

Autoriteit Consument & Markt  
Directie Energie  
Postbus 16326  
2500 BH Den Haag

Den Haag, 26 november 2013

Zaaknummer: 13.0260.30 Ontwerp ontheffingsbesluit

**Betreft: Zienswijze NXP Semiconductors Netherlands B.V. op het ontwerpbesluit inzake verlening ontheffing GDS aan NXP Semiconductors Netherlands B.V. voor het elektriciteitsnet gelegen op het industrieterrein te Nijmegen**

Geachte leden van de directie,

Bij brief d.d. 16 oktober 2013 (uw kenmerk ACM/DE/2013/204757) heeft u aan NXP Semiconductors Netherlands B.V. (hierna "NXP") een ontwerpbesluit strekkende tot verlening van een ontheffing voor een gesloten distributiesysteem (GDS) aan NXP voor het aan haar toebehorende elektriciteitsnet gelegen op het industrieterrein aan de Gerstweg 2 te Nijmegen (hierna "Ontwerpbesluit") toegezonden. U heeft NXP in de gelegenheid gesteld desgewenst een schriftelijke zienswijze in te dienen op het Ontwerpbesluit. Van deze gelegenheid tot het indienen van een schriftelijke zienswijze op het Ontwerpbesluit maakt NXP gaarne gebruik.

## I. AANSLUITING NET NXP

1. In het Ontwerpbesluit stelt de ACM – in afwijking van hetgeen door NXP in haar ontheffingsaanvraag expliciet naar voren is gebracht<sup>1</sup> – dat het elektriciteitsnet van NXP is aangesloten op het elektriciteitsnet van TenneT TSO B.V. (hierna "TenneT") via een transformator van Nadine Netwerk B.V.<sup>2</sup> Deze overweging in het Ontwerpbesluit berust op een misvatting van de ACM van de feitelijk-juridische situatie. Anders dan de ACM in het Ontwerpbesluit stelt is het elektriciteitsnet van NXP, zoals overigens ook door haar duidelijk aangegeven in de ontheffingsaanvraag, aangesloten op een 10 kV-installatie

<sup>1</sup> Zie in dit verband naast de door NXP ingediende ontheffingsaanvraag tevens Ontwerpbesluit, nr. 14.

<sup>2</sup> Zie Ontwerpbesluit, nr. 23.



(inclusief HS/MS-transformatoren) die toebehoren aan Nuon Infra Oost N.V.<sup>3</sup> Ter toelichting het volgende.

2. Door (de rechtsvoorganger van) NXP is op 2 juli 2003 aan Nuon Infra Oost N.V. een zakelijk recht van opstal (ex artikel 5:101 BW) verleend voor een elektrische installatie die zich bevindt in gebouw DD op het bedrijfsterrein van NXP. Deze elektrische installatie waarvoor aan Nuon Infra Oost N.V. een zakelijk recht van opstal is verleend omvat blijkens de notariële akte waarbij het recht van opstal is gevestigd het volgende:
  - Twee 66 MVA transformatoren 150 KV/10 KV;
  - 150 KV kabelansluitingen tussen transformatoren en 150 KV schakelinstallatie, compleet met eindsluitingen en toestelinvoeringen;
  - 10 KV aansluitingen (Duresca en kabel) tussen transformatoren en 10 KV schakelinstallatie;
  - tweeëntwintig smoorspoelen 0.3 Ohm tussen 10 KV schakelinstallatie en afgaande 10 KV kabels;
  - acht overspanningsafleiders aan de 150 KV zijde van de transformatoren;
  - een brandblusinstallatie;
  - zes 10 KV condensatoren;
  - de bijbehorende beveiligings-, bedienings- en regelapparatuur, alle bijbehorende ondersteuning, bevestigingsmiddelen, voorzieningen, hulpmiddelen, zoals aarding, 110 Vdc, luchtbehandeling, hijskraantjes, koperwerk.
  
3. Vanaf 1 januari 2008 maken de netten op een spanningsniveau van 110 en 150 kV als gevolg van een wijziging van de Elektriciteitswet 1998 onderdeel uit van het door TenneT beheerde landelijk hoogspanningsnet. Deze regeling had voor Nuon Infra Oost N.V. het praktische gevolg dat de voorheen door haar beheerde 150 kV-netdelen, waarop het hierboven ten behoeve van haar gevestigde zakelijk recht van opstal op zag, moesten worden overgedragen in beheer van TenneT. In dit kader heeft Nuon Infra Oost N.V. er voor gekozen (uitsluitend) de juridische eigendom van de 150 kV-netdelen die onder het aan haar op 2 juli 2003 verleende opstalrecht vallen over te dragen aan een dochtermaatschappij van TenneT, zijnde Nadine Netwerk B.V.<sup>4</sup> Vervolgens is het beheer van de aan Nadine Netwerk B.V. overgedragen 150 kV-netdelen opgedragen aan TenneT. Nuon Infra Oost N.V. heeft dus uitsluitend de 150 kV-netdelen, bestaande uit de 150 kV-schakelinstallatie, de 150 kV-kabelaansluitingen tussen de 150/10 kV-transformatoren (inclusief eindsluitingen en toestelinvoeringen) alsmede de acht zich aan de 150 kV-zijde bevindende overspanningsafleiders, aan Nadine Netwerk B.V. in eigendom overgedragen. Deze overdracht is geschiedt middels een aan Nadine Netwerk B.V. op 1 juli 2011 verleend zakelijk recht van opstal (ex artikel 5:101 BW). Hierbij verdient vermelding dat in de notariële akte waarmee het recht van opstal door Nuon Infra Oost N.V. aan Nadine Netwerk B.V. wordt verleend expliciet wordt aangegeven dat de overdracht van eigendom (middels het opstalrecht) uitsluitend betrekking heeft op de 150

<sup>3</sup> Nuon Infra Oost N.V. is één van de handelsnamen van Liander Infra Oost N.V. (zie ook Ontwerpbesluit, nr. 36).

<sup>4</sup> Zie de notariële akte van 1 juli 2011 waarin door Nuon Infra Oost N.V. ten behoeve van Nadine Netwerk B.V. een zakelijk recht van opstal is verleend voor (uitsluitend) de 150 kV-schakelinstallatie (inclusief bijbehorende kabelwerken).



kV-schakelinstallatie.<sup>5</sup> De overige delen van de elektrische installatie (MS-netdelen) waarvoor aan Nuon Infra Oost bij notariële akte van 2 juli 2003 een zakelijk recht van opstal was verleend, waarbij in het bijzonder kan worden gedacht aan de twee 150/10 kV-transformatoren, de 10 kV-schakelinstallatie alsmede de daarmee verbonden 22 smoorspoelen, zijn door Nuon Infra Oost N.V. dus niet aan Nadine Netwerk B.V. overgedragen; deze onderdelen van elektrische installatie (MS-netdelen) behoren dus tot op de dag van vandaag krachtens het gevestigde zakelijk recht van opstal nog steeds in juridische eigendom toe van Nuon Infra Oost N.V. De verantwoordelijkheid voor het beheer van deze elektrische installatie (MS-netdelen) berust dus geheel bij Nuon Infra Oost N.V. en dus uitdrukkelijk niet bij TenneT.

4. Het bovenstaande maakt duidelijk dat zich tussen het door TenneT beheerde landelijk hoogspanningsnet en het elektriciteitsnet van NXP nog een elektriciteitsnet van Nuon Infra Oost N.V. bevindt. Het elektriciteitsnet van NXP is dus (rechtstreeks) aangesloten op het elektriciteitsnet van Nuon Infra Oost N.V.
5. De ACM wordt verzocht de onjuiste overweging in het Ontwerpbesluit dat het elektriciteitsnet van NXP is aangesloten op het elektriciteitsnet van TenneT via de transformatoren van Nadine Netwerk B.V. aan te passen in die zin dat uit het door de ACM te nemen besluit op de ontheffingsaanvraag van NXP blijkt dat NXP (rechtstreeks) is aangesloten op het elektriciteitsnet van Nuon Infra Oost N.V.

## **II. CRITERIUM ONTHEFFING (A-GROND)**

6. NXP heeft in haar ontheffingsaanvraag voor een GDS de ACM uitdrukkelijk verzocht (primair) een ontheffing te verlenen op grond van het in artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98 opgenomen criterium dat sprake is van een situatie waarbij het bedrijfs- of productieproces van de gebruikers van een gesloten distributiesysteem om specifieke technische of veiligheidsredenen is geïntegreerd. De ACM heeft in het Ontwerpbesluit aangegeven dat zij het beroep van NXP voor het verlenen van de gevraagde ontheffing voor een GDS op grond van het in artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98 bedoelde criterium niet zal honoreren. De ACM is voornemens de door NXP gevraagde ontheffing wel te verlenen op grond van het in artikel 15, lid 1, onderdeel b E'98 bedoelde (door NXP subsidiair aangevoerde) criterium, inhoudende dat het GDS primair elektriciteit transporteert voor de eigenaar van dat elektriciteitsnet.
7. Blijkens het Ontwerpbesluit is de ACM voornemens het beroep van NXP op het in artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98 bedoelde criterium af te wijzen.<sup>6</sup> Hierbij overweegt de ACM dat het elektriciteitsnet van NXP is aangesloten op het elektriciteitsnet van Nadine Netwerk B.V. Naar het oordeel van de ACM kan Nadine Netwerk B.V. niet worden aangemerkt als een 'aangeslotene' op het elektriciteitsnet van NXP, omdat, zo volgt uit artikel 2.1.3 Tarieencode elektriciteit, een net met een lager spanningsniveau is aangesloten op een net met een hoger spanningsniveau. Aangezien het aan Nadine Netwerk B.V. toebehorende elektriciteitsnet wordt bedreven op 150 kV en het daarop aangesloten elektriciteitsnet van NXP wordt bedreven op 10 kV kan niet worden gesteld dat het aan Nadine Netwerk B.V. toebehorende elektriciteitsnet is aangesloten op het

<sup>5</sup> Zie in dit verband Ontwerpbesluit, nr. 36 waarin de ACM uitdrukkelijk onderkend dat door Nuon Infra Oost N.V. uitsluitend de 150 kV-schakelinstallatie in eigendom is overgedragen aan Nadine Netwerk B.V.

<sup>6</sup> Ontwerpbesluit, nr. 38.



elektriciteitsnet van NXP. Van een in artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98 bedoelde situatie is naar het oordeel van de ACM dan ook in het onderhavige geval geen sprake.<sup>7</sup> Daarbij merkt de ACM tevens op dat het naar zijn oordeel niet de bedoeling van de wetgever kan zijn geweest dat het door TenneT beheerde landelijk hoogspanningsnet, waarvan de 150 kV-netdelen onderdeel uitmaken, kunnen worden gezien als een 'gebruiker' van een GDS (als bedoeld in artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98).<sup>8</sup>

8. De door de ACM in het Ontwerpbesluit opgenomen afwijzing van het beroep van NXP op het in artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98 bedoelde 'a-criterium' berust op een onjuiste en daarmee ondeugdelijke motivering.
9. Zoals hierboven (zie hoofdstuk I) uitgebreid toegelicht is het elektriciteitsnet van NXP niet (rechtstreeks) aangesloten op het aan Nadine Netwerk B.V. toebehorende elektriciteitsnet (150 kV-netdelen). Het elektriciteitsnet van NXP is aangesloten op het zich in gebouw DD op het bedrijfsterrein van NXP bevindende elektriciteitsnet (MS-netdelen) dat krachtens een opstalrecht in eigendom toebehoort aan Nuon Infra Oost N.V. Het elektriciteitsnet van Nuon Infra Oost N.V. is op zijn beurt (aan de primaire zijde van de 150/10 kV-transformatoren) aangesloten op het aan Nadine Netwerk B.V. toebehorende elektriciteitsnet (150 kV-netdelen), welk elektriciteitsnet als onderdeel van het landelijk hoogspanningsnet wordt beheerd door TenneT.
10. De in het Ontwerpbesluit opgenomen overwegingen van de ACM dat het beroep van NXP op het in artikel 15, lid 1 E'98 bedoelde 'a-criterium' niet kan slagen, omdat Nadine Netwerk B.V. en/of TenneT niet als een in dit criterium bedoelde 'gebruiker' van het elektriciteitsnet van NXP kan worden aangemerkt berust dus op een ondeugdelijke motivering en kan niet worden gehandhaafd.
11. Zoals hierboven toegelicht is het elektriciteitsnet van NXP fysiek verbonden met het elektriciteitsnet van Nuon Infra Oost N.V. Zoals uitgebreid toegelicht in het kader van de door NXP ingediende ontheffingsaanvraag voor een GDS is sprake van een vergaande technische integratie van het elektriciteitsnet van NXP en het daarmee verbonden elektriciteitsnet van Nuon Infra Oost N.V. Uit artikel 2.1.4 Tarievenscode elektriciteit volgt dat voor de toepassing van de Elektriciteitswet 1998 onderling verbonden elektriciteitsnetten op hetzelfde spanningsniveau worden geacht over en weer op elkaar te zijn aangesloten. In het licht van hetgeen door NXP in het kader van haar ontheffingsaanvraag voor een GDS naar voren is gebracht moet worden geconstateerd dat Nuon Infra Oost N.V. geldt als een 'gebruiker' van het elektriciteitsnet van NXP. Daarmee is op het elektriciteitsnet van NXP sprake van een in artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98 bedoelde situatie en kan de door NXP gevraagde ontheffing worden verleend op basis van het in artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98 bedoelde criterium.
12. De ACM wordt verzocht het Ontwerpbesluit zodanig aan te passen dat de aan NXP te verlenen ontheffing niet wordt verleend op grond van artikel 15, lid 1, onderdeel b E'98, maar op de juridische grondslag van artikel 15, lid 1, onderdeel a E'98.

---

<sup>7</sup> Ontwerpbesluit, nr. 37.

<sup>8</sup> Ontwerpbesluit, nr. 37.



### III. GEOGRAFISCHE BEGRENZING GDS

13. Uit het dictum als opgenomen in het Ontwerpbesluit volgt dat als geografisch gebied waarin het aan NXP toebehorende GDS zich bevindt wordt aangemerkt het gebied in het Ontwerpbesluit aangeduid als het terrein aan de Gerstweg 2, bestaande uit de kadastrale percelen 1410, 1412, 1413, 1414 en 1415 te Nijmegen.<sup>9</sup>
14. Zoals hierboven uitvoerig toegelicht (hoofdstukken I en II) maakt de elektrische installatie van Nuon Infra Oost N.V. die zich bevindt in gebouw DD op het bedrijfsterrein van NXP geen deel uit van het aan NXP in eigendom toebehorende elektriciteitsnet. Aangezien NXP niet geldt als de eigenaar van het (aan Nuon Infra Oost N.V. toebehorende) elektriciteitsnet dat zich bevindt in gebouw DD is het voor NXP niet mogelijk verantwoordelijkheid te dragen voor het beheer van dit (aan Nuon Infra Oost N.V. toebehorende) elektriciteitsnet.<sup>10</sup>
15. Uit het Ontwerpbesluit kan niet, althans niet met voldoende zekerheid, worden afgeleid dat de aan NXP te verlenen ontheffing voor een GDS niet het aan Nuon Infra Oost N.V. in eigendom toebehorende elektriciteitsnet omvat.
16. Aangezien NXP geen verantwoordelijkheid kan dragen voor het beheer van het aan Nuon Infra Oost N.V. toebehorende elektriciteitsnet wordt de ACM uitdrukkelijk verzocht het Ontwerpbesluit zodanig aan te passen dat uit het (uiteindelijk te nemen) besluit op de ontheffingsaanvraag ondubbelzinnig duidelijk blijkt dat het elektriciteitsnet waarvoor aan NXP een ontheffing voor een GDS wordt verleend geen betrekking heeft op het elektriciteitsnet dat in eigendom toebehoort aan Nuon Infra Oost N.V.

Ik verzoek u deze brief te registreren als een door NXP ingediende zienswijze (ex artikel 3:16 AWB) op het Ontwerpbesluit. Ik verzoek u de ontvangst van deze brief schriftelijk aan ondergetekende te bevestigen.

Deze brief bevat geen vertrouwelijke gegevens. Tegen openbaarmaking van deze brief bestaan van de zijde van NXP dan ook geen bezwaren.

Graag verneem ik van u omtrent het verdere verloop van de procedure.

Hoogachtend,

mr. M.R. het Lam

mr. N.J.M. van Brakel

<sup>9</sup> Zie Ontwerpbesluit, nrs. 25 en 41.

<sup>10</sup> Zie in dit verband artikel 15, lid 5, eerste volzin E'98 waarin wordt gesteld: **De eigenaar van een gesloten distributiesysteem beheert het gesloten distributiesysteem.**