Autoriteit Consument & Markt

Openbaar

Besluit

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt op grond van artikel 18 van de Warmtewet tot het opleggen van een last onder dwangsom aan Klimaatgarant Exploitatie B.V. wegens overtreding van de verplichtingen opgenomen in artikel 2, lid 7 van de Warmtewet

Ons kenmerk : ACM/UIT/566056
Zaaknummer : ACM/20/041833
Datum : 26 november 2021

1. Samenvatting

De Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) gelast Klimaatgarant Exploitatie B.V. (hierna: Klimaatgarant) te voldoen aan de verplichting om een storingsregistratie bij te houden en deze jaarlijks op geschikte wijze te publiceren. Op basis van eigen onderzoek en de door Klimaatgarant verstrekte informatie, stelt de ACM vast dat Klimaatgarant geen storingsregistratie over de jaren 2019 en 2020 heeft gepubliceerd, terwijl zij daar volgens artikel 2, lid 7 van de Warmtewet wel toe verplicht is. De ACM gelast Klimaatgarant dit binnen 8 weken na bekendmaking van dit besluit alsnog te doen.

2. Verloop van de procedure

1. Begin 2020 is de ACM een onderzoek gestart waarbij is onderzocht in hoeverre warmteleveranciers aan de verplichting voldoen om jaarlijks een storingsregistratie te publiceren. Hiertoe heeft de ACM eerst zelf in openbare bronnen gezocht of Klimaatgarant een storingsregistratie heeft gepubliceerd, en vervolgens de warmteleverancier een informatieverzoek gestuurd.[1] Op 4 juni 2020 heeft Klimaatgarant aan dit informatieverzoek voldaan.[2]

2. Op basis van deze informatie heeft de ACM vastgesteld of Klimaatgarant aan de verplichting voldeed om jaarlijks een storingsregistratie te publiceren. Hierover heeft de ACM vervolgens een brief gestuurd aan Klimaatgarant.[3] Hierin is aangegeven dat Klimaatgarant voor 2019 niet aan deze verplichting heeft voldaan. De ACM verzocht Klimaatgarant in de brief om alsnog een storingsregistratie voor 2019 bij te houden en te publiceren. Ook legt de ACM in voornoemde brief uit aan welke eisen een storingsregistratie moet voldoen.

3. In maart 2021 is de ACM gestart met een nacontrole van het hiervoor genoemde onderzoek. Ook deze keer heeft de ACM in openbare bronnen gezocht naar de storingsregistratie voor 2019 en 2020 van Klimaatgarant en informatie opgevraagd.[4] Klimaatgarant heeft op 18 juni 2021 aan dit informatieverzoek voldaan.[5]

[1] Informatieverzoek van 13 maart 2020, ACM/UIT/530167.
[2] Reactie informatieverzoek van 4 juni 2020, ACM/IN/499603.
[3] Afsluitende brief van 21 juli 2020, ACM/UIT/537525.
[4] Informatieverzoek van 31 mei 2021, ACM/UIT/553587.

4. Op 16 september 2021 heeft de ACM Klimaatgarant verzocht om toe te lichten of er nog wijzigingen hebben voorgedaan ten opzichte van de beantwoording van 18 juni 2021.[6] Klimaatgarant heeft hier op 20 september 2021 op geantwoord.[7]

5. De ACM heeft het conceptbesluit tot het opleggen van een last onder dwangsom op 29 oktober 2021 aan Klimaatgarant voorgelegd.[8] Hierbij heeft de ACM Klimaatgarant in de mogelijkheid gesteld om een zienswijze in te dienen. Op 12 november 2021 heeft Klimaatgarant om een week uitstel verzocht voor het indienen van een zienswijze[9], dit heeft de ACM toegekend.[10] Klimaatgarant heeft op 18 november 2021 per e-mail een zienswijze op het conceptbesluit ingediend.[11]

3. Betrokken partijen en feiten

6. Klimaatgarant is een besloten vennootschap, gevestigd te Schiedam.

7. De ACM stelt vast dat Klimaatgarant geen storingsregistratie voor 2019 en 2020 heeft gepubliceerd op een openbaar toegankelijke website.[12] Daarnaast heeft Klimaatgarant verklaard geen storingsregistratie te publiceren.

8. In reactie op het informatieverzoek van de ACM van 31 mei 2021, heeft Klimaatgarant het volgende verklaard:

> Vraag ACM: “Bent u een leverancier als bedoeld in artikel 1, lid 1 van de Warmtewet?”
> Antwoord Klimaatgarant: “Ja”
>
> Vraag ACM: “Houdt u een storingsregistratie bij als bedoeld in artikel 2, lid 7, van de Warmtewet?”
> Antwoord Klimaatgarant: “Nee”
>
> Vraag ACM: “Wat is de reden dat u geen storingsregistratie bijhoudt, of dat u geen antwoord wilt geven?”
> Antwoord Klimaatgarant: “Binnen de ACM loopt nog een procedure om de vergunningsaanvraag te stoppen. Wij komen niet boven de 10.000Gj uit en zijn naar onze mening meldingsplichtig. Dat hebben wij ook gedaan. Daar zijn vele gesprekken over gevoerd maar nooit een definitieve bevestiging ontvangen. De volgende stap is het opzetten van een "openbaar" storingsregister. Nu houden we de storingen bij in een eigen bestand.”

[5] Reactie informatieverzoek van 18 juni 2021, ACM/IN/622724.
[6] E-mail van de ACM van 16 september 2021, ACM/UIT/561900.
[7] E-mail van Klimaatgarant van 20 september 2021, ACM/IN/647147.
[8] Brief van de ACM van 29 oktober 2021, ACM/UIT/563449 met bijlage ACM/UIT/559974.
[9] E-mail van Klimaatgarant van 12 november 2021, ACM/IN/658284.
[10] E-mail van de ACM van 12 november 2021, ACM/UIT/565246.
[11] E-mail van Klimaatgarant van 18 november 2021, ACM/IN/659467.
[12] Hunchly-rapportage van 23 april 2021, ACM/INT/424982.

9. De ACM merkt op dat Klimaatgarant in reactie op het informatieverzoek niet heeft voldaan aan het verzoek van de ACM om de storingsregistratie voor 2019 en 2020 te overleggen.

10. Verder stelt de ACM vast dat Klimaatgarant de ACM niet op de hoogte heeft gebracht van publicatie van de storingsregistratie voor 2019.

11. In reactie op de vraag van de ACM of er nog wijzigingen hebben plaatsgevonden ten opzichte van de beantwoording die Klimaatgarant op 18 juni 2021 heeft gegeven, schrijft Klimaatgarant:[13]

> "Op dit moment wordt gewerkt door ICT aan de data overdracht van het registratiesysteem, zodat wij een storingsregistratie kunnen maken. Naar verwachting is dit uiterlijk eind van het jaar operationeel, maar ons streven is zo snel mogelijk. Op dit moment worden kosten nog moeite gespaard om het te regelen. Wij vinden het ook zeer belangrijk een duidelijk overzicht voor de gebruikers en ACM te hebben."

12. Tot op heden heeft Klimaatgarant de ACM vooralsnog niet geïnformeerd dat de storingsregistraties voor 2019 en 2020 gepubliceerd zijn.

4. Juridisch kader

13. Artikel 2, lid 7 van de Warmtewet, luidt:

Een leverancier houdt een storingsregistratie bij betreffende de levering van warmte en publiceert deze jaarlijks op geschikte wijze.

14. De verplichting om een storingsregistratie te publiceren geldt voor alle warmteleveranciers in de zin van de Warmtewet. Volledigheidshalve merkte de ACM op dat deze verplichting dus niet alleen voor vergunninghouders geldt.

15. De ACM is op grond van artikel 18, lid 1 van de Warmtewet bevoegd een last onder dwangsom op te leggen voor niet-naleving van artikel 2 van de Warmtewet.

5. Beoordeling ACM

5.1. Kader

16. De ACM legt artikel 2, lid 7 van de Warmtewet zo uit dat de warmteleverancier de storingsregistratie beschikbaar moet stellen via een medium dat toegankelijk is voor alle verbruikers. Dit kan op een publiek toegankelijke website, of een website of bijvoorbeeld een app die alleen toegankelijk is voor gebruikers. Onder jaarlijks publiceren verstaat de ACM dat een warmteleverancier zo snel mogelijk, maar in ieder geval in het eerste kwartaal na afloop van het voorgaande jaar een storingsregistratie publiceert. De ACM vindt het belangrijk dat dit in het eerste kwartaal gebeurt, nu de storingsregistratie een middel is voor warmteverbruikers om te

[13] E-mail van Klimaatgarant van 20 september 2021, ACM/IN/647147.

controleren of zij recht hebben op storingscompensatie, en of deze (tijdig) is uitbetaald.

17. Zoals in de ACM in haar brief van 21 juli 2020 benadrukt, moet een warmteleverancier ook een storingsregistratie publiceren als er geen storingen zijn geweest. In dat geval dient de warmteleverancier aan te geven dat er over het afgelopen jaar geen storingen hebben plaatsgevonden. Ook storingen van korter dan acht uur moeten in de storingsregistratie opgenomen en gepubliceerd worden. Voor storingen korter dan acht uur kan worden volstaan met een samenvatting van de feitelijke storingsregistratie (totaal aantal storingen en de gemiddelde storingsduur).

18. Volledigheidshalve merkt de ACM hier op dat zij in haar brief van 21 juli 2020 heeft toegelicht aan welke eisen een storingsregistratie ten minste moet voldoen: wanneer een storing heeft plaatsgevonden (de datum en het tijdstip van de aanvang van de storing), hoe lang deze heeft geduurd en welke verbruikers hierdoor getroffen zijn. Dit wil zeggen: het aantal verbruikers en het getroffen warmtenet. Deze eisen zijn te herleiden tot verschillende bepalingen uit de Warmtewet, en de Memorie van Toelichting.[14] Deze eisen heeft de ACM ook gepubliceerd in haar nieuwsbericht van 23 juli 2020.[15]

5.2. Overtreding

19. Op basis van de feiten zoals weergegeven in randnummer 7 en 8 weergegeven, stelt de ACM vast dat Klimaatgarant geen storingsregistratie voor het jaar 2020 heeft gepubliceerd.

20. Daarnaast stelt de ACM op basis van de feiten zoals weergegeven in randnummer 7 en 10 vast dat Klimaatgarant geen storingsregistratie heeft gepubliceerd voor het jaar 2019.

21. Voor zover Klimaatgarant van mening is dat zij niet vergunningsplichtig is, merkt de ACM op dat dit niet relevant is. Zoals hiervoor aangegeven geldt de verplichting om een storingsregistratie bij te houden en te publiceren voor alle warmteleveranciers, en niet alleen voor warmteleveranciers met een vergunning.

22. Klimaatgarant geeft in haar e-mail van 20 september 2021 aan bezig te zijn met het opzetten van een storingsregister. De ACM moedigt deze ontwikkeling aan, maar merkt op dat dit niet af doet aan het feit dat Klimaatgarant vooralsnog geen storingsregistratie heeft gepubliceerd, hoewel zij in 2020 ook al eens op deze verplichting is gewezen.

23. De ACM concludeert dat Klimaatgarant artikel 2, lid 7 van de Warmtewet overtreedt.

6. Zienswijze Klimaatgarant

[14] Zie TK 2011, 32839 nr. 3: “Het zevende lid bepaalt dat een leverancier een storingsregistratie moet bijhouden. […] Om te kunnen bepalen wanneer een compensatie moet worden verstrekt, dient de leverancier vast te (kunnen) stellen wanneer een storing heeft plaatsgevonden, hoe lang deze heeft geduurd en welke verbruikers hierdoor getroffen zijn.”
[15] Warmteleveranciers gaan storingen publiceren na actie van de ACM | ACM.nl

24. Per e-mail van 18 november 2021 heeft Klimaatgarant een zienswijze ingediend op het conceptbesluit tot het opleggen van een last onder dwangsom. In deze zienswijze geeft Klimaatgarant aan dat zij ernaar streven om de ACM half december een storingsregistratie voor 2019 en 2020 toe te sturen en deze storingsregistraties operationeel op de website van Klimaatgarant te hebben staan.

25. Ten aanzien van de zienswijze van Klimaatgarant, stelt de ACM dat dit geen invloed heeft op de geconstateerde overtreding van artikel 2, lid 7 van de Warmtewet. Dit artikel stelt dat een storingsregistratie jaarlijks gepubliceerd moet worden. Zoals benoemd in randnummer 16, verstaat de ACM onder jaarlijks publiceren dat een warmteleverancier zo snel mogelijk, maar in ieder geval in het eerste kwartaal na afloop van het voorgaande jaar een storingsregistratie publiceert. Dat Klimaatgarant ernaar streeft de storingsregistraties van 2019 en 2020 half december 2021 op geschikte wijze te publiceren, neemt daarom niet weg dat Klimaatgarant de storingsregistraties van 2019 en 2020 te laat publiceert. Klimaatgarant heeft zich daarmee niet aan de wettelijke verplichting gehouden om de storingsregistraties van 2019 en 2020 jaarlijks op geschikte wijze te publiceren.

26. Tot op heden heeft de ACM van Klimaatgarant niet vernomen dat er inmiddels een storingsregistratie is gepubliceerd die aan de eisen voldoet. De zienswijze van Klimaatgarant leidt niet tot een wijziging in de beoordeling van de ACM zoals beschreven in paragraaf 5.2.

7. Dictum

De Autoriteit Consument en Markt:
Legt op grond van artikel 2, lid 7 van de Warmtewet een last onder dwangsom op, omdat Klimaatgarant niet heeft voldaan aan de aan verplichting om jaarlijks op geschikte wijze een storingsregistratie te publiceren. De ACM acht de hoogte van de dwangsom effectief om Klimaatgarant te bewegen de overtreding te beëindigen en beëindigd te houden.

I. Klimaatgarant dient uiterlijk acht weken na bekendmaking van dit besluit een storingsregistratie voor het jaar 2020 op geschikte wijze te publiceren, die voldoet aan de eisen zoals door de ACM gesteld, namelijk: wanneer een storing heeft plaatsgevonden, hoe lang deze heeft geduurd en welke verbruikers hierdoor getroffen zijn (aantal en getroffen warmtenet).
II. Klimaatgarant dient uiterlijk drie werkdagen nadat de storingsregistratie onder I is gepubliceerd, de ACM hierover te informeren. Hierbij dient Klimaatgarant de volgende informatie te verschaffen:
    a. Een beschrijving van waar de verbruiker de storingsregistratie kan vinden.
    b. Een schermafbeelding van de vindplaats van de storingsregistratie.
    c. Een kopie van de storingsregistratie zelf.
III. Klimaatgarant verbeurt een dwangsom van EUR 3.400,- per week indien Klimaatgarant acht weken na de datum van bekendmaking van dit besluit geen storingsregistratie heeft gepubliceerd zoals voorgeschreven onder I.
IV. De ACM stelt het bedrag waarboven geen dwangsommen als bedoeld onder III meer wordt verbeurd vast op EUR 20.400,-.

V. Klimaatgarant verbeurt een dwangsom van EUR 100,- per dag indien Klimaatgarant niet aan de rapportageplicht heeft voldaan zoals voorgeschreven onder II.

VI. De ACM stelt het bedrag waarboven geen dwangsommen als bedoeld onder V meer wordt verbeurd vast op EUR 1.000,-.

VII. De last onder dwangsom heeft een looptijd van één jaar.

Den Haag,
Datum: 26 november 2021

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

mr. P.J.H. Benner
Teammanager Directie Energie

Als u rechtstreeks belanghebbende bent, kunt u bezwaar maken tegen dit besluit. Stuur uw gemotiveerde bezwaarschrift naar de Autoriteit Consument en Markt, Juridische Zaken, postbus 16326, 2500 BH Den Haag. Graag ontvangen wij uw bezwaarschrift ***binnen zes weken*** *na de dag waarop dit besluit bekend is gemaakt. In uw bezwaarschrift kunt u de Autoriteit Consument en Markt verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de bestuursrechter.*