

BESLUIT

Nummer 102565_1/66

Betreft zaak: Besluit tot het verlenen van een vergunning voor de levering van elektriciteit aan kleinverbruikers op grond van artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 aan SEPA Green Energy B.V.

I. Aanvraag en procedure

1. Op 19 juni 2012 heeft SEPA Green Energy B.V. (hierna: SEPA) bij de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit een aanvraag voor een vergunning ingediend, als bedoeld in artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998.
2. Aanleiding voor deze aanvraag is het voornemen van SEPA om elektriciteit te leveren aan kleinverbruikers, als bedoeld in artikel 95a, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998.
3. Op 3 juli 2012 heeft de Energiekamer van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: Energiekamer NMa) de ontvangst van de incomplete aanvraag van de vergunning voor het leveren van elektriciteit aan kleinverbruikers aan SEPA bevestigd¹. Onder vermelding van de ontbrekende gegevens en bescheiden, is SEPA hierbij uitgenodigd om de aanvraag aan te vullen.
4. Op 6 juli 2012 heeft SEPA de laatste ontbrekende stukken aangeleverd². Daarmee bevat de aanvraag van SEPA de door artikel 2, tweede lid, van het Besluit vergunning levering elektriciteit aan kleinverbruikers³ (hierna: het Besluit) vereiste gegevens en bescheiden. De Energiekamer NMa heeft de aanvraag op die datum in behandeling genomen.
5. Tijdens de behandeling van de aanvraag heeft SEPA op verzoek van de Energiekamer NMa in de periode van 7 juli 2012 tot en met 11 december 2012 aanvullende gegevens verstrekt over haar kwaliteiten, als bedoeld in artikel 95d, eerste lid, onderdeel a, van de Elektriciteitswet 1998.

¹ Per brief met kenmerk 102565_1/2 .

² Per bief bevestigd op d.d. 26 juli 2012 met kenmerk 102565_1/4.

³ Besluit van 8 mei 2003, Stb. 2003, nr. 207, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 5 april 2005, Stb. 2005, nr. 200

II. Juridisch kader

6. Op grond van artikel 95a, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 is het verboden om zonder vergunning elektriciteit te leveren aan kleinverbruikers.
7. De Minister van Economische Zaken (hierna: de Minister) verleent op grond van artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 op aanvraag een vergunning indien de aanvrager genoegzaam aantoont dat hij:
 - (a) beschikt over de benodigde organisatorische, financiële en technische kwaliteiten voor een goede uitvoering van zijn taak;
 - (b) redelijkerwijs in staat kan worden geacht de verplichtingen als opgenomen in hoofdstuk 8 van de Elektriciteitswet 1998 na te komen.
8. Bij Besluit mandaat, volmacht en machtiging raad van bestuur van de Nederlands Mededingingsautoriteit⁴ heeft de Minister mandaat, volmacht en machtiging verleend aan de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: de Raad) tot onder andere het nemen van besluiten die verband houden met artikel 95d, eerste lid van de Elektriciteitswet 1998.
9. Bij Besluit organisatie, mandaat, volmacht en machtiging NMa 2009⁵ heeft de Raad op zijn beurt mandaat en machtiging verleend aan de (plaatsvervangend) directeur en de clustermanagers van de Directie Regulering Energie en Vervoer van de Nederlandse Mededingingsautoriteit voor het nemen van besluiten en het verrichten van overige handelingen die verband houden met de Elektriciteitswet 1998 en de Gaswet. De (plaatsvervangend) directeur en de clustermanagers van de Directie Regulering Energie en Vervoer zijn aldus bevoegd om het onderhavige besluit (in ondermandaat) te nemen.
10. In het Besluit vergunning levering elektriciteit aan kleinverbruikers⁶ zijn de criteria van artikel 95d, eerste lid, Elektriciteitswet 1998 uitgewerkt en nadere regels gesteld met betrekking tot de inhoud van en de procedure voor de aanvraag van een vergunning.

Criteria voor beoordeling van de aanvraag

11. In artikel 3 van het Besluit zijn de criteria van artikel 95d, eerste lid, Elektriciteitswet 1998 uitgewerkt. In onderdeel III. van het onderhavige besluit met opschrift 'Beoordeling' wordt nader op deze criteria in gegaan.

Inhoud van en procedure voor aanvraag

⁴ Besluit van 1 juli 2005, *Stcrt.* 2005, 126, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 30 juni 2011, *Stcrt.* 2011, nr. 11439.

⁵ Besluit van 29 september 2009, *Stcrt.* 2009, nr. 14819, gewijzigd bij besluit van 14 juni 2011, *Stcrt.* 2011, nr. 11171.

⁶ Besluit van 8 mei 2003, *Stb.* 2003, nr. 207, laatstelijk gewijzigd bij Besluit van 5 april 2005, *Stb.* 2005, nr. 200

12. Een aanvraag dient op grond van artikel 2, eerste lid, van het Besluit te worden ingediend bij de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit. In artikel 2, tweede lid, van het Besluit is bepaald welke gegevens de aanvraag ten minste dient te bevatten. Op grond van artikel 4:2, tweede lid, van de Algemene wet bestuursrecht kan bij de vergunningaanvraag aanvullende informatie worden gevoegd of kan door de Energiekamer NMa hierom worden gevraagd, indien deze informatie benodigd is voor het beoordelen van de aanvraag.⁷

III. Beoordeling

Introductie

13. De Energiekamer NMa beoordeelt in het hierna volgende of SEPA, conform artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 jo. artikel 3 van het Besluit, genoegzaam heeft aangetoond te beschikken over de vereiste organisatorische, financiële en technische kwaliteiten, en redelijkerwijs in staat kan worden geacht de verplichtingen uit hoofdstuk 8 van de Elektriciteitswet 1998 na te komen.

Organisatorische, financiële en technische kwaliteiten

14. In artikel 3, eerste lid, onderdeel a tot en met d, van het Besluit is bepaald wanneer de aanvrager beschikt over de benodigde organisatorische, financiële en technische kwaliteiten voor een goede uitvoering van zijn taak.

Programmaverantwoordelijkheid

15. Op grond van artikel 3, eerste lid, onderdeel a, van het Besluit is vereist dat aan de aanvrager, of indien de aanvrager de programmaverantwoordelijkheid heeft overgedragen, degene aan wie de aanvrager de programmaverantwoordelijkheid heeft overgedragen, voor voldoende lange termijn een erkenning als programmaverantwoordelijke is verleend. SEPA heeft een contract aangeleverd waaruit blijkt dat de programma-verantwoordelijkheid aan een ander partij is overgedragen. De laatstgenoemde partij is erkend als volledig programma-verantwoordelijke. Op grond hiervan is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

⁷ Besluit van 2 juni 2003, *Stb.* 2003, nr. 234, p.7

Administratieve organisatie en controle

16. Op grond van artikel 3, eerste lid, onderdeel b, van het Besluit is vereist dat de aanvrager beschikt over een goede administratieve organisatie, met inbegrip van de financiële administratie, en over een goede interne of externe controle hierop. SEPA heeft op basis van een dienstverleningsovereenkomst de volledige administratieve organisatie uitbesteed aan een externe partij, welke al in het bezit is van een vergunning in de zin van artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Non-faillissement (onderdeel c) / geen surseance van betaling (onderdeel d)

17. Op grond van artikel 3, eerste lid, onderdeel c en d, van het Besluit is vereist dat de aanvrager niet in staat van faillissement verkeert en hem geen surseance van betaling is verleend. SEPA heeft in dit verband een verklaring d.d. 11 juni 2012 verstrekt van de Rechtbank Almelo overgelegd op basis van de registers, bedoeld in artikel 19 en 222a van de Faillissementswet. Op basis van de gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan voornoemd vereiste te voldoen.
18. Ter beoordeling van de financiële kwaliteit heeft SEPA een aantal financiële gegevens verstrekt. Dit betrof onder andere een openingsbalans, een ingevuld GRID formulier⁸, de jaarrekeningen van de aandeelhouders en een kredietovereenkomst met de bank. Op basis van de gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond de benodigde financiële kwaliteit te bezitten.

Redelijke voorwaarden

21. In artikel 3, tweede lid, van het Besluit is bepaald dat een aanvrager redelijke voorwaarden hanteert, indien deze voldoen aan de vereisten als opgenomen in de onderdelen a tot en met d van dit artikel.

Offertes en overeenkomsten/betalingsregeling/ regeling voor het opzeggen en ontbinden van overeenkomsten

22. Op grond van artikel 3, tweede lid, onderdeel a, van het Besluit is vereist dat de aanvrager duidelijke offertes en overeenkomsten hanteert, waarin de hoogte van de tarieven en de opbouw hiervan is aangegeven. Op grond van artikel 3, derde lid, onderdeel b en c, van het Besluit is voorts vereist dat de aanvrager een transparante en redelijke betalingsregeling hanteert, alsmede een transparante en redelijke regeling voor het opzeggen en ontbinden van overeenkomsten. SEPA heeft in dit verband onder meer voorbeelden verstrekt van offertes, overeenkomsten en voorwaarden voor de levering van elektriciteit aan kleinverbruikers. Op basis van de gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

⁸ Een door de Energiekamer NMa ontwikkeld invulformat om de geprognosticeerde financiële cijfers voor het eerste leveringsjaar gestandaardiseerd weer te geven.

Klachten- en geschillenregeling

23. Op grond van artikel 3, tweede lid, onderdeel d, van het Besluit is vereist dat de aanvrager in staat is om klachten en geschillen op adequate wijze te behandelen. SEPA heeft in dit verband een toereikende beschrijving van haar interne klachtenprocedure overgelegd, alsmede een bewijs van registratie bij de Geschillencommissie Energie en Water. Op basis van de gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

IV. Besluit

24. De Energiekamer NMa is – onder verwijzing naar onderdeel III. van onderhavig besluit – van oordeel dat SEPA Green Energy B.V. genoegzaam heeft aangetoond te beschikken over de benodigde organisatorische, financiële en technische kwaliteiten voor de goede uitvoering van zijn taak, alsmede redelijkerwijs in staat kan worden geacht om de verplichtingen als opgenomen in hoofdstuk 8 van de Elektriciteitswet 1998 na te komen, als bedoeld in artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998.
25. Met inachtneming van artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 en het Besluit vergunning levering elektriciteit aan kleinverbruikers, besluit de Energiekamer NMa namens de Minister aan SEPA Green Energy B.V. een vergunning te verlenen voor het leveren van elektriciteit aan kleinverbruikers.
26. Aan de vergunning wordt het voorschrift verbonden dat SEPA Green Energy B.V. onverwijld opgave doet aan de directeur van de Energiekamer NMa van wijzigingen in de bij aanvraag verstrekte gegevens en bescheiden. Hieronder wordt verstaan tenminste de artikel 2, tweede lid, onderdelen a, d, e, f, van het Besluit opgenomen gegevens en bescheiden, alsmede de overige (aanvullende) gegevens omtrent haar (verwachte) financiële, technische en organisatorische kwaliteiten.
27. Aan de vergunning wordt tenslotte het voorschrift verbonden dat SEPA Green Energy B.V. jaarlijks binnen één maand na vaststelling zijn jaarrekening als bedoeld in artikel 2:361 e.v. Burgerlijk Wetboek aan de directeur van de Energiekamer NMa toezendt.
28. Hierbij wordt gewezen op de bevoegdheid van de Minister om, conform artikel 95f, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998, de vergunning van SEPA Green Energy B.V. in te trekken, onder meer in het geval de in de vergunning opgenomen voorschriften niet worden nagekomen.
29. Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant. Een versie van dit besluit zal tevens gepubliceerd worden op de internetpagina van de Energiekamer NMa.

30. Dit besluit treedt in werking met ingang van de dag waarop het conform artikel 3:41 van de Algemene wet bestuursrecht is bekend gemaakt.

Den Haag,

Datum: w.g. 14 december 2012

De Minister van Economische Zaken,
namens deze

De Raad van Bestuur van de NMa, voor deze

Janine Verweij
Clustermanager Consumentenmarkt
Directie Regulering Energie en Vervoer

Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na de dag van bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit, Juridische Dienst, Postbus 16326, 2500 BH Den Haag. In dit bezwaarschrift kan een belanghebbende op basis van artikel 7:1a, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht, de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven.