

Besluit

Ons kenmerk: ACM/DE/2016/200641_OV

Zaaknummer: 15.0995.12

BESLUIT

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt als bedoeld in artikel 51 van de Elektriciteitswet 1998 inhoudende de beslissing op de geschil aanvraag van Century Aluminium Vlissingen B.V.

Besluit

1 Verloop van de procedure

1. Op 1 oktober 2015 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) een aanvraag tot geschilbeslechting als bedoeld in artikel 51 van de Elektriciteitswet 1998 (hierna: de E-wet) ontvangen van Century Aluminium Vlissingen B.V. (hierna: Century).¹ Het betreft een geschil met TenneT TSO B.V. (hierna: TenneT).
2. Bij brief van 5 oktober 2015 heeft ACM TenneT in de gelegenheid gesteld om te reageren op de geschilaanvraag.² Op 28 oktober 2015 is de reactie van TenneT ontvangen.³
3. Bij brief van 16 november 2015 heeft ACM Century⁴ en TenneT⁵ uitgenodigd om hun standpunten toe te lichten tijdens een hoorzitting. Op 3 december 2015 hebben partijen hun standpunten toegelicht tijdens een hoorzitting. Het verslag van de hoorzitting is op 19 januari 2016 bij brief aan partijen gezonden.⁶
4. Naar aanleiding van de hoorzitting zijn aanvullende vragen aan Century⁷ en TenneT⁸ gesteld. Op 22 december 2015 respectievelijk 31 december 2015 zijn de reacties van Century⁹ en TenneT¹⁰ ontvangen.

2 Achtergrond van het geschil

5. Het failliete bedrijf Zeeland Aluminium Company N.V. (hierna: ZAC), te Vlissingen, exploiteerde een aluminiumbedrijf, bestaande uit onder andere een elektrolysefabriek, een anodefabriek en een aluminiumgieterij. Ten behoeve van de elektriciteitsvoorziening van deze fabrieken exploiteerde ZAC ook een hoogspanningsinstallatie op het terrein, bestaande uit een 150 kV-schakelveld, een 150 kV-schakelstation, een tweetal 150 kV/10 kV-transformatoren en een 10 kV-railsysteem. De anodefabriek is in 2012 verkocht aan Century en de aluminiumgieterij

¹ Brief van 1 oktober 2015 met kenmerk ACM: 2015/102585.

² Brief van 5 oktober 2015 met kenmerk ACM/DJZ/2015/205802.

³ Brief van 26 oktober 2015 met kenmerk ACM: 2015/102843.

⁴ Brief van 16 november 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/206768.

⁵ Brief van 16 november 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/206769.

⁶ Brief van 19 januari 2016 met kenmerk ACM/DE/2016/200272 en 19 januari 2016 met kenmerk ACM/DE/2016/200270.

⁷ Brief van 9 december 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/207461.

⁸ Brief van 9 december 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/207463.

⁹ Bij brief van 22 december 2015 met kenmerk ACM:2015/103367.

¹⁰ Bij brief van 31 december 2015 met kenmerk ACM:2015/103449.

Besluit

aan UTB Holding B.V.¹¹ (hierna: UTB). Voor de elektrolysefabriek en de hoogspanningsinstallatie zijn geen kopers gevonden.

6. De grond van het voormalige bedrijfsterrein van ZAC en de niet-verkochte bedrijfsonderdelen van ZAC zijn volgens Century in eigendom gekomen van N.V. Zeeland Seaports (hierna: ZSP). ZSP was reeds de grondeigenaar sinds 2007. Doordat ZAC (met toestemming van ZSP) afstand heeft gedaan van zijn zakelijke rechten van opstal en erfpacht gevestigd op deze grond, kreeg ZSP het eigendom van de bedrijfsonderdelen die zich bevinden op deze grond ingevolge artikel 5:20, eerste lid, van het Burgerlijk Wetboek (hierna: BW). Daartoe behoort volgens Century ook de hoogspanningsinstallatie.
7. Om de anodefabriek en de aluminiumgieterij in bedrijf te kunnen nemen moesten Century, respectievelijk UTB, beschikken over elektriciteit. Om te voorkomen dat de 150kV-aansluiting zou worden afgesloten is contact gezocht met TenneT. Omdat de elektrische installaties van Century en UTB niet op korte termijn elektrisch van elkaar konden worden losgekoppeld is afgesproken dat alleen Century contractpartij zou zijn en dat TenneT ook de door UTB benodigde diensten zou leveren. TenneT en Century hebben daarom op 15 juni 2012 een Aansluit- en Transportovereenkomst (hierna: ATO) gesloten. TenneT heeft vervolgens aansluit- en transporttarieven in rekening gebracht bij Century.

3 Juridisch Kader

8. De relevante artikelen uit de E-wet en de TarievenCode Elektriciteit (hierna: TCE), zoals deze golden in de relevante periode, zijn opgenomen in bijlage I bij dit besluit.

4 Standpunten van partijen

Standpunt Century

9. Century verzoekt ACM vast te stellen dat TenneT in strijd met de E-wet heeft gehandeld door over de periode juni 2012 tot en met januari 2015 aansluit- en transporttarieven bij Century in rekening te brengen. Daarnaast verzoekt Century ACM vast te stellen dat TenneT geen kosten voor verwijdering van de 150 kV-aansluiting van de hoogspanningsinstallatie op het door TenneT beheerde openbare 150 kV-net bij Century in rekening mag brengen, in de vorm van een eenmalig aansluittarief.
10. Century stelt daartoe dat zij niet rechtstreeks is aangesloten op het door TenneT beheerde 150 kV-net, maar via een tussenliggend net van ZSP. Evenmin kwalificeert Century als

¹¹ De industriële activiteiten op het terrein te Vlissingen zijn ondergebracht in Zalco B.V. UTB is de bestuurder.

Besluit

'afnemer' op het 150 kV-net van TenneT. Op de hoorzitting heeft Century nader toegelicht dat zij niet beschikt over een op haar naam gestelde OZB-beschikking voor het object dat wel is aangesloten op het 150 kV-net. Volgens Century is het TenneT daarom op grond van artikel 28, tweede lid, en 29, tweede lid, van de E-wet niet toegestaan om aansluit- en transporttarieven bij haar in rekening te brengen.

11. De met TenneT afgesloten ATO doet aan het voorgaande volgens Century niet af. Century heeft deze ATO per 31 januari 2015 opgezegd. De energievoorziening op het terrein is thans gewijzigd en Century is thans aangesloten op het MS-station van Delta Netwerkbedrijf B.V.¹² Century acht zich niet gehouden de kosten te voldoen voor de verwijdering van de op het 150 kV-net van TenneT aangesloten hoogspanningsinstallatie.

Standpunt TenneT

12. TenneT stelt zich op het standpunt dat als ZSP eigenaar van de hoogspanningsinstallatie zou zijn, nog steeds sprake is van een aansluiting van Century op het net van TenneT. De hoogspanningsinstallatie kan volgens TenneT niet als een op het net van TenneT aangesloten installatie worden beschouwd. Installaties zijn immers op een net aangesloten om elektriciteit te kunnen verbruiken of invoeden. De hoogspanningsinstallatie van ZSP kan geen van beide: het is slechts een (hulp)middel voor de aangesloten installatie van Century om elektriciteit uit het net te kunnen betrekken.
13. Subsidiar stelt TenneT zich op het standpunt dat als de hoogspanningsinstallatie wel als een net kan worden aangemerkt, er moet worden aangenomen dat dat net vanwege het spanningsniveau onderdeel uitmaakt van het landelijk hoogspanningsnet. TenneT moet dan worden geacht beheerder van dat net te zijn, zo volgt volgens TenneT uit het besluit van ACM van 7 augustus 2015 in de zaak Deltius/TenneT.¹³ Ook in dat geval was Century dus aangesloten op de hoogspanningsinstallatie en daarmee op het net van TenneT.
14. TenneT stelt daarom dat zij terecht aansluit- en transporttarieven in rekening heeft gebracht, en dat Century de kosten van verwijdering van de aansluiting dient te betalen. De klacht van Century moet daarom ongegrond worden verklaard, aldus TenneT.

¹² Thans genaamd Enduris B.V.

¹³ Besluit van 7 augustus 2015 in zaaknummer 15.0360.12.

Besluit

5 Beoordeling van het geschil

15. Ter beoordeling van ACM staan de volgende vragen:
 - (i) heeft TenneT in strijd met de artikelen 28, tweede lid, en 29, tweede lid, van de E-wet gehandeld door over de periode juni 2012 tot en met januari 2015 bij Century aansluit- en transporttarieven in rekening te brengen;
 - (ii) mag TenneT kosten voor het gebruik nemen van de hoogspanningsinstallatie via een éénmalige bijdrage als bedoeld in artikel 2.4.1 van de TCE bij Century in rekening brengen?
16. Op de hoorzitting is de netsituatie over de periode juni 2012 tot en met januari 2015 met partijen besproken. Dit heeft geresulteerd in de schematische weergave van de percelen A, B en C die in bijlage II bij dit besluit is opgenomen. Naar aanleiding hiervan overweegt ACM het volgende.
17. In het midden kan blijven of Century via een tussenliggend net van ZSP is aangesloten op het 150 kV-net van TenneT. Tevens kan in het midden blijven of de hoogspanningsinstallatie een hulpmiddel is van de installatie van Century. Naar het oordeel van ACM kwalificeert Century namelijk als afnemer noch als aangeslotene op het 150 kV-net van TenneT. Onder afnemer wordt op grond van artikel 1, eerste lid, onderdeel c, van de E-wet een ieder die beschikt over een aansluiting op een net verstaan. Onder aangeslotene wordt op grond van de Begrippenlijst Elektriciteit hetzelfde verstaan. Onder aansluiting wordt op grond van het voormelde artikel onderdeel b verstaan – voor zover hier van belang – één of meer verbindingen tussen een net en een onroerende zaak als bedoeld in artikel 16, onderdelen a tot en met e, van de Wet waardering onroerende zaken' (hierna: WOZ).
18. Uit de stukken en de hoorzitting komt naar voren dat zich op perceel C de hoogspanningsinstallatie en de aansluiting op het 150 kV-net van TenneT bevinden. Deze zijn nader schematisch aangeduid in bijlage 2 bij de ATO. Century heeft niet de eigendom van perceel C, maar uitsluitend van perceel A waar zich de anodefabriek bevindt. Het voorgaande komt tevens tot uitdrukking in de situatie op grond van de WOZ. Op de percelen A, B en C is sprake van meerdere WOZ-objecten. De beschikking voor de onroerend zaakbelasting voor gebruikers (hierna: OZB-beschikking) op naam van Century heeft alleen betrekking op de aan haar toebehorende anodefabriek en hetgeen daarbij hoort. De OZB-beschikking voor Century heeft geen betrekking op perceel C waar zich de aansluiting op 150 kV-net van TenneT bevindt. In deze omstandigheden kan niet worden gezegd dat Century beschikt over de aansluiting op het 150 kV-net van TenneT.
19. ACM ziet in het betoog van TenneT geen aanknopingspunt voor een ander oordeel. Daarbij neemt ACM in aanmerking dat de leidingen op perceel C deels op een spanningsniveau van

Besluit

10 kV opereren. Vanwege dit lage spanningsniveau kan niet worden volgehouden dat deze onderdeel uitmaken van het landelijk hoogspanningsnet, zoals TenneT subsidiair heeft betoogd. Verder neemt ACM in aanmerking dat niet uitgesloten is dat de civielrechtelijke situatie in het onderhavige geval afwijkt van de feitelijke situatie. Aanknopingspunt hiervoor is dat Century eerst bij brief van 1 februari 2013 zich op het standpunt heeft gesteld dat zij – achteraf bezien – niet heeft beschikt over een aansluiting op het 150 kV-net van TenneT en dat om deze reden volgens haar geen betekenis (meer) toekomt aan de ATO. Voor ACM is echter niet de civielrechtelijke, maar de feitelijke situatie leidend bij beslechting van een geschil op basis van artikel 51 van de E-wet.

20. Gezien het voorgaande is de slotsom dat Century afnemer noch aangeslotene is op het 150 kV-net van TenneT. Hieruit volgt dat de klacht van Century in beide onderdelen gegrond is.

Besluit

6 Dictum

21. De Autoriteit Consument en Markt stelt vast dat:

- I. TenneT over de periode juni 2012 tot en met januari 2015 in strijd heeft gehandeld met de artikelen 28, tweede lid, en 29, tweede lid, van de E-wet door bij Century aansluit- en transporttarieven in rekening te brengen;
- II. TenneT op grond van artikel 2.4.1 van de Tarievenscode Elektriciteit niet gerechtigd is bij Century een éénmalige bijdrage in rekening te brengen voor de kosten voor het gebruik nemen van de hoogspanningsinstallatie.

Den Haag,

Datum: 4 februari 2016

Autoriteit Consument en Markt
namens deze,

w.g.

drs. F.E. Koel

Teammanager Directie Energie

Tegen dit besluit kan degene wiens belang daarbij rechtstreeks is betrokken, binnen zes weken na de dag van bekendmaking van het besluit, beroep instellen bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven, Postbus 20021, 2500 EA 's-Gravenhage.

Besluit

Bijlage I Juridisch kader

In de E-wet is bepaald, voor zover hier van belang:

Artikel 1:

In deze wet en de daarop berustende bepalingen wordt verstaan onder:

(b) aansluiting: één of meer verbindingen tussen een net en een onroerende zaak als bedoeld in artikel 16, onderdelen a tot en met e, van de Wet waardering onroerende zaken, dan wel tussen een net en een ander net op een ander spanningsniveau;

(c) afnemer: een ieder die beschikt over een aansluiting op een net;

(...)

(i) net: één of meer verbindingen voor het transport van elektriciteit en de daarmee verbonden transformator-, schakel-, verdeel- en onderstations en andere hulpmiddelen, behoudens voor zover deze verbindingen en hulpmiddelen liggen binnen de installatie van een producent of van een afnemer;

(...)

Artikel 28:

1. Het tarief waarvoor afnemers zullen worden aangesloten op een net heeft uitsluitend betrekking op:

a. het verbreken van het net van de desbetreffende netbeheerder om een fysieke verbinding van de installatie van een afnemer met dat net tot stand te brengen,

b. het installeren van voorzieningen om het net van de desbetreffende netbeheerder te beveiligen en beveiligd te houden en

c. het tot stand brengen en in stand houden van een verbinding tussen de plaats waar het net verbroken is en de voorzieningen om het net te beveiligen.

2. Het tarief, bedoeld in het eerste lid, wordt in rekening gebracht bij iedere afnemer die door een netbeheerder wordt aangesloten op een net dat wordt beheerd door een netbeheerder.

3. De tarieven voor de aansluiting van de afnemers die producent zijn, zijn objectief, transparant en niet-discriminatoir, waarbij rekening wordt gehouden met de kosten en baten van de onderscheiden technieken met betrekking tot duurzame energiebronnen, decentrale productie en warmtekrachtkoppeling.

Artikel 29:

1. Het tarief waarvoor transport van elektriciteit zal worden uitgevoerd heeft betrekking op de ontvangst en het invoeden van elektriciteit door afnemers, ongeacht de plaats van ontvangst

Besluit

of invoeding van de elektriciteit en ongeacht de plaats van de aansluiting waar de elektriciteit op het Nederlandse net is ontvangen of ingevoed en op systeemdiensten.

2. Het tarief, bedoeld in het eerste lid, wordt in rekening gebracht bij iedere afnemer die elektriciteit ontvangt op een aansluiting op een net dat wordt beheerd door een netbeheerder. Het tarief kan verschillen voor verschillende afnemers, afhankelijk van het spanningsniveau van het net waarop de afnemer is aangesloten. Bij algemene maatregel van bestuur kan worden bepaald dat het tarief tevens in rekening wordt gebracht bij iedere afnemer die elektriciteit invoedt op een net dat wordt beheerd door een netbeheerder. In dat geval kan het tarief tevens verschillen voor het ontvangen of het invoeden van elektriciteit.

*3. Het transporttarief wordt berekend per aansluiting. Voor de toepassing van het transporttarief wordt een streng van lichtmasten geacht te beschikken over één aansluiting.
(...)*

In de TarievenCode Elektriciteit is bepaald, voor zover hier van belang:

artikel 2.1.4 Voor het leveren van de aansluitdienst wordt aan iedere aangeslotene het aansluittarief in rekening gebracht.

artikel 2.4.1. Bij het verbreken of aflopen van het aansluitcontract worden de kosten voor het gebruik nemen van de aansluiting via een éénmalige bijdrage in rekening gebracht bij de aangeslotene.

artikel 3.1.3. Voor het leveren van de transportdienst wordt het transportafhankelijk transporttarief en het transportafhankelijk transporttarief in rekening gebracht per aansluiting van een aangeslotene die elektriciteit ontvangt.

In de Begrippenlijst Elektriciteit is bepaald, voor zover hier van belang:

Aangeslotene: Een ieder die beschikt over een aansluiting op een net.

Aansluiting: Eén of meer verbindingen tussen een net en een onroerende zaak als bedoeld in artikel 16, onderdelen a tot en met e, van de Wet waardering onroerende zaken, waaronder begrepen één of meer verbindingen tussen een net dat wordt beheerd door een netbeheerder en een net dat beheerd wordt door een ander dan die netbeheerder.

Installatie: Het samenstel van elektrisch materieel en leidingen van een aangeslotene, te rekenen na het overdrachtspunt van de aansluiting.

Afnemer: Een ieder die beschikt over een aansluiting op een net.

Besluit

Bijlage II Netsituatie

