

BESLUIT

Nummer 102565_2/72

Betreft zaak: Besluit tot het verlenen van een vergunning voor de levering van gas aan kleinverbruikers op grond van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet 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 45, eerste lid, van de Gaswet.
2. Aanleiding voor deze aanvraag is het voornemen van SEPA om gas te leveren aan kleinverbruikers, als bedoeld in artikel 43, eerste lid, van de Gaswet.
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 gas aan kleinverbruikers aan SEPA bevestigd.¹ 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 gas aan kleinverbruikers³ (hierna: het Besluit) vereiste gegevens en bescheiden. De Energiekamer NMa heeft de aanvraag op diezelfde 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 45, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet.

¹ Per brief met kenmerk 102565_2/2.

² Per bief bevestigd op d.d. 26 juli 2012 met kenmerk 102565_2/4.

³ Besluit van 2 juni 2003, *Stb.* 2003, nr. 234, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 5 april 2005, *Stb.* 2005, nr. 200.

II. Juridisch kader

6. Op grond van artikel 43, eerste lid, van de Gaswet is het verboden om zonder vergunning gas te leveren aan afnemers die beschikken over een aansluiting op een net met een totale maximale capaciteit van ten hoogste 40 m³ (n) per uur.
7. De Minister van Economische Zaken (hierna: de Minister) verleent op grond van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet 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 5 van de Gaswet 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 45, eerste lid, van de Gaswet.
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 gas aan kleinverbruikers⁶ zijn de criteria van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet uitgewerkt en nadere regels gesteld met betrekking tot de inhoud van en de procedure voor aanvraag van een vergunning.

Criteria voor beoordeling van de aanvraag

11. In artikel 3 van het Besluit zijn de criteria van artikel 45, eerste lid, Gaswet uitgewerkt. In onderdeel III. van het onderhavige besluit met opschrift 'Beoordeling' wordt op deze criteria nader ingegaan.

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, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 14 juni 2011, *Stcrt.* 2011, nr. 11171.

⁶ Besluit van 2 juni 2003, *Stb.* 2003, nr. 234, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 5 april 2005, *Stcrt.* 2005, nr. 200

Inhoud van en procedure voor aanvraag

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 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 45, eerste lid, van de Gaswet 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 5 van de Gaswet na te komen.

Nakoming van de verplichtingen in hoofdstuk 5 Gaswet

14. In artikel 3, eerste lid, van het Besluit is bepaald wanneer de aanvrager redelijkerwijs in staat kan worden geacht de verplichtingen als opgenomen in hoofdstuk 5 van de Gaswet na te komen.

Inkoop- en transportcontracten

15. Op grond van artikel 3, eerste lid, van het Besluit is vereist dat de aanvrager over zodanige inkoop- en transportcontracten beschikt dat hij, gelet op de verwachte afzet, in staat zal zijn om op betrouwbare wijze zorg te dragen voor de levering van gas aan iedere kleinverbruiker die daarom verzoekt. SEPA heeft ten behoeve van de dienstverlening voor gas een overeenkomst gesloten. Deze overeenkomst ziet op de verkoop en de levering van gas en aanverwante diensten. De Energiekamer NMa is van oordeel dat voornoemde overeenkomst voor voldoende lange termijn is aangegaan en waarborgt dat SEPA, gelet op haar afzetprognoses, in staat zal zijn om op een betrouwbare wijze zorg te dragen voor de levering van gas aan iedere kleinverbruiker. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa aldus van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Organisatorische, financiële en technische kwaliteiten

16. In artikel 3, tweede 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.

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

Overbrugging uitgaven en inkomsten

17. Op grond van artikel 3, tweede lid, onderdeel a, van het Besluit is vereist dat de aanvrager financieel in staat is om de termijn tussen uitgaven voor inkoop van gas en transportcapaciteit en de inkomsten van kleinverbruikers te overbruggen. In dit verband heeft SEPA een aantal financiële gegevens verstrekt. Dit betrof onder andere een openingsbalans, een ingevuld GRID formulier⁸ waarin een gespecificeerde prognose van de verwachte afzet is opgenomen, de jaarrekeningen van de aandeelhouders en een kredietovereenkomst met de bank. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Administratieve organisatie en controle

18. Op grond van artikel 3, tweede 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 45, eerste lid, van de Gaswet. 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/ geen surseance van betaling

19. Op grond van artikel 3, tweede 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 van de Rechtbank Almelo overgelegd d.d. 11 juni 2012, op basis van de registers, als bedoeld in artikel 19 en 222a van de Faillissementswet. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Redelijke voorwaarden

21. In artikel 3, derde 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

22. Op grond van artikel 3, derde 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

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

hanteert, alsmede een transparante en redelijke regeling voor het opzeggen en ontbinden van overeenkomsten. SEPA heeft in dit verband voorbeelden verstrekt van offertes, overeenkomsten en voorwaarden voor de levering van gas aan kleinverbruikers. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat SEPA genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

Klachten- en geschillenregeling

23. Op grond van artikel 3, derde 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.

V. 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 5 van de Gaswet na te komen, als bedoeld in artikel 45, eerste lid, van de Gaswet.
25. Met inachtneming van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet en het Besluit vergunning levering gas aan kleinverbruikers, besluit de Energiekamer NMa namens de Minister aan SEPA Green Energy B.V. een vergunning te verlenen voor het leveren van gas 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 b, e, f en g, 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 haar jaarrekening als bedoeld in artikel 2:361 e.v. BW aan de directeur van de Energiekamer NMa toezendt.
28. Indien SEPA Green Energy B.V. niet voldoet aan de bij wet, Besluit vergunning levering gas aan kleinverbruikers of de bij dit besluit gestelde voorschriften, of indien SEPA Green

Energy B.V. naar het oordeel van de Minister om andere redenen niet langer in staat moet worden geacht de vergunde activiteit na te komen kan de Minister, conform artikel 47, eerste lid, van de Gaswet, de aan SEPA Green Energy B.V. verleende vergunning intrekken.

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 NMa. 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.