

JAARBOEK ENERGIERECHT 2021

Jaarboek Energierecht 2021

Kurt DEKETELAERE
Bram DELVAUX
(eds.)



INTERSENTIA

Antwerpen – Gent – Cambridge

Jaarboek Energierecht 2021
Kurt Deketelaere en Bram Delvaux (eds.)

© 2022 Lefebvre Sarrut Belgium NV
Hoogstraat 139/6 – 1000 Brussel

ISBN 978-94-000-1539-5
D/2022/7849/135
NUR 822
Gedrukt in de Europese Unie

Verantwoordelijke uitgever: Paul-Etienne Pimont, Lefebvre Sarrut Belgium NV
Lay-out: Crius Group, Hulshout
Omslagontwerp: Grafische Vormgeving bv
Omslagillustratie: Shutterstock © chinasong © Aerial-motion © rawf8

Alle rechten voorbehouden. Niets uit deze uitgave mag worden verveelvoudigd, opgeslagen in een geautomatiseerd gegevensbestand, of openbaar gemaakt, in enige vorm of op enige wijze, hetzij elektronisch, mechanisch, door fotokopieën, opnamen of enige andere manier, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van de uitgever.

Ondanks alle aan de samenstelling van de tekst bestede zorg, kunnen noch de auteurs noch de uitgever aansprakelijkheid aanvaarden voor eventuele schade die zou kunnen voortvloeien uit enige fout die in deze uitgave zou kunnen voorkomen.

Dit boek is eveneens digitaal beschikbaar op www.stradalex.com en www.jurisquare.be.

INHOUD

Capitula selecta Europees energierecht. Nieuwe regels omtrent emissiehandel en hernieuwbare energie

| | |
|---|----|
| Thomas CHELLINGSWORTH, Christine DELAGAYE en Laura PELLENS | 1 |
| Inleiding | 1 |
| Hoofdstuk 1. De nieuwe ETS-richtlijn | 6 |
| Afdeling 1. Het huidige systeem | 7 |
| Afdeling 2. Wijzigingen | 8 |
| Afdeling 3. Toepassing van het eu ets in de praktijk en de wisselwerking met het CBAM. | 14 |
| Hoofdstuk 2. Wijzigingen aan de hernieuwbare energierichtlijn. | 18 |
| Afdeling 1. Een verdere multiplicatie van streefcijfers en sub-streefcijfers .. | 19 |
| Afdeling 2. Klimaat- versus milieubescherming: ingrepen in het plannings-, vergunnings- en beoordelingsproces | 23 |
| 1. Wetgevende vermoedens | 24 |
| 2. Voorrang bij belangenafweging | 27 |
| 3. Beperkte toetsing bij repowering | 28 |
| Afdeling 3. Subsidies en garanties van oorsprong | 28 |
| Afdeling 4. Geografische toerekening en samenwerking tussen Lidstaten | 30 |
| 1. Streven naar minstens één gezamenlijk project. | 31 |
| 2. Doelstellingen voor offshore-opwekking | 33 |
| 3. Samenwerkingsovereenkomsten over hernieuwbare brandstoffen van niet-biologische oorsprong | 33 |
| Afdeling 5. Promotie van hernieuwbare-stroomafname-overeenkomsten | 34 |
| Afdeling 6. <i>Third party access</i> voor warmte- en koudenetten. | 36 |
| | |
| Duurzaamheid in de energietransitie: navigeren doorheen een regulatoire wervelwind | |
| Cathy SUYKENS, Dominique VANHERCK en Kelly VERRETH | 39 |
| Hoofdstuk 1. Een veranderend duurzaamheidslandschap geeft de energietransitie vorm | 39 |
| Hoofdstuk 2. Het Europese regulatoire kader als motor van ESG-integratie in bedrijven | 41 |

| | |
|---|----|
| Afdeling 1. Verordening inzake eu-taxonomie | 41 |
| 1. Inleiding | 41 |
| 2. Toepassingsgebied EU-Taxonomieverordening | 42 |
| 3. Bepaling van ecologisch duurzame activiteiten | 43 |
| 4. Inhoud en presentatie van informatie die openbaar gemaakt moet worden | 44 |
| 5. Inwerkingtreding | 45 |
| 6. Controversen rond de inclusie van gas en nucleaire activi- teiten in de EU-taxonomie | 45 |
| Afdeling 2. Richtlijn inzake duurzaamheidsverslaggeving (CSRD) | 46 |
| 1. Inleiding | 46 |
| 2. Toepassingsgebied CSRD | 49 |
| 3. Presentatie, verificatie en inhoud van duurzaamheids- rapportering | 50 |
| Afdeling 3. Richtlijn inzake passende zorgvuldigheid in het bedrijfsleven op het gebied van duurzaamheid | 52 |
| 1. Inleiding | 52 |
| 2. Due-diligenceverplichtingen vervat in de CSDD | 53 |
| 3. Persoonlijk toepassingsgebied | 54 |
| 4. Materieel toepassingsgebied | 55 |
| 4.1. Passende zorgvuldigheid | 55 |
| 4.2. Bestrijding van klimaatverandering | 57 |
| 4.3. Zorgplicht van bestuurders | 58 |
| 5. Handhaving | 58 |
| 6. Mogelijke impact | 59 |
| Hoofdstuk 3. Offshore wind in de Energietransitie | 59 |
| Afdeling 1. Regulatorisch landschap | 59 |
| Afdeling 2. Implementatie van de EU-taxonomieverordening | 60 |
| Hoofdstuk 4. Slotbemerkingen | 65 |
| | |
| An Exploration of the Possible Regulation of Hydrogen Transportation in Europe, Germany and Belgium | |
| Patrice VIAENE, Philippe BAERT and Niels SNEYERS | 69 |
| Introduction | 69 |
| Chapter 1. Rationale for a dedicated H2 transport regulation | 70 |
| §1. Regulatory challenges | 70 |
| §2. Gradual approach based on market monitoring | 71 |
| §3. Key regulatory principles in Belgium | 72 |
| Chapter 2. The current state of play in Belgium | 72 |
| Section 1: Overview of the current regulatory framework in Belgium | 72 |

| | |
|--|----|
| §1. Hydrogen transportation and the complex Belgian energy landscape | 72 |
| §2. The Federal Hydrogen Strategy | 73 |
| §3. Development of a dedicated hydrogen transport network..... | 74 |
| §4. The trajectory towards a regulatory framework for the transport of hydrogen in Belgium | 75 |
| I. General | 75 |
| II. Main principles of the envisaged model for regulating hydrogen transport networks | 77 |
| A. Designation, tasks and unbundling of a HNO | 77 |
| B. Network development plan | 79 |
| C. Network tariffs | 79 |
| D. Regulated Asset Base (RAB) and Regulatory Account ... | 80 |
| E. Role of the regulator | 80 |
| Section 2. Next Steps | 81 |
| Chapter 3. Recent developments at the EU level | 82 |
| Section 1. Current EU law framework | 82 |
| §1. General overview | 82 |
| §2. Recast Gas Directive and Regulation | 84 |
| Definition of renewable and low-carbon gas | 84 |
| Tariff discounts | 85 |
| Access and operation of hydrogen networks | 85 |
| Unbundling of HNOs | 86 |
| Separate RABs and cross-subsidisation | 87 |
| Section 2. Next steps | 89 |
| Chapter 4. The German regulatory landscape | 89 |
| Section 1. The German national hydrogen strategy | 89 |
| Section 2. The German Regulatory framework for hydrogen transport infrastructure | 90 |
| §1. General | 90 |
| §2. Inclusion of hydrogen in the EnWG's scope of applicability ... | 90 |
| §3. Opt-In regulation (Sect. 28j (3) EnWG) | 91 |
| General | 91 |
| General rules for HNOs | 92 |
| I. Operation of Energy Supply Networks (Sect. 11 EnWG) .. | 92 |
| II. Permitting for new infrastructure and repurposing ... | 92 |
| III. Rights of way | 93 |
| IV. Hydrogen network development plan | 93 |
| Applicable rules under the Opt-In regulation | 94 |
| I. Opt-in process | 94 |
| II. Regulatory requirements | 94 |
| A. Unbundling (Sect. 28m, 28k EnWG) | 94 |
| B. Network access (Sect. 28n EnWG) | 95 |

| | |
|--|-----|
| C. Network tariffs (Sect. 28o EnWG) | 95 |
| D. Hydrogen network development plan (Sect. 28q EnWG) | 97 |
| Section 3. Outlook | 97 |
| | |
| Op weg naar duurzame koolstof? Het zich ontwikkelende regelgevende kader voor afvang, gebruik, transport en opslag van CO₂ | |
| Alec van Vaerenbergh en Félix Leyman | 99 |
| | |
| Hoofdstuk 1. Inleiding – afbakening van het onderwerp | 99 |
| Hoofdstuk 2. Het bestaande regelgevende kader toepasselijk op CO ₂ -transport in Vlaanderen | 102 |
| Afdeling 1. De bevoegdheidsverdeling voor CO ₂ -netwerken in België | 102 |
| Afdeling 2. Het wegwerken van internationale juridische belemmeringen | 103 |
| Afdeling 3. Het specifieke regelgevende kader voor CCS: de CCS-Richtlijn en het Decreet Diepe Ondergrond | 104 |
| 1. De definities en hun toepassing op CO ₂ -transport en tussentijdse opslag | 104 |
| 2. Aanvaardingscriteria voor koolstofdioxidestromen van toepassing op CO ₂ -transport en CO ₂ -opslaglocatie | 107 |
| 3. Toegang tot CO ₂ -transportnetwerken | 109 |
| 4. Geschillenbeslechtingprocedure | 111 |
| Afdeling 4. Regels voor pijpleidingen onder de Federale Gaswet | 113 |
| Afdeling 5. Regels voor CO ₂ -transportnetwerken onder VLAREM II | 114 |
| Afdeling 6. CCS onder het EU ETS | 116 |
| Afdeling 7. Regels voor overgang over het openbaar en privédomein voor CO ₂ -transportnetwerken | 117 |
| Hoofdstuk 3. Ideeën voor de optimalisatie van het regelgevende kader | 117 |
| Afdeling 1. Enkele meer evidente aanbevelingen tot optimalisatie van het regelgevende kader | 117 |
| Afdeling 2. Denkpiestes voor regelgevende wijzigingen om een bepaald marktmodel voorop te stellen | 120 |
| Afdeling 3. Denkpiestes voor de optimalisatie van het marktmodel: aspecten van toegang en tarieven | 124 |
| | |
| Iedereen fan van laadpalen. Recente ervaringen in de regelgevingen over laadinfrastructuur | |
| Wouter VANDORPE en David HAVERBEKE | 129 |
| | |
| Inleiding | 129 |
| Hoofdstuk 1. De uitrol van laadpalen: veel steun, enkele uitdagingen | 130 |
| Hoofdstuk 2. Bevoegdheidsverdeling | 131 |

| | |
|---|-----|
| Hoofdstuk 3. Welk type net is een laadpaal? Een categorisering | 132 |
| Afdeling 1. Uitzondering op verbod privédistribunetten? | 132 |
| Afdeling 2. Wat in geval van koppeling eigen productie? | 134 |
| Hoofdstuk 4. Uitrol laadpalen op openbaar domein in het Vlaamse gewest. . | 135 |
| Afdeling 1. Decreet zero-emissievoertuigen | 135 |
| Afdeling 2. Uitvoeringsbesluit laadinfrastructuur. | 138 |
| Afdeling 3. Aanbesteding in het Vlaamse Gewest | 143 |
| Hoofdstuk 5. Laadpalen in en bij appartementsgebouwen | 143 |
| Afdeling 1. Vanuit zakenrechtelijk oogpunt | 144 |
| Afdeling 2. Vanuit energierechtelijk oogpunt | 145 |

Recente ontwikkelingen in het Vlaamse energierecht anno 2021.

An Englishman's home is his castle, een Vlaming zijn huis een verplichte renovatie?

| | |
|---|-----|
| Frederik DEWAELE | 147 |
| Inleiding | 147 |
| Hoofdstuk 1. Renovatieverplichting voor residentiële en niet-residentiële gebouwen. | 148 |
| Afdeling 1. Inleiding | 148 |
| Afdeling 2. Toepassingsgebied. | 149 |
| 1. <i>Ratione materiae</i> : welke gebouwen vallen onder de verplichting? | 149 |
| 2. <i>Ratione personae</i> : wie valt onder de verplichting? | 151 |
| 3. Transparantieplicht | 154 |
| Afdeling 3. Concrete eisen voor niet-residentiële en residentiële gebouwen. | 154 |
| 1. Eisen voor niet-residentiële gebouwen | 154 |
| A. Eisen | 154 |
| B. Uitzonderingen | 159 |
| 2. Eisen voor residentiële gebouwen. | 159 |
| A. Eisen | 159 |
| B. Uitzonderingen | 161 |
| C. Kritieken van de strategische adviesraden | 161 |
| 3. Eisen bij bestemmingswijziging. | 162 |
| Afdeling 4. Handhaving en sancties bij de renovatieverplichtingen . . . | 164 |
| Afdeling 5. Flankerende maatregelen bij de renovatieverplichtingen . . | 165 |
| 1. Mijn VerbouwPremie | 165 |
| A. Inleiding | 165 |
| B. Overzicht premies | 167 |
| C. Aanvraagprocedure | 168 |
| 2. Het renteloze renovatiekrediet | 171 |
| 3. Mijn VerbouwLening | 172 |

| | |
|---|-----|
| 4. Andere premies | 176 |
| Hoofdstuk 2. Andere maatregelen die de renovatie van niet-residentiële en residentiële gebouwen sterk beïnvloeden | 177 |
| Afdeling 1. Het verbod op de plaatsing of vervanging van een stookolieketel of ketellichaam | 177 |
| 1. Inleiding | 177 |
| 2. Bevoegdheid van het Vlaamse Gewest? | 179 |
| 3. Verenigbaarheid met Europees recht? | 179 |
| 4. Plaatsings- en vervangingsverbod | 182 |
| 5. Meldingsplicht | 184 |
| 6. Handhaving | 186 |
| 7. Procedures bij het Grondwettelijk Hof | 187 |
| Afdeling 2. Aardgasaansluitingen | 188 |
| 1. Grote verkavelingen, grote groepswoningbouw en grote appartementsgebouwen | 188 |
| A. Inleiding | 188 |
| B. Grote verkavelingen en grote groepswoningbouwprojecten | 189 |
| C. Grote appartementsgebouwen | 190 |
| 2. Aansluitingsverbod op aardgas bij nieuwbouw | 190 |
| Conclusie | 194 |
| Decreten | 194 |
| Besluiten van de Vlaamse Regering: | 195 |
| Ministeriële besluiten | 197 |

Onshore windprojecten in Vlaanderen na het Mestdagh-arrest: *quo vadis?* Raakt de vergunning van windturbines stilaan in een stroomversnelling?

| | |
|---|-----|
| Laurens DE BRUCKER | 201 |
| Inleiding | 201 |
| Hoofdstuk 1. De sectorale normensaga in een notendop | 202 |
| Afdeling 1. De aanloop naar het Mestdagh-arrest | 202 |
| Afdeling 2. Het Mestdagh-arrest en het Validatiedecreet | 204 |
| Afdeling 3. Het Grondwettelijk Hof aan zet | 205 |
| Afdeling 4. Navolgende bestuursrechtspraak | 206 |
| Hoofdstuk 2. Nieuwe ontwikkelingen in de rechtspraak | 208 |
| Afdeling 1. Windenergiestimulerende tendensen | 209 |
| 1. Clicheringstechniek doorstaat grondwettigheidstoets | 209 |
| 2. Vergunning windturbines in landschappelijk waardevol agrarisch gebied niet langer een onoverkomelijk euvel | 210 |
| 3. Windturbines erkend als handelingen van algemeen belang met een ruimtelijk beperkte impact | 212 |

| | |
|---|-----|
| Afdeling 2. Nieuwe struikelblokken | 215 |
| 1. Wiekoverslag rechtspraak bevestigd | 215 |
| 2. Stelselmatige uitbreiding van de motiveringsplicht | 218 |
| A. T.a.v. provinciale beleidskaders. | 218 |
| B. In het kader van de watertoets | 220 |
| C. Met betrekking tot het opleggen van vergunnings- voorwaarden | 221 |
| 3. Onduidelijkheid over statuut van gemeenteweg naar aanleiding van het gebruik van rijplaten. | 222 |
| 4. Rigide interpretatie van de omzendbrief RO/2014/02 van 25 april 2014. | 225 |
| Afdeling 3. Besluit m.b.t. recente rechtspraakevoluties | 228 |
| Hoofdstuk 3. Nieuwe ontwikkelingen op beleidsniveau | 228 |
| Besluit | 230 |
| | |
| De nieuwe richtsnoeren staatssteun ten behoeve van klimaat, milieubescherming en energie 2022: <i>capita selecta</i> | |
| Jeroen DEWISPELAERE. | 231 |
| Hoofdstuk 1. Inleiding | 231 |
| Hoofdstuk 2. De C in de CEEAG | 233 |
| Hoofdstuk 3. Een verruimd toepassingsgebied | 236 |
| Hoofdstuk 4. De nieuwe beoordelingsmethodiek. | 239 |
| Afdeling 1. Algemene voorstelling | 239 |
| Afdeling 2. De steun moet de ontwikkeling van een economische bedrijvigheid vergemakkelijken | 241 |
| Afdeling 3. De steun mag de voorwaarden waaronder het handels- verkeer plaatsvindt niet zodanig beïnvloeden dat het gemeenschap- pelijk belang wordt geschaad | 244 |
| Afdeling 4. Afweging tussen de positieve effecten van de steun en de negatieve effecten ervan op de mededinging en het handelsverkeer | 249 |
| Hoofdstuk 5. Steuncategorieën | 250 |
| Afdeling 1. Algemene voorstelling | 250 |
| Afdeling 2. Steun voor de reductie en verwijdering van broeikas- gasemissies, onder meer via steun voor hernieuwbare energie en energie-efficiëntie. | 252 |
| Afdeling 3. Steun voor de zekerheid van de elektriciteitsvoorziening | 256 |
| Hoofdstuk 6. Het venijn in de staart? | 261 |
| Hoofdstuk 7. Conclusie | 262 |

