

BESLUIT

Nummer: 102461/3.BT827

Betreft: 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 Anode B.V.

1 Juridisch kader

1. Op grond van artikel 95a, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 is het verboden om zonder vergunning elektriciteit te leveren aan kleinverbruikers. Op grond van artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 verleent de Minister van Economische Zaken (hierna: de Minister) 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 en hij (b) aantoont dat hij redelijkerwijs in staat kan worden geacht de verplichtingen als opgenomen in hoofdstuk 8 van de Elektriciteitswet 1998 na te komen.
2. Ingevolge artikel 95d, tweede lid, van de Elektriciteitswet 1998 worden bij algemene maatregel van bestuur nadere regels gesteld met betrekking tot de inhoud van en de procedure voor aanvraag van een vergunning en de criteria voor het verkrijgen van een vergunning, bedoeld in het eerste lid. Deze nadere regelgeving is neergelegd in het Besluit vergunning levering elektriciteit aan kleinverbruikers (hierna: het Besluit) dat op 23 mei 2003 in werking is getreden.¹ Het Besluit regelt de inhoud van en de procedure voor de aanvraag van een vergunning voor de levering van elektriciteit aan kleinverbruikers.
3. De in het Besluit uitgewerkte criteria voor vergunningverlening hebben betrekking op de organisatorische, financiële en technische kwaliteiten die de aanvrager nodig heeft voor een goede uitvoering van zijn taak zoals bedoeld in artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998. Deze taak betreft het op betrouwbare wijze en tegen redelijke voorwaarden zorg dragen voor de levering van elektriciteit aan kleinverbruikers. Doordat aanvragers moeten voldoen aan de criteria zoals die in het Besluit zijn gesteld, wordt gewaarborgd dat slechts leveranciers op de Nederlandse markt actief zijn die daadwerkelijk een goede uitvoering kunnen geven aan hun taak als bedoeld in artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998.

¹ Besluit van 8 mei 2003, Stb. 207.

4. Bij het Besluit mandaat, volmacht en machtiging Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit van 4 juli 2005², heeft de Minister van Economische Zaken mandaat, volmacht en machtiging verleend aan de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit tot onder andere het nemen van besluiten die verband houden met artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998. De Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit heeft op haar beurt mandaat en machtiging³ verleend aan de directeur en de clustermanagers van de Directie Toezicht Energie (hierna: DTe) 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.

2 Procedure

5. Op 9 november 2006 heeft de Minister besloten de leveringsvergunning voor elektriciteit van E-Part Financial Trading B.V. handelende onder de naam E-Part Energie (hierna: E-Part) in te trekken⁴ omdat E-Part al lange tijd niet aan diverse vergunningvereisten voldeed. Vanaf de inwerkingtreding van het intrekkingbesluit (maximaal 10 werkdagen nadat het besluit is genomen) mag E-part geen elektriciteit meer leveren aan kleinverbruikers.
6. Om de levering van elektriciteit aan de klanten van E-Part te waarborgen, is op 10 november 2006 de "Supplier of Last Resort" regeling⁵ in werking getreden. Deze regeling (en de uitwerking daarvan) biedt E-Part de mogelijkheid om gedurende de zogenaamde vensterperiode van 10 werkdagen haar klantenbestand te verkopen aan een andere vergunninghouder. Indien verkoop niet mogelijk blijkt, worden de klanten vervolgens aan de hand van een door landelijk netbeheerder TenneT opgestelde verdeelsleutel naar rato verdeeld over de overige vergunninghouders.
7. Op 10 november 2006 heeft de rechtsgeldige vertegenwoordiger⁶ van Anode B.V. (hierna: Anode) E-Part en DTe op de hoogte gesteld van haar interesse om het klantenbestand van E-Part over te nemen. Op 15 november 2006 heeft DTe een kopie ontvangen van de overeenkomst betreffende de overdracht van het klantenbestand van E-Part aan Anode. In deze overeenkomst is geregeld dat de overdracht van het klantenbestand door E-Part aan Anode afhankelijk is gesteld van de verlening van een leveringsvergunning elektriciteit aan Anode.

² Besluit van 4 juli 2005, Stcrt. 2005, nr. 126

³ Besluit van 4 oktober 2005, Stcrt. 2005, nr. 192

⁴ Besluit van 9 november 2006, nummer 102354-102

⁵ Het Besluit Leveringszekerheid Elektriciteitswet 1998 (Supplier of Last Resort) is op 14 februari 2006 in Staatsblad nummer 104 gepubliceerd. De inwerkingtreding van dit Besluit is aangekondigd op 26 oktober 2006 in Staatsblad nummer 511

⁶ DTe heeft dit gecontroleerd aan de hand van het uittreksel met betrekking tot Anode B.V. van het register van de Kamers van Koophandel

8. Anode heeft DTe daarom verzocht te onderzoeken of er een mogelijkheid is om de leveringsvergunning op zeer korte termijn af te geven. Immers, zonder leveringsvergunning elektriciteit is het Anode verboden elektriciteit te leveren aan kleinverbruikers en zou een eventuele overdracht van het klantenbestand aan haar geen doorgang kunnen hebben.
9. DTe heeft hierop aangegeven mogelijkheden hiervoor te zien mits Anode binnen twee werkdagen alle stukken instuurt die benodigd zijn voor de aanvraag van een leveringsvergunning elektriciteit. Hierop heeft de rechtsgeldige vertegenwoordiger van Anode op 10 november 2006 een aanvraag bij DTe ingediend voor een vergunning tot levering van elektriciteit aan kleinverbruikers op grond van artikel 95d eerste lid van de Elektriciteitswet 1998.

3 Beoordeling

10. Bij de beoordeling van de aanvraag van Anode voor een vergunning voor de levering van elektriciteit aan kleinverbruikers, heeft de Minister rekening gehouden met het volgende. Doordat Anode het klantenbestand van E-Part heeft overgenomen, zijn daarmee ook enkele daarmee samenhangende problemen (zoals klachten over niet ontvangen jaarafrekeningen) door haar overgenomen. Om deze reden heeft Anode bij de vergunningaanvraag (extra) moeten motiveren hoe ze de gronden zou wegnemen die reden waren voor de directeur DTe om de leveringsvergunning van E-Part in te trekken.
11. De Minister beoordeelt de aanvraag van Anode voor een vergunning voor de levering van elektriciteit aan kleinverbruikers dan ook als volgt:

Volledige programmaverantwoordelijkheid

12. Anode is door TenneT B.V. erkend als volledig programmaverantwoordelijke. DTe heeft dit geverifieerd aan de hand van het online PV-register van TenneT B.V. Daarmee voldoet Anode aan het vereiste van artikel 2, tweede lid sub a van het Besluit.

Jaarrekening of openingsbalans

13. Anode heeft op 10 november 2006 haar jaarverslag over 2005 en het jaarverslag van Pluspool B.V. over 2005⁷ overgelegd. Anode hoeft als kleine onderneming op grond van artikel 2:396 lid 1 en lid 6 niet hoeft te voldoen aan de eis dat de jaarrekening voorzien dient te zijn van een verklaring van een accountant omtrent de getrouwheid. Uit de jaarrekeningen blijkt dat Anode beschikt over de benodigde financiële kwaliteiten om gedurende enige tijd de levering van elektriciteit aan de kleinverbruikers te garanderen. Hierbij wordt enige tijd geïnterpreteerd als een half jaar (minimum).

⁷ Pluspool B.V. staat in het handelsregister van de Kamers van Koophandel geregistreerd als enig aandeelhouder en bestuurder van Anode B.V.

14. DTe beschouwt de hoofdactiviteit van Anode, zijnde in- en verkoop van energie, echter als een activiteit die mogelijk financiële risico's met zich mee brengt. In dat verband acht DTe het dan ook noodzakelijk om uit voorzorg financieel verscherpt toezicht toe te passen. Dit financieel verscherpt toezicht houdt in dat Anode zes maanden en twaalf maanden na het besluit tot verlening van de vergunning haar financiële resultaten opnieuw ter beoordeling aan DTe voorlegt. DTe zal op deze momenten opnieuw toetsen of Anode nog steeds over de benodigde financiële kwaliteiten beschikt om gedurende enige tijd de levering van elektriciteit aan de kleinverbruikers te garanderen⁸.
Daarmee voldoet Anode aan het vereiste van artikel 2, tweede lid sub b, van het Besluit.

Verklaring rechtbank

15. Anode heeft een verklaring overgelegd van 14 november 2006 van de Rechtbank Rotterdam op basis van de registers, bedoeld in artikel 19 en 222a van de Faillissementswet. Hieruit is gebleken dat Anode op dat moment niet in staat van faillissement verkeerde en dat op dat moment voor Anode geen surséance van betaling was aangevraagd. Daarmee voldoet Anode aan het vereiste van artikel 3, eerste lid, sub c en d juncto artikel 2, tweede lid, sub c van het Besluit.

Beschrijving organisatie

16. Anode heeft bij het aanvragen van haar vergunning een toereikende beschrijving van haar organisatie overgelegd, waaruit blijkt dat Anode over een goede administratieve organisatie, met inbegrip van de financiële administratie en de controle daarop, beschikt. Hiermee voldoet Anode aan het vereiste van artikel 3, eerste lid, sub b juncto artikel 2, tweede lid, sub d van het Besluit.

Offertes en overeenkomsten

17. Anode heeft verklaard de algemene voorwaarden te hanteren overeenkomstig de model algemene voorwaarden van EnergieNed, zoals deze door EnergieNed zijn vastgesteld op 1 juli 2006. De algemene voorwaarden van Anode volgen de model algemene voorwaarden van EnergieNed (er zijn slechts afwijkingen op ondergeschikte punten geconstateerd). Anode heeft bij haar aanvraag geen voorbeelden verstrekt van offertes en overeenkomsten, omdat zij heeft verklaard vooralsnog de bestaande overeenkomsten van de van E-Part overgenomen klanten te respecteren.
18. DTe heeft geconstateerd dat de algemene voorwaarden behorende bij de klanten van E-Part niet (meer) voldoen aan de huidige eisen. Anode heeft hierop aangegeven ook richting de door haar van E-Part overgenomen klanten haar eigen algemene voorwaarden te gaan hanteren en dus niet de algemene voorwaarden van E-Part over te nemen. Met deze toezegging voldoet Anode ook wat betreft de door haar van E-Part overgenomen klanten aan de vergunningeis van het hanteren van redelijke voorwaarden.

⁸ Zie ook randnummer 25 van dit besluit

19. Anode beschikt over een transparante en redelijke betalingsregeling en over een transparante en redelijke regeling voor het opzeggen en ontbinden van overeenkomsten. Daarmee voldoet Anode aan het vereiste van artikel 3, tweede lid, sub a, b en c juncto artikel 2, tweede lid, sub e van het Besluit.

Klachten- en Geschillenregeling

20. Anode heeft aangetoond dat zij in staat is klachten en geschillen op een adequate wijze te behandelen. Op 15 november 2006 heeft de Geschillencommissie Energie en Water per e-mail aan DTe bevestigd dat Anode heeft voldaan aan alle inschrijvingsvereisten voor registratie bij de Geschillencommissie Energie en Water.
21. Alhoewel DTe van mening is dat Anode heeft aangetoond over een adequate klachten- en geschillenafhandeling te beschikken, hecht DTe er belang aan dat de klachten van de klanten die door Anode van E-Part zijn overgenomen spoedig worden afgehandeld. Doordat Anode het klantenbestand van E-Part overneemt, wordt zij daarmee immers verantwoordelijk voor een adequate afhandeling van de nog openstaande klachten van deze klanten. Dat is dan ook de reden dat met betrekking tot deze klachten een extra voorschrift is opgenomen in dit besluit⁹.
22. Daarmee voldoet Anode aan het vereiste van artikel 3, tweede lid, sub d juncto artikel 2, tweede lid, sub f van het Besluit.

4 Besluit

23. Gelet op artikel 95d, eerste lid van de Elektriciteitswet 1998, het Besluit vergunning levering elektriciteit aan kleinverbruikers en het bovenstaande, besluit Minister aan Anode B.V. een vergunning als bedoeld in artikel 95d, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 te verlenen voor het leveren van elektriciteit aan kleinverbruikers.
24. De vergunning wordt, gelet op artikel 95e, eerste lid van de Elektriciteitswet 1998, verleend onder het voorschrift dat Anode B.V. wijzigingen ten aanzien van de bij de aanvraag verstrekte gegevens als bedoeld in artikel 2, tweede lid, sub a, d, e en f, van het Besluit alsmede wijzigingen ten aanzien van de naam en het adres van Anode B.V. onverwijld aan de directeur DTe doorgeeft.
25. De vergunning wordt, gelet op artikel 95e, eerste lid, en artikel 7, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998, verleend onder het voorschrift dat Anode B.V. jaarlijks binnen één maand na vaststelling zijn jaarrekening als bedoeld in artikel 2:361 e.v. Burgerlijk Wetboek aan de directeur DTe toezendt. Tevens dient Anode B.V. zes maanden en twaalf maanden na het besluit tot verlening van deze vergunning haar financiële resultaten

⁹ zie randnummer 26 van dit besluit

opnieuw ter beoordeling aan DTe voor te leggen. Daarnaast kan de directeur DTe te allen tijde het verzoek doen om extra gegevens die inzage geven in de financiële kwaliteiten van Anode B.V. Anode B.V. dient deze gegevens onverwijld te verstrekken aan de directeur DTe.

26. De vergunning wordt, gelet op artikel 95e, eerste lid van de Elektriciteitswet 1998, verleend onder het voorschrift dat Anode B.V. binnen een nader door de directeur DTe te geven termijn de openstaande klachten van door haar overgenomen klanten van E-Part Financial Trading B.V., handelende onder de naam E-Part Energie, dient af te handelen volgens haar eigen klachten- en geschillenregeling.
27. Indien Anode B.V. niet voldoet aan de bij wet, Besluit vergunning levering elektriciteit aan kleinverbruikers of bij dit besluit gestelde voorschriften, of indien Anode B.V. naar het oordeel van de Minister om andere reden niet langer in staat moet worden geacht de vergunde activiteit na te komen, kan Minister conform artikel 95f, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998, de verleende vergunning aan Anode B.V. intrekken.
28. Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant.
29. Dit besluit treedt in werking met ingang van de dag waarop het is bekend gemaakt conform artikel 3:40 van de Algemene wet bestuursrecht en is gepubliceerd in het openbare register van DTe.

Den Haag,

Datum: 15 november 2006

De Minister van Economische Zaken,
namens deze:

Mw. mr. A.P. de Groene
Clustermanager Consumentenmarkt

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 de administratieve rechter.