RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 66.760/3
van 20 december 2019

over

een ontwerp van besluit van de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering belast met Klimaattransitie, Leefmilieu, Energie en Participatieve democratie ‘houdende aanpassing van de categorieën en van de vermenigvuldigingscoëfficiënt van het aantal toegekende groenestroomcertificaten voor de gecertificeerde fotovoltaïsche installaties’

CONSEIL D’ÉTAT
section de législation

avis 66.760/3
du 20 décembre 2019

sur

un projet d’arrêté du Ministre de la Région de Bruxelles-capitale chargé de la Transition climatique, de l’Environnement, de l’Énergie et de la Démocratie participative ‘portant sur l’adaptation des catégories et du coefficient multiplicateur du nombre de certificats verts octroyés pour les installations photovoltaïques’

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

Op 27 november 2019 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, belast met Klimaattransitie, Leefmilieu, Energie en Participatieve democratie verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit 'houdende aanpassing van de categorieën en van de vermenigvuldigingscoëfficiënt van het aantal toegekende groenestroomcertificaten voor de gecertificeerde fotovoltaïsche installaties'.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 17 december 2019. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Astrid TRUYENS, 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 Jo BAERT, kamervoorzitter.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 20 december 2019.

*

Le 27 novembre 2019, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargé de la Transition climatique, de l'Environnement, de l'Énergie et de la Démocratie participative à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté ministériel 'portant sur l'adaptation des catégories et du coefficient multiplicateur du nombre de certificats verts octroyés pour les installations photovoltaïques'.

Le projet a été examiné par la troisième chambre le 17 décembre 2019. La chambre était composée de Jo BAERT, président de chambre, Jeroen VAN NIEUWENHOVE et Koen MUYLLE, conseillers d'État, Jan VELAERS et Bruno PEETERS, assesseurs, et Astrid TRUYENS, 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 Jo BAERT, président de chambre.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 20 décembre 2019.

*

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

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 van besluit van de minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering belast met Klimaattransitie, Leefmilieu en Participatieve Democratie strekt vooreerst tot vervanging van de indeling in categorieën in artikel 21, § 2, vierde lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 'betreffende de promotie van groene elektriciteit', waarbij thans een onderscheid wordt gemaakt tussen fotovoltaïsche installaties met een totaal elektrisch vermogen lager of gelijk aan 5 kWp en dergelijke installaties met een totaal elektrisch vermogen hoger dan 5 kWp (artikel 1 van het ontwerp). Enerzijds wordt de eerstvermelde categorie opgetrokken tot installaties met een vermogen dat kleiner of gelijk is aan 6 kWp (artikel 1, 1°). Anderzijds wordt de tweede categorie verder opgedeeld in functie van het vermogen van de installaties (artikel 1, 2°).

Vervolgens wordt voor elk van de voormelde categorieën van installaties, evenals voor de fotovoltaïsche installaties geïntegreerd in een fabrieksomgeving met bouwelementen, in een vermenigvuldigingscoëfficiënt voorzien (artikel 2).

Ten slotte wordt het ministerieel besluit van 23 april 2013 'houdende aanpassing van de vermenigvuldigingscoëfficiënt van het aantal toegekende groenestroomcertificaten voor fotovoltaïsche installaties' opgeheven (artikel 3).

Het te nemen besluit treedt in werking op de eerste dag van de vierde maand na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad (artikel 4).

RECHTSGROND

3.1. Uit het tweede lid van de aanhef blijkt dat de rechtsgrond voor het ontworpen besluit in eerste instantie wordt gezocht in artikel 21, § 2, vijfde en zevende lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015.

Hieromtrent moet het volgende worden opgemerkt.

3.2. Artikel 1 van het ontworpen besluit, dat ertoe strekt de categorieën bepaald in artikel 21, § 2, vierde lid, 1° en 2°, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 te vervangen, vindt inderdaad rechtsgrond in artikel 21, § 2, vijfde lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015. Naar luid van die

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

bepaling kan de minister de categorieën bepaald in het vierde lid aanpassen.[1] Uit die delegatie kan worden afgeleid dat de Brusselse Hoofdstedelijke Regering de minister ook heeft gemachtigd om het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 te wijzigen, al is het vanuit een wetgevingstechnisch oogpunt niet optimaal dat dat besluit daardoor normen van verschillende aard zal bevatten.

3.3.1. Voor artikel 2 van het ontworpen besluit wordt rechtsgrond gezocht in artikel 21, § 2, zevende lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015, dat luidt:

> "Indien de verandering van de parameters in de loop van het jaar volgens de formule hierboven tot een verandering hoger dan of gelijk aan 20% van het aantal toe te kennen groenestroomcertificaten leidt in vergelijking met het huidig toegekende aantal, deelt BRUGEL de waarden van de geactualiseerde parameters aan de Minister mee die binnen de maand de vermenigvuldigingscoëfficiënt van elke categorie aanpast met inwerkingtreding 4 maanden na publicatie in het Belgisch Staatsblad."

3.3.2. Opdat van die machtiging gebruik kan worden gemaakt, is vereist dat wordt aangetoond dat de verandering van de parameters in de loop van het jaar volgens de formule bepaald in artikel 21, § 2, tweede lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 leidt tot een verandering hoger dan of gelijk aan 20% van het aantal toe te kennen groenestroomcertificaten in vergelijking met het huidig toegekende aantal.

De Brusselse regulator voor energie (hierna: Brugel) stelde op 1 september 2018 reeds vermenigvuldigingscoëfficiënten voor fotovoltaïsche installaties voor die 20 tot 24% lager lagen dan de bestaande coëfficiënten, maar er werd geen gevolg gegeven aan dat voorstel.[2] Ofschoon geen nieuwe analyse wordt gemaakt voor de periode vanaf 1 september 2018, kan bijgevolg worden aangenomen dat aan de voormelde voorwaarde is voldaan.

3.3.3. Artikel 21, § 2, zevende lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 voorziet evenwel enkel in de mogelijkheid om, wanneer de waarden van de parameters vastgesteld voor de *bestaande* installatiecategorieën in de loop van het jaar tot een verandering hoger dan of gelijk aan 20% van het aantal toe te kennen groenestroomcertificaten leidt in vergelijking met het huidig toegekende aantal, de vermenigvuldigingscoëfficiënten van elke van die bestaande categorieën aan te passen.

Die bepaling biedt daarentegen geen rechtsgrond voor het bepalen van vermenigvuldigingscoëfficiënten van *nieuwe* installatiecategorieën, zoals artikel 2 van het ontworpen besluit doet. Ten aanzien van die nieuwe categorieën kan moeilijk worden voorgehouden dat de verandering van de parameters in de loop van het jaar tot een verandering

[1] Er moet evenwel in herinnering worden gebracht dat de Raad van State van oordeel was dat deze machtiging niet toelaatbaar was, vermits ze geen regels van bijkomstige aard of van beperkt belang betreft: adv.RvS 58.384/3 van 2 december 2015 over een ontwerp dat geleid heeft tot het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015, opmerkingen 11.1 en 11.2.

[2] Reguleringscommissie voor Energie in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, *Voorstel betreffende de vermenigvuldigingscoëfficiënt toegepast op fotovoltaïsche installaties - Analyse van de economische parameters*, BRUGEL-Voorstel 20190904-23 van 4 september 2019, 4 (beschikbaar op https://www.brugel.brussels/publication/document/voorstellen/2019/nl/VOORSTEL-23-vermenigvuldigingscoëfficiënt-fotovoltaïsche-installaties.pdf).

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

hoger dan of gelijk aan 20% van het aantal toe te kennen groenestroomcertificaten leidt in vergelijking met het huidig toegekende aantal, vermits dat een vergelijking impliceert tussen twee *bestaande* categorieën.

3.3.4. Daarbij komt nog dat de door Brugel voorgestelde vermenigvuldigingscoëfficiënten, die in artikel 2 van het ontworpen besluit worden overgenomen, afwijken van de resultaten die zouden worden bereikt wanneer de geactualiseerde parameters zouden worden toegepast op de formule bepaald artikel 21, § 2, tweede lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015.[3] Brugel heeft weliswaar in eerste instantie de vermenigvuldigingscoëfficiënten "strikt berekend volgens de formule die in dat besluit wordt beschreven",[4] maar merkt vervolgens op:

> "Deze formule, die een vereenvoudiging is van de realiteit om redenen van wetgevende duidelijkheid, omvat impliciet bepaalde hypothesen die niet noodzakelijk stroken met de realiteit. Bovendien baseert de formule zich op de eenvoudige terugwintijd. Deze indicator heeft zijn waarde, maar houdt geen rekening met de eventuele financiële stromen die nadien ontstaan, en bevat geen informatie over de rentabiliteit van de investering."[5]

Brugel stelt dan ook coëfficiënten voor "die resulteren in een eenvoudige terugwintijd van 7 jaar, door de reële rentabiliteit van de installaties te berekenen met de volgende zo volledig en realistisch mogelijke hypothesen". Daarbij wordt evenwel afgeweken van de waarden in de formule bepaald bij artikel 21, § 2, tweede lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015[6] en van de definities van de parameters[7]. Artikel 21, § 2, zevende lid, van het voormelde besluit verwijst evenwel uitdrukkelijk naar de formule in het tweede lid van die bepaling en vereist dan ook dat de geactualiseerde parameters aan de hand van die formule worden berekend.

3.3.5. Er moet dan ook worden besloten dat noch artikel 21, § 2, zevende lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015, noch enige andere bepaling van dat besluit rechtsgrond biedt voor artikel 2 van het ontworpen besluit.

---

[3] Reguleringscommissie voor Energie in het Brussels Hoofdstedelijk Gewest, *Voorstel betreffende de vermenigvuldigingscoëfficiënt toegepast op fotovoltaïsche installaties - Analyse van de economische parameters*, BRUGEL-Voorstel 20190904-23 van 4 september 2019, 11-13.

[4] *Ibid.*, 10.

[5] *Ibid.*, 11.

[6] Zo wordt een andere waarde gehanteerd voor de productiviteit van de installatie (van 857 tot 895 kWh/kWp, in plaats van 800 kWh/kWp).

[7] Zo wordt een andere waarde gehanteerd voor het eigen verbruik, in afwijking van de definitie van de parameter "prijselek": artikel 21, § 2, derde lid, 4°, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 vereist dat bij de berekening van de doorverkoopprijs van elektriciteit rekening wordt gehouden met een eigen verbruik van 30%, terwijl Brugel die parameter op basis van het algemeen gemiddelde voor 2017 op 40% schat.

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

Om te bereiken wat met die bepaling wordt beoogd, moet de Brusselse Hoofdstedelijke Regering zelf artikel 21, § 2, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 wijzigen door de formule in het tweede lid van die bepaling aan te passen en door voor de nieuwe categorieën waarin artikel 1 van het ontworpen besluit voorziet, de vermenigvuldigingscoëfficiënten vast te stellen.[8]

3.4. Artikel 3 van het ontworpen besluit strekt tot opheffing van het ministerieel besluit van 23 april 2013 'houdende aanpassing van de vermenigvuldigingscoëfficiënt van het aantal toegekende groenestroomcertificaten voor fotovoltaïsche installaties'.

Het ministerieel besluit van 23 april 2013 vond voorheen rechtsgrond in artikel 17, § 2, derde lid, het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 6 mei 2004 'betreffende de promotie van groene elektriciteit en kwaliteitswarmtekrachtkoppeling'. Die bepaling werd evenwel opgeheven bij artikel 44 van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015, en kan derhalve geen rechtsgrond meer bieden voor artikel 3 van het ontworpen besluit. Ook de artikelen 21, § 2, vijfde en zevende lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 bieden geen rechtsgrond voor die bepaling.

Aangezien de minister enkel over uitdrukkelijk toegewezen bevoegdheden beschikt, en niet over een algemene uitvoeringsbevoegdheid zoals de regering die wel heeft op grond van artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen' en artikel 8 van de bijzondere wet van 12 januari 1989 'met betrekking tot de Brusselse Instellingen', kan artikel 3 van het ontworpen besluit geen doorgang vinden.

Vermits het ministerieel besluit van 23 april 2013 onbestaanbaar is met hetgeen in artikel 21, § 2, achtste lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 wordt bepaald, kan de Brusselse Hoofdstedelijke Regering evenwel dat ministerieel besluit opheffen.

3.5. Uit wat voorafgaat vloeit voort dat er enkel een rechtsgrond is voor artikel 1 van het ontworpen besluit.

Die bepaling kan evenwel geen doorgang vinden zonder dat de vermenigvuldigingscoëfficiënten worden vastgesteld voor de nieuwe categorieën waarin wordt voorzien, hetgeen om in de opmerkingen 3.1 tot 3.5 uiteengezette redenen dient te gebeuren bij een besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering.

Vermits artikel 21, § 2, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 sowieso moet worden gewijzigd bij besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, is het raadzaam om de inhoud van artikel 1 van het ontworpen besluit evenzeer in dat besluit op te nemen.

[8] Die vermenigvuldigingscoëfficiënten zouden dan die bepaald in artikel 21, § 2, achtste lid, van het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van 17 december 2015 vervangen.

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

4. Gelet op het voorgaande, ziet de Raad van State, afdeling Wetgeving, af van het verdere onderzoek van het ontwerp. In elk geval zal het zo-even beschreven ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, aan de afdeling Wetgeving moeten worden voorgelegd.

*

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1er, 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. Le projet d'arrêté du ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargé de la Transition climatique, de l'Environnement, de l'Énergie et de la Démocratie participative, soumis pour avis, a tout d'abord pour objet de remplacer la répartition en catégories figurant à l'article 21, § 2, alinéa 4, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 'relatif à la promotion de l'électricité verte', qui fait actuellement une distinction entre les installations photovoltaïques d'une puissance électrique totale inférieure ou égale à 5 kWc et ce type d'installations d'une puissance électrique totale supérieure à 5 kWc (article 1er du projet). D'une part, la première catégorie citée est élargie aux installations d'une puissance inférieure ou égale à 6 kWc (article 1er, 1°). D'autre part, la deuxième catégorie est subdivisée en fonction de la puissance des installations (articles 1er, 2°).

Ensuite, un coefficient multiplicateur est prévu pour chacune des catégories d'installations précitées, ainsi que pour les installations photovoltaïques, intégrées en usine à des éléments de construction (article 2).

Enfin, l'arrêté ministériel du 23 avril 2013 'portant adaptation du coefficient multiplicateur du nombre de certificats verts octroyés pour les installations photovoltaïques' est abrogé (article 3).

L'arrêté envisagé entre en vigueur le premier jour du quatrième mois qui suit sa publication au Moniteur belge (article 4).

FONDEMENT JURIDIQUE

3.1. Il ressort du deuxième alinéa du préambule que le fondement juridique de l'arrêté en projet est recherché en premier lieu dans l'article 21, § 2, alinéas 5 et 7, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015.

À ce propos, il y a lieu de formuler les observations suivantes.

3.2. L'article 1er de l'arrêté en projet, qui vise à remplacer les catégories fixées par l'article 21, § 2, alinéa 4, 1° et 2°, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015, trouve en effet son fondement juridique dans l'article 21, § 2, alinéa 5, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015. Selon cette disposition, le ministre peut adapter les catégories définies à

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

l'alinéa 4 [1]. Il peut se déduire de cette délégation que le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale a également habilité le ministre à modifier l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015, même s'il n'est pas optimal d'un point de vue légistique que cet arrêté contiendra de la sorte des normes de nature différente.

3.3.1. Le fondement juridique de l'article 2 de l'arrêté en projet est recherché dans l'article 21, § 2, alinéa 7, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015, qui est rédigé comme suit :

> « Si la variation des paramètres en cours d'année conduit à une variation du nombre de certificats verts à octroyer selon la formule ci-dessus supérieure ou égale à 20 % par rapport au nombre octroyé actuel, BRUGEL communique les valeurs des paramètres mises à jour [lire : mis à jour] au Ministre qui adapte dans le mois le coefficient multiplicateur de chaque catégorie avec effet 4 mois après publication au Moniteur belge ».

3.3.2. Pour que cette habilitation puisse être utilisée, il faut démontrer que la variation des paramètres en cours d'année conduise, selon la formule fixé à l'article 21, § 2, alinéa 2, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015, à une variation du nombre de certificats verts à octroyer supérieure ou égale à 20 % par rapport au nombre octroyé actuellement.

Le régulateur bruxellois de l'énergie (ci-après : Brugel) a déjà proposé le 1er septembre 2018 des coefficients multiplicateurs pour les installations photovoltaïques, qui étaient de 20 à 24 % inférieurs aux coefficients existants, mais il n'a pas été donné suite à cette proposition [2]. Bien qu'aucune nouvelle analyse n'ait été faite pour la période à partir du 1er septembre 2018, il peut dès lors être admis que la condition précitée est remplie.

3.3.3. L'article 21, § 2, alinéa 7, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 ne prévoit toutefois que la possibilité d'adapter les coefficients multiplicateurs de chacune des catégories d'installations *existantes*, lorsque les valeurs des paramètres fixés pour ces catégories existantes conduisent en cours d'année à une variation du nombre de certificats verts à octroyer supérieure ou égale à 20 % par rapport au nombre octroyé actuellement.

---

[1] Il faut toutefois rappeler que le Conseil d'État avait estimé que cette habilitation n'était pas admissible, puisque qu'elle ne concerne pas des règles de détail ou d'un intérêt limité : avis C.E. 58.384/3 du 2 décembre 2015 sur un projet devenu l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015, observations 11.1 et 11.2.

[2] Commission de régulation pour l'énergie en Région de Bruxelles-Capitale, *Proposition relative au coefficient multiplicateur appliqué au photovoltaïque - Analyse des paramètres économiques*, BRUGEL-Proposition 20190904-23 du 4 septembre 2019, p. 4 (disponible sur https://www.brugel.brussels/publication/document/propositions/2019/fr/PROPOSITION-23-Coefficient-multiplicateur-photovolta%C3%AFque.pdf).

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

Cette disposition ne procure en revanche pas de fondement juridique à la détermination des coefficients multiplicateurs de *nouvelles* catégories d'installations, comme le fait l'article 2 de l'arrêté en projet. Concernant ces nouvelles catégories, on peut difficilement soutenir que la variation des paramètres en cours d'année conduit à une variation du nombre de certificats verts à octroyer supérieure ou égale à 20 % par rapport au nombre octroyé actuellement, dès lors qu'il en résulterait une comparaison entre deux catégories *existantes*.

3.3.4. En outre, les coefficients multiplicateurs, proposés par Brugel et reproduits à l'article 2 de l'arrêté en projet, s'écartent des résultats qui seraient atteints si les paramètres actualisés étaient appliqués à la formule fixée à l'article 21, § 2, alinéa 2, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 [3]. Certes, Brugel a en premier lieu « calculé » les coefficients multiplicateurs « en suivant strictement la formule suivante établie dans l'arrêté » [4], mais formule ensuite l'observation suivante :

> « Cette formule, qui est une simplification de la réalité pour des raisons de clarté législative, implique de manière implicite certaines hypothèses qui ne correspondent pas nécessairement à la réalité. De plus, la formule se base sur le temps de retour simple. Cet indicateur a sa valeur, mais ne prend pas en compte les éventuels flux financiers qui occurrent par après, et ne contient pas d'informations sur la rentabilité de l'investissement » [5].

Brugel propose dès lors des coefficients « qui résultent en un temps de retour simple de 7 ans, en calculant la rentabilité réelle des installations sous les hypothèses les plus complètes et réalistes possibles suivantes ». Ce faisant, il est cependant dérogé aux valeurs de la formule fixée par l'article 21, § 2, alinéa 2, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 [6] et des définitions des paramètres [7]. L'article 21, § 2, alinéa 7, de l'arrêté précité se réfère toutefois explicitement à la formule figurant à l'alinéa 2 de cette disposition et requiert dès lors que les paramètres actualisés soient calculés sur la base de cette formule.

3.3.5. Il convient dès lors de conclure que ni l'article 21, § 2, alinéa 7, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 ni aucune autre disposition de cet arrêté ne procure de fondement juridique à l'article 2 de l'arrêté en projet.

---

[3] Commission de régulation pour l'énergie en Région de Bruxelles-Capitale, *Proposition relative au coefficient multiplicateur appliqué au photovoltaïque - Analyse des paramètres économiques*, BRUGEL-Proposition 20190904-23 du 4 septembre 2019, pp. 11-13.

[4] *Ibid*., p. 10.

[5] *Ibid.*, p. 11.

[6] Une autre valeur est ainsi utilisée pour la productivité de l'installation (de 857 à 895 kWh/kWc, au lieu de 800 kWh/kWc).

[7] Une autre valeur est ainsi utilisée pour l'autoconsommation, par dérogation à la définition du paramètre « prixélec » : l'article 21, § 2, alinéa 3, 4°, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 requiert de tenir compte d'une autoconsommation de 30 % lors du calcul du prix de revente de l'électricité, tandis que Brugel évalue ce paramètres à 40 % sur la base de la moyenne générale pour 2017.

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

Pour réaliser le but poursuivi par cette disposition, le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale doit lui-même modifier l'article 21, § 2, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 en adaptant la formule figurant à l'alinéa 2 de cette disposition et en fixant les coefficients multiplicateurs pour les nouvelles catégories prévues à l'article 1er de l'arrêté en projet [8].

3.4. L'article 3 de l'arrêté en projet a pour objet d'abroger l'arrêté ministériel du 23 avril 2013 'portant adaptation du coefficient multiplicateur du nombre de certificats verts octroyés pour les installations photovoltaïques'.

L'arrêté ministériel du 23 avril 2013 trouvait auparavant son fondement juridique dans l'article 17, § 2, alinéa 3, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 6 mai 2004 'relatif à la promotion de l'électricité verte et de la cogénération de qualité'. Cette disposition a toutefois été abrogée par l'article 44 de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 et ne peut dès lors plus procurer de fondement juridique à l'article 3 de l'arrêté en projet. Cette disposition ne trouve pas non plus son fondement juridique dans les articles 21, § 2, alinéas 5 et 7, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015.

Le ministre disposant uniquement de pouvoirs expressément attribués et non d'un pouvoir général d'exécution comme en dispose effectivement le Gouvernement sur la base de l'article 20 de la loi spéciale du 8 août 1980 'de réformes institutionnelles' et de l'article 8 de la loi spéciale du 12 janvier 1989 'relative aux Institutions bruxelloises', l'article 3 de l'arrêté en projet ne peut pas se concrétiser.

Dès lors que l'arrêté ministériel du 23 avril 2013 ne se concilie pas avec l'article 21, § 2, alinéa 8, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015, le Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale peut toutefois abroger cet arrêté ministériel.

3.5. Il découle de ce qui précède que seul l'article 1er de l'arrêté en projet s'appuie sur un fondement juridique.

Cette disposition ne peut toutefois se concrétiser sans fixer les coefficients multiplicateurs pour les nouvelles catégories prévues, ce qui doit se faire – pour les motifs exposés dans les observations 3.1 à 3.5 – par un arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale.

L'article 21, § 2, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015 devant de toute façon être modifié par un arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, il est indiqué de reproduire également le contenu de l'article 1er de l'arrêté en projet dans cet arrêté.

[8] Ces coefficients multiplicateurs remplaceraient alors ceux qui sont fixés dans l'article 21, § 2, alinéa 8, de l'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale du 17 décembre 2015.

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡

4. Compte tenu de ce qui précède, le Conseil d'État, section de législation, renonce à poursuivre l'examen du projet. En tout état de cause, le projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, précité, devra être soumis à l'avis de la section de législation conformément à la prescription de l'article 3, § 1er, alinéa 1er, des lois sur le Conseil d'État.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER DE VOORZITTER - LE PRÉSIDENT

Astrid TRUYENS Jo BAERT

‡LW-AGBUOFBFD-GGHGAQW‡