het opsporen en winnen van aardwarmte in de diepe ondergrond’, waarover de Raad van State op 13 december 2017 advies 62.461/1 heeft uitgebracht. *Parl.St.* VI.Parl. 2017-2018, nr. 1445/1.

Artikel 6 van dat decreet bepaalt dat het in werking treedt op de datum die door de Vlaamse Regering wordt bepaald. Het voorliggende ontwerp voorziet in een bepaling met betrekking tot de inwerkingtreding van dat decreet (artikel 4, 1°, van het ontwerp), waarvoor rechtsgrond wordt gevonden in voornoemd artikel 6 van het decreet.

Spijts de vele specifieke delegaties aan de Vlaamse Regering in de artikelen 63/25/1, 63/25/4 en 63/25/5 van het decreet van 8 mei 2009, kunnen sommige aspecten van de ontworpen regeling daar niet volledig worden ingepast, zodat bijkomend een beroep moet worden gedaan op de algemene uitvoeringsbevoegdheid die de Vlaamse Regering ontleent aan artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’.

3.2. In het ontworpen artikel 14/39/6 van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 juli 2011 (artikel 2 van het ontwerp) wordt bepaald dat de waarborg voorafgaand aan de start van een diep aardwarmteproject in het Vlaamse Gewest kan worden aangevraagd door een natuurlijke persoon of een rechtspersoon die gevestigd is in een van de staten die deel uitmaken van de Europese Economische Ruimte, en die houder is van een opsporingsvergunning voor aardwarmte of van een winningsvergunning voor aardwarmte.

De waarborg kan aldus enkel worden aangevraagd door een natuurlijke persoon of rechtspersoon die gevestigd is in een van de staten die deel uitmaken van de Europese Economische Ruimte. Bijgevolg wordt door de ontworpen regeling een vestigingsvereiste ingevoerd in hoofde van de aanvragers van de waarborg.

Voor het invoeren van een dergelijke vereiste kan evenwel geen rechtsgrond worden gevonden in de artikelen 63/25/1 tot 63/25/5 van het decreet van 8 mei 2009, zoals ingevoegd bij het decreet van 2 maart 2018, zodat de bepaling uit het ontwerp moet worden weggelaten.

### VORMVEREISTEN

4. Er dient in de aanhef van het ontwerp nog melding te worden gemaakt van het advies van de Minaraad van 22 januari 2018 en de mededeling van de SERV om geen advies uit te brengen van dezelfde datum.

5. In advies 62.461/1 van 13 december 2017 over het voorontwerp dat heeft geleid tot het decreet van het Vlaamse Gewest van 2 maart 2018 heeft de Raad van State, afdeling Wetgeving, opgemerkt dat de voorgenoemde waarborgregeling staatssteun vormt, die moeilijk kan worden ingepast in de Algemene Groepsvrijstellingverordening,<sup>2</sup> en bijgevolg zou moeten worden aangemeld bij de Europese Commissie, overeenkomstig artikel 108, lid 3, van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie (VWEU). Aan die opmerking wordt thans opnieuw herinnerd.

---

<sup>2</sup> Verordening (EU) nr. 651/2014 van de Commissie van 17 juni 2014 waarbij bepaalde categorieën steun op grond van de artikelen 107 en 108 van het Verdrag met de interne markt verenigbaar worden verklaard.

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

### Artikel 1

6. In de in het ontworpen artikel 2, 8°, 10° en 12°, van het besluit van 15 juli 2011 opgenomen definities wordt verwezen naar definities terug te vinden op bepaalde websites en wordt gebruikgemaakt van delegaties aan de minister. Er dient te worden opgemerkt dat een dergelijke werkwijze niet thuishoort in definities, temeer op die wijze de indruk wordt gewekt, wat de verwijzing naar definities op een website betreft, dat regelgevende bevoegdheden zouden worden gedelegeerd aan het Departement. Het verdient integendeel aanbeveling te verwijzen naar het ontworpen artikel 14/39/25 van het besluit van 15 juli 2011, waar de nodige delegaties worden verleend aan de bevoegde ministers om criteria, richtlijnen en modellen vast te leggen betreffende het Geologisch Onderzoek, de puttestrapportage, het projectplan en het eindrapport.

### Artikel 3

7. In artikel 3 van het ontwerp wordt bepaald dat de artikelen van dit besluit minstens om de twee jaar worden geëvalueerd.

Er dient te worden opgemerkt dat “de artikelen van dit besluit” wijzigingsbepalingen zijn die meteen na hun inwerkingtreding zijn uitgewerkt.

De beoogde evaluatie zal bijgevolg betrekking moeten hebben op de bepalingen die worden ingevoegd door de artikelen van dit besluit, waarbij tevens zal moeten worden bepaald door wie en op welke wijze die evaluatie moet worden uitgevoerd.

Bijgevolg wordt artikel 3 van het ontwerp het best omgewerkt tot een bepaling die een onderafdeling 9, met enig artikel 14/39/26, invoert in het besluit van 15 juli 2011, die ertoe strekt te bepalen door wie en op welke wijze de bepalingen van afdeling 9 van hoofdstuk 2/2 van voornoemd besluit tweejaarlijks zullen worden geëvalueerd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME