Autoriteit
Consument & Markt

Ons kenmerk: ACM/DE/2014/202784
Zaaknummer: 12.0299.30

BESLUIT

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt als bedoeld in artikel 15, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998.

Muzenstraat 41 | 2511 WB Den Haag
Postbus 16326 | 2500 BH Den Haag
T 070 722 20 00 | F 070 722 23 55
info @acm.nl | www.acm.nl | www.consuwijzer.nl

Autoriteit
Consument & Markt

Inhoudsopgave

1 Inleiding en leeswijzer 3

2 Procedure van totstandkoming van dit besluit 4

3 Wettelijk kader 6

4 Relevante feiten en omstandigheden 10

4.1 Beschrijving van gesloten distributiesysteem 10

4.2 Eisen aan aanvrager 11

4.3 Ontheffingsgronden 11

5 Beoordeling van de ontheffingaanvraag 12

5.1 Definitie van gesloten distributiesysteem 13

5.2 Eisen aan aanvrager 15

5.3 Ontheffingsgronden 16

6 Dictum 18

Bijlage 1 – Toelichting op ontheffingvoorschriften 22

Bijlage 2 – Reactie op ontvangen zienswijzen 28

Autoriteit
Consument & Markt

1 Inleiding en leeswijzer

1. Met dit besluit geeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) uitvoering aan artikel 15, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 (hierna: E-wet). Op grond hiervan kan de eigenaar van een gesloten distributiesysteem (hierna: GDS) een aanvraag bij ACM indienen tot verlening van een ontheffing van de verplichting tot het aanwijzen van een netbeheerder (hierna: de ontheffing).

2. ACM geeft met dit besluit haar oordeel op de aanvraag van Tuinbouw Combinatie Harmelerwaard B.V. (hierna: aanvrager) van 15 november 2012 voor een ontheffing op grond van artikel 15, eerste lid, onderdeel a en b, van de E-wet voor het GDS dat ligt binnen het tuinbouwgebied aan en rondom de Hugo de Vriesweg te Woerden.

3. De indeling van dit besluit is als volgt. Hoofdstuk 2 van dit besluit bevat de gevolgde procedure. Hoofdstuk 3 bevat het wettelijk kader. Het feitencomplex en andere relevante omstandigheden, zoals die bij ACM bekend zijn, zijn samengevat in hoofdstuk 4. ACM beschrijft haar beoordeling van de aanvraag in paragraaf 4.2. ACM eindigt haar besluit met het dictum (hoofdstuk 5). In bijlage 1 licht ACM de voorschriften die zijn verbonden aan de ontheffing nader toe. Bijlage 2 bevat een reactie op de ontvangen zienswijzen op het ontwerpbesluit.

2 Procedure van totstandkoming van dit besluit

4. In dit hoofdstuk beschrijft ACM de procedure die zij heeft gevolgd bij de totstandkoming van dit besluit. ACM heeft de uniforme openbare voorbereidingsprocedure zoals bedoeld in afdeling 3.4 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) van toepassing verklaard op de voorbereiding van dit besluit.

5. Bij brief van 15 november 2012, ontvangen op 16 november 2012,[1] heeft aanvrager bij ACM een aanvraag ingediend tot verlening van een ontheffing in de zin van artikel 15, eerste lid, onderdeel a en b, van de E-wet. ACM stelt vast dat aanvrager reeds beschikt over een ontheffing van de verplichting tot het aanwijzen van een netbeheerder die vóór 20 juli 2012 is verleend. De beslistermijn voor de behandeling van de aanvraag bedraagt tien maanden ingevolge artikel V, derde lid, van de Wet van 12 juli 2012 tot wijziging van de Elektriciteitswet 1998 en van de Gaswet (implementatie van richtlijnen en verordeningen op het gebied van elektriciteit en gas)[2].

6. Bij brieven van 18 februari 2013[3] en 27 januari 2015[4] is aanvrager verzocht om de aanvraag aan te vullen. In zijn brieven van 14 mei 2013 en 20 februari 2015[5], ontvangen op 15 mei 2013[6] respectievelijk 23 februari 2015 heeft aanvrager aanvullende informatie aangeleverd.

7. Als onderdeel van de uniforme openbare voorbereidingsprocedure heeft ACM op 3 november 2014 het ontwerpbesluit en de daarop betrekking hebbende stukken ter inzage gelegd. ACM heeft hiervan in de Staatscourant van 3 november 2014 kennis gegeven. Bovendien heeft ACM het ontwerpbesluit aan aanvrager[7] en aan Stedin Netbeheer B.V.[8] toegezonden en op haar internetpagina gepubliceerd.

8. Op 10 december 2014 heeft ten kantore van ACM een hoorzitting plaatsgevonden. Hierbij was aanvrager aanwezig. Het verslag van de hoorzitting is gepubliceerd op de internetpagina van ACM.

[1] Met kenmerk aanvrager 4712671, kenmerk ACM: 104266/1.

[2] Stb. 2012, nr. 334.

[3] Met kenmerk 104266/4.B1666.

[4] Met kenmerk: ACM/DE/2015/200323.

[5] Met kenmerk: 2015100586.

[6] Met kenmerk aanvrager 4712621, kenmerk ACM: 104266/6.

[7] Brief van 3 november 2014 met kenmerk ACM/DE/2014/206149.

[8] Brief van 3 november 2014 met kenmerk ACM/DE/2014/206154.

9. ACM heeft schriftelijke zienswijzen ontvangen van aanvrager. Deze zienswijzen zijn gepubliceerd op de internetpagina van ACM. In bijlage 2 bij dit besluit heeft ACM haar reactie op de ingebrachte zienswijzen gegeven. Indien een zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het besluit ten opzichte van het ontwerpbesluit, dan heeft ACM dat duidelijk in het besluit aangegeven.

3 Wettelijk kader

10. In dit hoofdstuk beschrijft ACM de bepalingen die gezamenlijk het wettelijk kader vormen voor dit besluit.

11. Artikel 1, eerste lid, onderdelen b, c, i, j, r, aq en ar, van de E-wet luiden:
"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, 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;

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 onderdeel uitmaken van een directe lijn of liggen binnen de installatie van een producent of van een afnemer;

j. landelijk hoogspanningsnet: het net, bedoeld in artikel 10, eerste lid;

r. verwant bedrijf: een verbonden onderneming in de zin van artikel 41 van de zevende richtlijn nr. 83/349/EEG van de Raad van 13 juni 1983 op de grondslag van artikel 44, tweede lid, onderdeel g, van het Verdrag betreffende de geconsolideerde jaarrekening, of een geassocieerde onderneming in de zin van artikel 33, eerste lid, daarvan of een onderneming die aan dezelfde aandeelhouders toebehoort;

aq. gesloten distributiesysteem: een net, niet zijnde het landelijk hoogspanningsnet,

1°. dat ligt binnen een geografisch afgebakende industriële locatie, commerciële locatie of locatie met gedeelde diensten,

2°. waarop minder dan 500 afnemers zijn aangesloten en

3°. dat alleen niet-huishoudelijke afnemers van elektriciteit voorziet, tenzij er sprake is van incidenteel gebruik door een klein aantal huishoudelijke afnemers dat werkzaam is bij of vergelijkbare betrekkingen heeft met de eigenaar van het gesloten distributiesysteem;

ar. directe lijn: een of meer verbindingen voor het transport van elektriciteit, behoudens voor zover die gelegen is binnen een installatie, die:

1°. niet verbonden is met een net of met een andere verbinding voor het transport van elektriciteit en die een geïsoleerde productie-installatie van een producent rechtstreeks verbindt met een geïsoleerde verbruiker van elektriciteit, niet zijnde de producent of

2°. ten hoogste via de installatie van één aangeslotene op de verbinding is verbonden met een net of met een andere verbinding voor het transport van elektriciteit en die een productie-installatie van een producent, met tussenkomst van een leverancier, rechtstreeks verbindt met één of meer verbruikers van elektriciteit, niet zijnde de producent of in hoofdzaak huishoudelijke verbruikers, teneinde te voorzien in de elektriciteitsbehoefte van deze verbruikers;".



12. Artikel 15 van de E-wet luidt:

"1. De Autoriteit Consument en Markt kan op diens aanvraag ontheffing verlenen aan een eigenaar van een gesloten distributiesysteem, van het gebod van artikel 10, negende lid, indien:

a. het bedrijfs- of productieproces van de gebruikers van een gesloten distributiesysteem om specifieke technische of veiligheidsredenen geïntegreerd is of
b. het gesloten distributiesysteem primair elektriciteit transporteert voor de eigenaar van dat systeem of de daarmee verwante bedrijven en
c. de aanvrager geen netbeheerder is en niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden is.

2. De Autoriteit Consument en Markt neemt het besluit zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk zes maanden na ontvangst van de aanvraag. Deze termijn kan eenmaal met ten hoogste zes maanden worden verlengd. De Autoriteit Consument en Markt kan aan een ontheffing voorschriften en beperkingen verbinden.

3. De Autoriteit Consument en Markt kan een ontheffing intrekken indien degene aan wie de ontheffing is verleend:
a. niet langer voldoet aan de voorwaarden, bedoeld in het eerste lid;
b. in strijd handelt met de voorschriften en beperkingen als bedoeld in het tweede lid en het bepaalde bij of krachtens het vijfde tot en met het zevende lid;
c. bij de aanvraag om een ontheffing onjuiste of onvolledige gegevens heeft verstrekt en de verstrekking van juiste of volledige gegevens tot een andere beschikking op de aanvraag zou hebben geleid.

4. Indien een ontheffing is verleend, zijn uitsluitend het vijfde en zesde lid van toepassing op de eigenaar van een gesloten distributiesysteem.

5. De eigenaar van een gesloten distributiesysteem beheert het gesloten distributiesysteem. De houder van de ontheffing factureert en int het tarief voor systeemdiensten, bedoeld in artikel 30, eerste lid, bij de afnemers die op zijn net zijn aangesloten en draagt de te innen tarieven af aan de netbeheerder van het landelijk hoogspanningsnet. Op verzoek van de netbeheerder van het landelijk hoogspanningsnet verstrekt de houder van de ontheffing gegevens over het verbruik van de afnemers die op zijn net zijn aangesloten. De houder van de ontheffing kan in afwijking van de tweede volzin het tarief voor systeemdiensten in de plaats van de afnemers die op zijn net zijn aangesloten betalen. In dat geval verstrekt de houder van de ontheffing op verzoek van de netbeheerder van het landelijk hoogspanningsnet gegevens over het totale verbruik van de afnemers die op zijn net zijn aangesloten[9].

[9] Per 1 januari 2015 vervallen de vier laatste zinnen van dit artikel van rechtswege (Stb. 2013, 575).



6. *Het bepaalde bij of krachtens de artikelen 7, 16, eerste lid, met uitzondering van onderdeel h, j en m, 19d, 19e, eerste lid, 23, 24, 24b, 26a, 28, 29, 30[10], 31b, 31c, 42, tweede en derde lid, 51, 78, 79, 95lb, 95lc en 95m, negende lid, is van overeenkomstige toepassing voor de eigenaar van een gesloten distributiesysteem, met dien verstande dat:*
   a. *artikel 23, eerste lid, uitsluitend geldt voor zover er na aansluiting sprake is van een afnemer binnen het geografisch gebied waarbinnen het gesloten distributiesysteem ligt en deze aansluiting past bij het karakter van het gesloten distributiesysteem,*
   b. *niet aan de verplichtingen, bedoeld in de in artikelen 23, eerste lid, en 24, eerste lid, genoemde paragrafen behoeft te worden voldaan en*
   c. *in de artikelen 7 en 78 in plaats van «netbeheerder» wordt gelezen «eigenaar van een gesloten distributiesysteem».*
7. *De Autoriteit Consument en Markt keurt op verzoek van een aangeslotene op een gesloten distributiesysteem de van kracht zijnde methode voor de berekening van de tarieven goed.*
8. *Indien een verzoek als bedoeld in het zevende lid is ontvangen, overlegt de eigenaar van een gesloten distributiesysteem binnen drie maanden na de datum waarop de raad van bestuur de eigenaar van een gesloten distributiesysteem over het verzoek heeft geïnformeerd, aan de raad van bestuur informatie over het aan het verzoek voorafgaande kalenderjaar die relevant is voor de beoordeling van het verzoek, met daarbij een toerekening van de kosten en opbrengsten aan activiteiten die verband houden met de aanleg en het beheer van het gesloten distributiesysteem in overeenstemming met het daadwerkelijk gebruik van financiële of andere middelen voor die activiteiten.*
9. *Een besluit als bedoeld in het zevende lid wordt genomen binnen zes maanden nadat de informatie, bedoeld in het achtste lid door de raad van bestuur is ontvangen. Deze termijn kan eenmaal met ten hoogste zes maanden worden verlengd."*

13. Artikel V van de Wet van 12 juli 2012 tot wijziging van de Elektriciteitswet 1998 en van de Gaswet (implementatie van richtlijnen en verordeningen op het gebied van elektriciteit en gas) luidt:

"1. Degene aan wie een vrijstelling of ontheffing als bedoeld in artikel 15, eerste en tweede lid, met uitzondering van het tweede lid, onderdeel b van de Elektriciteitswet 1998 zoals dit luidde voor het tijdstip van inwerkingtreding van artikel I, onderdeel M, is verleend, kan de Autoriteit Consument en Markt verzoeken om een ontheffing op basis van artikel 15 van de Elektriciteitswet 1998. Dit verzoek wordt ingediend binnen vier maanden na de datum van inwerkingtreding van artikel I, onderdeel M.

2. Indien niet binnen vier maanden na de inwerkingtreding van artikel I, onderdeel M, door degene aan wie een vrijstelling of ontheffing als bedoeld in het eerste lid is verleend, een verzoek is ingediend, vervalt de vrijstelling of ontheffing één jaar na het tijdstip van inwerkingtreding van artikel I, onderdeel M.

[10] Per 1 januari 2015 vervalt de verwijzing naar dit artikel van rechtswege (Stb. 2013, 575).

3. *De Autoriteit Consument en Markt beslist uiterlijk tien maanden na ontvangst van een verzoek als bedoeld in het eerste lid op dit verzoek.*

4. *Indien ingevolge een besluit van de Autoriteit Consument en Markt ontheffing wordt verleend op basis van artikel 15 van de Elektriciteitswet 1998, vervalt de vrijstelling of ontheffing als bedoeld in het eerste lid op het tijdstip waarop het besluit van de Autoriteit Consument en Markt onherroepelijk wordt.*

5. *Indien ingevolge een besluit van de Autoriteit Consument en Markt geen ontheffing wordt verleend op basis van artikel 15 van de Elektriciteitswet 1998, vervalt de vrijstelling of ontheffing als bedoeld in het eerste lid vier maanden na het tijdstip waarop het besluit van de Autoriteit Consument en Markt onherroepelijk is geworden.*

6. *Een ontheffing als bedoeld in het eerste lid kan Onze Minister intrekken op grond van artikel 15, vijfde lid, zoals dit luidde voor het tijdstip van inwerkingtreding van artikel I, onderdeel M, uiterlijk tot het tijdstip waarop een besluit van de raad van bestuur van de mededingingsautoriteit onherroepelijk is geworden.*

7. *Een ontheffing als bedoeld in artikel 15, tweede lid, onderdeel b, van de Elektriciteitswet 1998 zoals dit luidde voor het tijdstip van inwerkingtreding van artikel I, onderdeel M en die is verleend of is aangevraagd voor 15 februari 2012, vervalt op een bij koninklijk besluit te bepalen tijdstip. Voor deze ontheffing blijven de regels gelden zoals die golden voor het tijdstip van inwerkingtreding van artikel I, onderdeel M."*

4 Relevante feiten en omstandigheden

14. In dit hoofdstuk geeft ACM een samenvatting van de bij haar bekende feiten en omstandigheden met betrekking tot de ontheffingaanvraag. Deze feiten en omstandigheden zijn ontleend aan de ontheffingaanvraag en aanvullende informatie die van aanvrager is ontvangen. Op basis van deze informatie stelt ACM de hiernavolgende feiten en omstandigheden met betrekking tot het GDS (paragraaf 4.1.), de eigenaar van het GDS (paragraaf 4.2) en de ontheffingsgronden (paragraaf 4.3).

4.1 Beschrijving van gesloten distributie systeem

15. Deze feiten en omstandigheden zijn ontleend aan de ontheffingaanvraag en aanvullende informatie die bij aanvrager is opgevraagd. Op basis van deze informatie stelt ACM de hiernavolgende feiten en omstandigheden met betrekking tot het elektriciteitsnet, de eigenaar van het elektriciteitsnet en de ontheffingsgronden vast.

16. Aanvrager is van oordeel dat er sprake is van een elektriciteitsnet in het tuinbouwgebied aan en rondom de Hugo de Vriesweg te Woerden. Hij motiveert dit door middel van een omschrijving van het elektriciteitsnet, meerdere plattegronden en kadastrale kaarten waarop het elektriciteitsnet is weergegeven. Blijkens deze kaarten loopt er een stelsel van elektriciteitsverbindingen vanaf het inkoopstation van aanvrager aan de Heldamweg, meer specifiek het perceel, kadastraal bekend als, gemeente Harmelen, sectie K, nummer 342, door de percelen, kadastraal bekend als, gemeente Harmelen, sectie K, nummers 273 (Hugo de Vriesweg), 288, 305, 310 en 319. Dit stelsel van elektriciteitsverbindingen verbindt de adressen Hugo de Vriesweg 1, 4, 4a, 4b, 5 tot en met 7, 7a tot en met 10, Heldamweg 1 en Dorpeldijk 6a-1 te Harmelen. Dit betreft een industriële locatie, aldus aanvrager.

17. Het elektriciteitsnet opereert op een spanningsniveau van 10 kV en is, volgens aanvrager, geen onderdeel van het landelijk hoogspanningsnet. Het elektriciteitsnet is aangesloten op het elektriciteitsnet van Stedin Netbeheer B.V. (hierna: Stedin).

18. Aanvrager heeft aangegeven met Stedin te hebben onderhandeld over overname van het elektriciteitsnet. Deze onderhandelingen hebben echter niet geleid tot een overname van het elektriciteitsnet door Stedin.

19. Op het elektriciteitsnet zijn veertien afnemers aangesloten. Een overzicht van deze afnemers staat in Tabel 1.

Tabel 1 Overzicht van de afnemers op het elektriciteitsnet

Nr.	Naam afnemer	Adres op de locatie
1.	Gebr. J.M.S. de Groot Kwekerijen B.V.	Heldamweg 1 en Hugo de Vriesweg 6, Harmelen
2.	SDG Paprika's B.V.	Hugo de Vriesweg 9, Harmelen
3.	Koning Potplanten Cultures B.V.	Hugo de Vriesweg 8, Harmelen
4.	W & G de Groot B.V.	Hugo de Vriesweg 4, Harmelen
5.	Lodder Bonsai B.V.	Hugo de Vriesweg 1, Harmelen
6.	Midfresh B.V.	Dorpeldijk 6a-1, Harmelen
7.	Kwekerij Concordia B.V.	Hugo de Vriesweg 7, Harmelen
8.	J.T.S. de Groot	Hugo de Vriesweg 10, Harmelen
9.	J.A. de Groot	Hugo de Vriesweg 7a, Harmelen
10.	M. de Groot	Hugo de Vriesweg 5, Harmelen
11.	W.J. de Groot	Hugo de Vriesweg 4b, Harmelen
12.	G.W. de Groot	Hugo de Vriesweg 4a, Harmelen
13.	J.X. van der Berg-Koning	Hugo de Vriesweg 8. Harmelen
14.	H. v.d. Linden	Hugo de Vriesweg 2, Harmelen

20. Op het elektriciteitsnet zijn zeven huishoudelijke afnemers aangesloten. Dit betreffen de nummers 8 tot en met 14 uit Tabel 1.

21. Eén huishoudelijke afnemer staat volgens aanvrager niet in een dienstbetrekking of een vergelijkbare betrekking tot de eigenaar van het elektriciteitsnet. Dit is nummer 14 van Tabel 1. De overige huishoudelijke afnemers genoemd in de nummers 8 tot en met 13 van Tabel 1 zijn ieder aandeelhouder/eigenaar van één van de bedrijfsmatige afnemers, aldus aanvrager. Voorts zijn deze huishoudelijke afnemers indirect, via hun bedrijven, aandeelhouder in TCH Holding B.V. (hierna: TCH Holding), de houdstermaatschappij waar aanvrager direct onder valt. Ten bewijze hiervan heeft aanvrager een structuuroverzicht van TCH Holding en uittreksels uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van de in TCH Holding deelnemende bedrijven overgelegd.

22. Op het elektriciteitsnet zijn vijf productie-installaties aangesloten. Deze productie-installaties zijn van de afnemers 2, 4 en 7 uit Tabel 1. Het gaat hierbij om warmtekrachtkoppeling installaties (hierna: WKK-installaties).

4.2 Eisen aan aanvrager

23. Aanvrager betoogt dat hij eigenaar is van dit elektriciteitsnet. Dit is aangetoond door middel van een kadastraal bericht waaruit blijkt dat aanvrager de eigenaar is van het perceel, kadastraal bekend als, gemeente Harmelerwaard, nummer 273, waarbinnen een deel van het elektriciteitsnet ligt. Voorts betoogt aanvrager bevoegd aanlegger en derhalve eigenaar te zijn van het elektriciteitsnet op grond van het bepaalde in artikel 5:20, tweede lid, van het Burgerlijk Wetboek (hierna: BW). Aanvrager heeft ten bewijze hiervan als vertrouwelijk document een afschrift van de balans van 31 december 2012 overgelegd. Hierop staat het elektriciteitsnet als vaste activa geboekt.

24. Aanvrager heeft verklaard geen netbeheerder in de zin van de E-wet te zijn. Aanvrager heeft eveneens verklaard dat hij geen deel uitmaakt van een groep als bedoeld in artikel 24b van boek 2 van het BW waarvan ook een netbeheerder in de zin van de E-wet onderdeel uitmaakt.

4.3 Ontheffingsgronden

25. Aanvrager verzoekt om een ontheffing op grond van artikel 15, eerste lid, onderdeel a en b van de E-wet. Hij licht dit als volgt toe.

26. Op het elektriciteitsnet zijn volgens aanvrager zeven aan aanvrager verwante bedrijven aangesloten. Dit betreffen de nummers 1 tot en met 7 uit Tabel 1. De verwantschap blijkt onder meer uit het door aanvrager overgelegde structuuroverzicht van TCH Holding. Uit dit overzicht blijkt dat TCH Holding enig aandeelhouder is van aanvrager. In dat verband is vervolgens weer van belang dat alle eigenaren van de tuinbouwbedrijven volgens aanvrager een gelijk aantal aandelen in TCH Holding hebben. Ter onderbouwing daarvan heeft aanvrager de uittreksels uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van de in de TCH Holding deelnemende bedrijven en de notariële akte van 31 mei 2006 tot levering van de aandelen in TCH Holding overgelegd. Aanvrager en de aan hem verwante bedrijven gebruikten volgens hem in de jaren 2012, 2013 en 2014 meer dan 95% van de getransporteerde elektriciteit.

27. Het productieproces van de gebruikers op het elektriciteitsnet is volgens aanvrager om specifieke technische redenen geïntegreerd. De bedrijven die zijn aangesloten op het elektriciteitsnet zijn als aandeelhouders verenigd in TCH Holding. Zij zijn tevens vennoten in Tuinbouw Energie Combinatie Harmelerwaard VOF (hierna: TEC). Als aandeelhouders en vennoten houden zij zich bezig met het beheer van het elektriciteitsnet en de gezamenlijke inkoop van elektriciteit. Daarnaast is er aantal gebruikers op het elektriciteitsnet dat elektriciteit produceert door middel van WKK-installaties. De opgewekte elektriciteit is primair voor eigen

gebruik bestemd, maar kan ook worden geleverd aan de andere gebruikers op het elektriciteitsnet of worden ingevoed op het elektriciteitsnet van Stedin.

28. Aanvrager geeft aan de kwaliteit en veiligheid op het elektriciteitsnet op de volgende wijze te borgen. Cofely Noordwest B.V. (hierna: Cofely) is door aanvrager aangesteld voor het onderhoud van het elektriciteitsnet. Ten bewijze hiervan heeft aanvrager een afschrift overgelegd van een beheercontract dat hij met Cofely op 4 juni 2013 is aangegaan. Volgens dit contract draagt Cofely zorg voor de storingsafhandeling, het preventief en correctief onderhoud, en de advisering van aanvrager over de instandhouding van het elektriciteitsnet. In het contract zijn verder de onderhoudsdoelstellingen en de prestatienormen voor installatieonderdelen gedefinieerd. Daarnaast wordt in dit contract aangegeven dat onderhoud moet worden uitgevoerd door gekwalificeerd personeel. In het verlengde hiervan heeft aanvrager een inspectierapport van Cofely van 14 augustus 2014 overgelegd. Uit dit rapport volgt op welke manier verdere uitwerking wordt gegeven aan het borgen van de veiligheid en kwaliteit op het elektriciteitsnet. Mocht bijvoorbeeld uit het desbetreffende rapport volgen dat er sprake is van een calamiteit of een storing zal aanvrager Cofely inschakelen om met de desbetreffende calamiteit of storing aan de slag te gaan. Tot slot merkt aanvrager op dat er voorlopig geen noodzaak bestaat tot vervanging van (onderdelen) van het elektriciteitsnet omdat het net in 2002 is aangelegd. Aanvrager beschikt daarom niet over een vervangings- of investeringsplan.

5. Beoordeling

29. In deze paragraaf licht ACM toe hoe zij de ontheffingaanvraag heeft beoordeeld. De beoordeling valt uiteen in drie delen. Ten eerste beoordeelt ACM of er sprake is van een GDS in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, van de E-wet. Als er sprake is van een GDS, beoordeelt ACM ten tweede of aanvrager voldoet aan de eisen die aan hem zijn gesteld in artikel 15, eerste lid, van de E-wet. Als er sprake is van een GDS én aanvrager voldoet aan de wettelijke eisen, dan beoordeelt ACM op welke grond de ontheffing kan worden verleend.

5.1 Definitie van gesloten distributie systeem

30. Bij de beoordeling of er sprake is van een GDS gelden de volgende criteria:
    a) Er is sprake van een elektriciteitsnet in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel i, van de E-wet;
    b) Het elektriciteitsnet is geen onderdeel van het landelijk hoogspanningsnet in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, van de E-wet;
    c) Het elektriciteitsnet ligt binnen een geografisch afgebakende locatie, conform artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, van de E-wet;
    d) Er worden niet meer dan 500 niet-huishoudelijke afnemers aangesloten, conform artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, van de E-wet.

    ACM heeft deze criteria beoordeeld op basis van de bij haar bekende feiten en omstandigheden. ACM vat haar beoordeling samen aan het eind van deze paragraaf.

31. Een ontheffing voor een GDS kan alleen worden verleend als er sprake is van een elektriciteitsnet als bedoeld in artikel 1, eerste lid, onderdeel i, van de E-wet. Op grond van de in de vorige paragraaf beschreven feiten en omstandigheden, concludeert ACM dat er sprake is van een stelsel van verbindingen dat is aangesloten op het elektriciteitsnet van Stedin. ACM stelt verder vast dat op het stelsel van verbindingen veertien verschillende afnemers zijn aangesloten. ACM concludeert dat er sprake is van een elektriciteitsnet in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel i, van de E-wet.

32. Op grond van artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, aanhef, van de E-wet kan geen ontheffing worden verleend voor een elektriciteitsnet dat tot het landelijk hoogspanningsnet behoort, als bedoeld in artikel 1, eerste lid, onderdeel j, juncto artikel 10, eerste lid, van de E-wet. Uit de feiten en omstandigheden zoals die zijn beschreven in de vorige paragraaf maakt ACM op dat het elektriciteitsnet opereert op een spanningsniveau dat lager is dan het landelijk hoogspanningsnet. ACM concludeert hieruit dat het elektriciteitsnet geen onderdeel is van het landelijk hoogspanningsnet.

33. Op grond van artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, van de E-wet dient het elektriciteitsnet binnen een geografisch afgebakende industriële locatie, commerciële locatie of een locatie met gedeelde diensten te liggen. Binnen die locatie geldt een aansluitplicht voor de



ontheffinghouder. Uit de feiten en omstandigheden zoals die zijn beschreven in de vorige paragraaf blijkt dat de geografische afbakening van de locatie waarop het elektriciteitsnet is gelegen het tuinbouwgebied aan en rondom de Hugo de Vriesweg te Woerden is. Aanvrager heeft dit genoegzaam aangetoond. Meer specifiek stelt ACM vast, dat het elektriciteitsnet vanaf het inkoopstation van aanvrager op het perceel, kadastraal bekend als, gemeente Harmelen, sectie K, nummer 342, door de percelen, kadastraal bekend als, gemeente Harmelen, sectie K, nummers 273 (Hugo de Vriesweg), 288, 305, 310 en 319 loopt en dat de adressen Hugo de Vriesweg 1, 4, 4a, 4b, 5 tot en met 7, 7a tot en met 10, Heldamweg 1 en Dorpeldijk 6a-1 te Woerden hiermee zijn verbonden. Daarnaast blijkt dat er sprake is van een industriële locatie. ACM concludeert dat de aanvraag op dit punt voldoet aan de wet en definieert de geografische afbakening van de locatie waarop het elektriciteitsnet is gelegen als het tuinbouwgebied aan en rond de Hugo de Vriesweg te Woerden en meer specifiek het stelsel van elektriciteitsverbindingen dat vanaf het inkoopstation van aanvrager op het perceel, kadastraal bekend als, gemeente Harmelen, sectie K, nummer 342, door de percelen, kadastraal bekend als, gemeente Harmelen, sectie K, nummers 273 (Hugo de Vriesweg), 288, 305, 310 en 319 loopt en waarmee de adressen Hugo de Vriesweg 1, 4, 4a, 4b, 5 tot en met 7, 7a tot en met 10, Heldamweg 1 en Dorpeldijk 6a-1 te Woerden zijn verbonden.

34. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing moet aanvrager beschikken over een elektriciteitsnet waarop, blijkens artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, sub 2 en 3, van de E-wet niet meer dan 500 niet-huishoudelijke afnemers zijn aangesloten. Uit de feiten en omstandigheden zoals die zijn beschreven in de vorige paragraaf blijkt dat er zeven niet-huishoudelijke afnemers en zeven huishoudelijke afnemers op het elektriciteitsnet zijn aangesloten. Eén huishoudelijke afnemer die op het elektriciteitsnet is aangesloten staat niet in een dienstbetrekking tot aanvrager. Naar aanleiding van de schriftelijke zienswijze van aanvrager en naar aanleiding van hetgeen tijdens de hoorzitting door aanvrager is toegelicht, heeft ACM het besluit op dit punt aangepast.[11] Aanvrager heeft namelijk als subsidiaire grond aan ACM verzocht om de ontheffing te verlenen onder de voorwaarde dat de afnemer die in Tabel 1 als nummer 14 staat aangeduid binnen een termijn van één jaar niet meer zal zijn aangesloten op het elektriciteitsnet. Gelet hierop zal ACM deze afnemer dan ook niet meenemen in de beoordeling of er sprake is van een GDS.

35. ACM stelt verder vast dat de zes overige huishoudelijke afnemers indirect een vergelijkbare betrekking als een dienstbetrekking tot aanvrager hebben, aangezien zij de eigenaren zijn van de bedrijven die aandeelhouder zijn in TCH Holding, de houdstermaatschappij van aanvrager. Op het net zijn namelijk naast de tuinbouwbedrijven enkel de woonhuizen van de eigenaren van de desbetreffende tuinbouwbedrijven aangesloten. Ingevolge artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, sub 3, van de E-wet zijn huishoudelijke afnemers die in een dienstbetrekking of vergelijkbare betrekking staan tot de eigenaar slechts toegestaan als er sprake is van incidenteel gebruik door deze huishoudelijke afnemers. Naar aanleiding van de schriftelijke

[11] Verwezen wordt naar bijlage 2, zienswijzen 1 en 2.

zienswijze van aanvrager en hetgeen tijdens de hoorzitting door aanvrager is toegelicht, heeft ACM het besluit op dit punt aangepast.[12] ACM concludeert dat er in het geval van de zes woningen sprake is van incidenteel gebruik door een klein aantal huishoudelijke afnemers en dat derhalve wordt voldaan aan hetgeen is neergelegd in artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, sub 3, van de E-wet.

36. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat er sprake is van een elektriciteitsnet in de zin van de E-wet, het elektriciteitsnet geen onderdeel is van het landelijk hoogspanningsnet, het elektriciteitsnet binnen een geografisch afgebakende industriële locatie ligt, er minder dan 500 afnemers zijn aangesloten en er zes huishoudelijke afnemers zijn aangesloten op het elektriciteitsnet die indirect een vergelijkbare betrekking als een dienstbetrekking tot aanvrager hebben. ACM stelt vast dat het elektriciteitsnet kwalificeert als een GDS.

5.2 Eisen aan aanvrager

37. Nu er sprake is van een GDS in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, van de E-wet, beoordeelt ACM, conform artikel 15, eerste lid, aanhef en onderdeel c, van de E-wet, of aanvrager beschikt over de eigendom van het elektriciteitsnet, geen netbeheerder is, en ook niet verbonden is met een netbeheerder in een groepsmaatschappij. ACM heeft dit beoordeeld op basis van de bij ACM bekende feiten en omstandigheden. ACM vat haar beoordeling samen aan het eind van deze paragraaf.

38. De aanhef van het eerste lid van artikel 15 van de E-wet vereist dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS waarvoor hij een ontheffing aanvraagt. ACM merkt op dat het hierbij dient te gaan om de juridische eigendom van het GDS. Uit de in hoofdstuk 4 van dit besluit beschreven feiten en omstandigheden, leidt ACM af dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS. Aanvrager heeft dit genoegzaam aangetoond door onder meer als vertrouwelijk document een afschrift van de balans van 31 december 2012 te overleggen. Op deze balans staat het elektriciteitsnet als vaste activa geboekt. Daarnaast heeft aanvrager een kadastraal bericht overgelegd waaruit blijkt dat aanvrager eigenaar is van het perceel, kadastraal bekend als, gemeente Harmelerwaard, nummer 273, waarbinnen een deel van het elektriciteitsnet ligt. ACM neemt daarbij in ogenschouw dat er verder geen reden aanwezig is om aan te nemen dat aanvrager niet over de eigendom beschikt. ACM concludeert dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS.

39. Op grond van artikel 15, eerste lid, onderdeel c, van de E-wet mag aanvrager geen netbeheerder zijn en ook niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden zijn. Aanvrager heeft verklaard geen netbeheerder en ook niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden te zijn. Hij heeft dit genoegzaam aangetoond door middel van het overleggen van de statuten van aanvrager en een uittreksel van de Kamer van

[12] Verwezen wordt naar bijlage 2, zienswijzen 1 en 2.

Koophandel. Hiermee voldoet de aanvraag aan het criterium uit artikel 15, eerste lid, onderdeel c, van de E-wet.

40. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat aanvrager eigenaar is van het GDS, geen netbeheerder is en niet in een groepsmaatschappij is verbonden met een netbeheerder. ACM stelt vast dat aanvrager voldoet aan de eisen in artikel 15 van de E-wet.

5.3 Ontheffingsgronden

41. Nu er sprake is van een GDS en aanvrager voldoet aan de wettelijke eisen, beoordeelt ACM ingevolge artikel 15, eerste lid, onderdelen a en b, van de E-wet of en op welke grond zij de ontheffing kan verlenen
    a) De a-grond: het bedrijfs- of productieproces van de gebruikers van het GDS is om specifieke technische of veiligheidsredenen geïntegreerd;
    b) De b-grond: het GDS transporteert elektriciteit primair voor de eigenaar van dat systeem of de daarmee verwante bedrijven.

    ACM merkt op dat aanvrager eerst een beroep doet op de b-grond, en vervolgens op de a-grond. ACM heeft deze volgorde aangehouden in haar beoordeling.

42. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing op de b-grond dient te worden aangetoond dat het GDS elektriciteit primair transporteert voor de eigenaar van dat systeem of de daarmee verwante bedrijven. Blijkens de in hoofdstuk 4 van dit besluit beschreven feiten en omstandigheden zijn er zeven aan aanvrager verwante bedrijven aangesloten op het GDS. Aanvrager heeft de verwantschap van de zeven bedrijven genoegzaam aangetoond door middel van het overleggen van een structuuroverzicht van TCH Holding, het overleggen van de uittreksels uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van de in de TCH Holding deelnemende bedrijven en het overleggen van de notariële akte van 31 december 2006 tot levering van de aandelen in TCH Holding. Uit deze gegevens is gebleken dat de eigenaren van de tuinbouwbedrijven aandelen in TCH Holding hebben en dat TCH Holding vervolgens enig aandeelhouder is van aanvrager. De aan aanvrager verwante bedrijven nemen meer dan 95% van de getransporteerde elektriciteit af.

43. Aanvrager heeft bovendien toegelicht dat TCH Holding sinds 2001 bezig is met de ontwikkeling van het gebied. Als gevolg van een gebiedswijziging en in verband met de ontwikkeling van verschillende bouwprojecten waren de tuinbouwbedrijven destijds namelijk gedwongen om hun bestaande kassen te verkopen. Naar aanleiding daarvan heeft TCH Holding in samenspraak met de provincie Utrecht een nieuw tuinbouwgebied ontwikkeld. In dit tuinbouwgebied hebben zes tuinbouwbedrijven en zeven woonhuizen zich gevestigd. Het tuinbouwbedrijf van de afnemer die in Tabel 1 als nummer 14 staat aangeduid was reeds in het desbetreffende gebied gevestigd. Daarbij is van belang dat aanvrager het elektriciteitsnet heeft aangelegd. Als aandeelhouders van TCH Holding en als vennoten van TEC houden de desbetreffende bedrijven zich bezig met het beheer van het elektriciteitsnet en de gezamenlijke inkoop van elektriciteit. Daarnaast zijn er diverse tuinders die elektriciteit

produceren via een eigen WKK-installatie. ACM concludeert dat aanvrager hiermee gemotiveerd heeft aangetoond dat er sprake is van een situatie als omschreven in artikel 15, eerste lid, onderdeel b, van de E-wet. Nu reeds wordt voldaan aan de b-grond, onderzoekt ACM niet meer of de aanvraag daarnaast ook voldoet aan de a-grond.

44. ACM concludeert op grond van het voorgaande dat de aanvraag voldoet aan de voorwaarden genoemd in de E-wet. Er zijn verder geen feiten en omstandigheden bekend bij ACM die, ondanks dat wordt voldaan aan de voorwaarden, aan de verlening van een ontheffing in de weg staan. Gelet op het gegeven dat de ontheffing wordt verleend onder de voorwaarde dat dat de afnemer die in Tabel 1 als nummer 14 staat aangeduid binnen een termijn van een jaar niet meer zal zijn aangesloten op het elektriciteitsnet, honoreert ACM de aanvraag derhalve op grond van artikel 15, eerste lid, onderdeel b, van de E-wet en voegt ACM hierover een voorschrift toe.[13]

[13] Verwezen wordt naar voorschrift 2 onder a.

Autoriteit
Consument & Markt

6 Dictum

45. De Autoriteit Consument en Markt besluit een ontheffing te verlenen van de verplichting een netbeheerder aan te wijzen aan Tuinbouw Combinatie Harmelerwaard B.V. voor het elektriciteitsnet dat ligt in het tuinbouwgebied gelegen aan en rond de Hugo de Vriesweg te Woerden en meer specifiek het stelsel van elektriciteitsverbindingen dat vanaf het inkoopstation van aanvrager op het perceel, kadastraal bekend als, gemeente Harmelen, sectie K, nummer 342, door de percelen, kadastraal bekend als, gemeente Harmelen, sectie K, nummers 273 (Hugo de Vriesweg), 288, 305, 310 en 319 loopt en waarmee de adressen Hugo de Vriesweg 1, 4, 4a, 4b, 5 tot en met 7, 7a tot en met 10, Heldamweg 1 en Dorpeldijk 6a-1 te Woerden zijn verbonden.

46. De ontheffing wordt verleend onder de volgende voorschriften:
1) Definities:
Tenzij in deze voorschriften anders gedefinieerd, zijn de definities bij of krachtens de Elektriciteitswet 1998 van toepassing. In deze ontheffing en de daarop rustende voorschriften wordt verstaan onder:

a. Derdentoegang: Het recht van een afnemer op keuzevrijheid van leverancier.
b. Switchverzoek: Het verzoek van een afnemer om van leverancier te wisselen.
c. Beheerder van het particuliere net: Eigenaar van een gesloten distributiesysteem, waaraan krachtens artikel 15 van de Elektriciteitswet 1998 ontheffing is verleend.

2) Wijzigingen in de ontheffing
a. De afnemer die in Tabel 1 als nummer 14 staat aangeduid, dient binnen een termijn van een jaar niet meer te zijn aangesloten op het elektriciteitsnet. Aanvrager dient de realisatie van het bovengenoemde schriftelijk aan ACM door te geven.

b. Naam- en adreswijzigingen, alle wijzigingen met betrekking tot het net zoals eigendomswisselingen of wijzigingen in het aantal afnemers en alle andere wijzigingen die van invloed kunnen zijn op deze ontheffing worden uiterlijk vier weken voorafgaand aan de wijziging onverwijld door de beheerder van het particuliere net schriftelijk aan de Autoriteit Consument en Markt gemeld.

3) Voorwaarden en tarieven
a. De voorwaarden en tarieven waartegen de aansluiting en het transport van elektriciteit worden uitgevoerd door de beheerder van het particuliere net worden op gepaste wijze vooraf bekendgemaakt aan de afnemers op zijn elektriciteitsnet.
b. De beheerder van het particuliere net draagt er zorg voor dat de afnemers van zijn elektriciteitsnet te allen tijde transparante informatie kunnen verkrijgen over deze geldende tarieven en voorwaarden.
c. Tevens draagt de beheerder van het particuliere net er zorg voor dat al zijn afnemers een overzicht ontvangen waarop de tarieven overzichtelijk en begrijpelijk zijn gespecificeerd.

Hierbij wordt in elk geval onderscheid gemaakt tussen de tarieven in verband met de aansluiting, het transport van elektriciteit en systeemdiensten en indien van toepassing de tarieven voor levering.

d.
4) Veiligheid

De beheerder van het particuliere net dient onverminderd het bepaalde in artikel 16, eerste lid, met uitzondering van onderdeel h, j en m, van de Elektriciteitswet 1998 ter waarborging van de veiligheid en de betrouwbaarheid van het elektriciteitsnet te beschikken over:

a. een onderhoudsplan met bijbehorende onderhoudsdienst;
b. een storingsplan met bijbehorende storingsdienst;
c. een calamiteitenplan met betrekking tot het net en degenen die toegang hebben tot het net hierover te instrueren;
d. een investeringsplan waarvan een vervangingsplan onderdeel is;
e. een bedrijfsmiddelenregister, dat een beschrijving bevat van alle verbindingen, leidingen en hulpmiddelen van het elektriciteitsnet, aangeduid naar locatie, aard, type en overige relevante gegevens.

5) Derdentoegang

Eerste alternatief voor voorschrift 5: derdentoegang via elektronisch berichtenverkeer

a. De beheerder van een particulier net waarborgt een systeem van derdentoegang door een daadwerkelijke toegang tot zijn elektriciteitsnet voor degenen die zijn gevestigd binnen het geografisch gebied waarvoor ontheffing is verleend te bewerkstelligen, overeenkomstig de vereisten van artikel 2.7.5 van de Netcode Elektriciteit.
b. De beheerder van een particulier net dient binnen een redelijke termijn na ontvangst van het eerste schriftelijke switchverzoek van de eerste afnemer die om derdentoegang verzoekt, alle hiervoor benodigde handelingen uit te voeren en systemen in werking te laten treden.
c. Onder een redelijke termijn als bedoeld in 5b wordt een termijn van uiterlijk drie maanden vanaf de ontvangst van het schriftelijke switchverzoek verstaan, tenzij de afwijkende termijn schriftelijk is overeengekomen met de verzoeker.
d. Volgende switchverzoeken van andere afnemers worden afgehandeld conform de termijnen en procedures van de Informatiecode Elektriciteit en Gas.

Tweede alternatief voor voorschrift 5: derdentoegang via suballocatie

a. De beheerder van een particulier net waarborgt een systeem van derdentoegang door middel van zogenaamde suballocatie, waarbij de door of namens de afnemer op het elektriciteitsnet gecontracteerde leverancier elektriciteit levert op de EAN-code van de Programma Verantwoordelijke van de particuliere netbeheerder. De beheerder van een particulier net rekent met de afnemer op de aansluiting van de afnemer af op basis van de door deze afnemer met de leverancier overeengekomen baseload levering en het werkelijke verbruik;

b. De beheerder van een particulier net dient binnen maximaal drie maanden na ontvangst van het eerste schriftelijke switchverzoek van de eerste afnemer die om derdentoegang verzoekt, zijn systemen en processen zodanig in te richten dat de switch van leverancier binnen deze termijn is gerealiseerd. De beheerder van een particulier net dient daarbij in ieder geval te beschikken over een aansluitingenregister in lijn met Hoofdstuk 2, paragraaf 1, van de Informatiecode Elektriciteit en Gas, waarbij in plaats van een EAN-codes andere unieke codes worden toegekend aan de aansluitingen van de afnemers op het elektriciteitsnet;
c. Volgende switchverzoeken dienen binnen een termijn van tien werkdagen te worden afgehandeld, indien de switchdatum die afnemer met de leverancier is overeengekomen daartoe noodzaakt;
d. Indien het switchverzoek niet binnen een termijn van tien werkdagen kan worden uitgevoerd, omdat de afnemer de voor de switch benodigde gegevens niet volledig of niet tijdig heeft overgelegd, dan stelt de beheerder van een particulier net de leverancier en de afnemer hiervan schriftelijk en onder opgaaf van redenen in kennis.

6) Kosten leverancierswissel

In het geval dat een afnemer van het elektriciteitsnet waarvoor ontheffing is verleend van leverancier wisselt, brengt de beheerder van het particuliere net voor deze switch geen kosten in rekening, behoudens voor zover de Elektriciteitswet 1998 daarin voorziet.

7) Meetverantwoordelijkheid

De beheerder van het particulier net is niet verantwoordelijk voor het inrichten van de meetverantwoordelijkheid, indien dit vereist is voor het wisselen van leverancier door een afnemer van het net waarvoor ontheffing is verleend.

8) Duur ontheffing

Deze ontheffing vervalt na tien jaar vanaf het moment van bekendmaking van het besluit tot verlening van de ontheffing.

Autoriteit
Consument & Markt

47. Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant. Voorts publiceert de Autoriteit Consument en Markt dit besluit op de internetpagina van de Autoriteit Consument en Markt.

Den Haag,

Datum: 26 mei 2015

Autoriteit Consument en Markt
namens deze,

w.g.

dr. F.J.H. Don
bestuurslid

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

Autoriteit
Consument & Markt

Bijlage 1 – Toelichting op ontheffingvoorschriften

1. Op grond van het bepaalde in artikel 15, tweede lid, van de Elektriciteitswet 1998 (hierna: E-wet) kunnen aan een ontheffing voorschriften en beperkingen worden verbonden met betrekking tot het verlenen van een ontheffing voor de verplichting tot het aanwijzen van een netbeheerder. De Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) heeft hiertoe diverse voorschriften en één beperking opgesteld, die in beginsel aan alle ontheffingen worden verbonden. De voorschriften dienen onder meer derdentoegang, veiligheid en transportzekerheid, en het hanteren van non-discriminatoire tarieven te bewerkstelligen en te waarborgen. De voorschriften bevatten minimale noodzakelijke vereisten die recht doen aan de belangen van de afnemers op het particuliere net zonder dat daarbij onevenredige inspanningen en investeringen van de beheerder van het particuliere net worden verlangd voor het uitvoeren van deze voorschriften.

2. ACM heeft definities en eisen die rechtstreeks uit de wet voortvloeien, zoals de aansluitplicht voor de beheerder van het particuliere net, niet herhaald in de voorschriften. De door ACM opgestelde voorschriften vullen enkel de regelgeving aan, daar waar de wetgever dat eist.

3. Voor een goede uitvoering van deze voorschriften en om duidelijkheid te bieden aan de afnemers op een particulier net en de neteigenaar acht ACM het van belang om daar waar nodig de voorschriften toe te lichten. Hieronder zullen een aantal voorschriften dan wel onderdelen van voorschriften nader worden toegelicht.

   Voorschrift 2

4. Tot 20 juli 2012 was het ontheffingsstelsel ingericht vanuit de gedachte dat de beheerder van het particuliere net zelf in de gelegenheid moest worden gesteld om zijn net zo doelmatig mogelijk in te richten. De ontheffing ontsloeg de houder van verplichtingen in de E-wet, tenzij deze uitdrukkelijk van toepassing waren verklaard.

5. Vanaf 20 juli 2012 geldt een stelsel dat als ‘netbeheerder light’ kan worden omschreven. De beheerder van het particuliere net heeft derhalve dezelfde rechten en plichten als een netbeheerder op een openbaar net, tenzij de wetgeving hem daarvan uitzondert. Dit brengt met zich mee dat de administratieve eisen voor de beheerder van het particuliere net toenemen. Derhalve moet ACM tijdig op de hoogte zijn van eventuele wijzigingen op een net ten einde te kunnen controleren dat een verleende ontheffing in overeenstemming blijft met de toepasselijke wet- en regelgeving, inclusief de codes. Illustratief hierbij is het nieuwe wettelijke vereiste van de aansluitplicht voor de beheerder van het particuliere net. Alle afnemers op de

afgebakende locatie van een particulier net die daarom verzoeken moeten in beginsel aangesloten worden. Tot 20 juli 2012 was het niet in alle gevallen noodzakelijk dat de Raad van Bestuur van de NMa, de rechtsvoorganger van de ACM, bekend was met alle afnemers op een particulier net. Vandaar dat het nieuwe voorschrift 2 op dit punt gewijzigd is. De belangrijkste wijziging is dat ACM voortaan vier weken vooraf schriftelijk op de hoogte gesteld moet worden van eventuele wijzigingen, teneinde zo goed mogelijk de eventuele wijzigingen te kunnen toetsen. Eventuele wijzigingen kunnen per brief aan ACM worden doorgegeven.

6. Niet elke aangemelde wijziging op het net zal leiden tot aanpassing van de ontheffing, alleen wijzigingen die van invloed kunnen zijn op de reden tot ontheffing verlening zullen tot wijziging leiden. Bekende voorbeelden die kunnen nopen tot aanpassing van de ontheffing is de uitbreiding van het net op een naastgelegen geografische locatie, verandering in het percentage verbruik door de eigenaar of verwante bedrijven zoals vereist op grond van het b-criterium van het eerste lid van artikel 15 van de E-wet, of wijziging in het aantal aangeslotenen.

Voorschrift 3

7. Voorschrift 3 schrijft voor dat de voorwaarden en tarieven die de beheerder van het particuliere net hanteert op gepaste wijze bekend worden gemaakt door de beheerder aan zijn afnemers. Zowel de ontheffing met de daaraan verbonden voorschriften als de gehanteerde voorwaarden en tarieven zijn immers van invloed op de rechtspositie van de afnemers. ACM laat het aan de beheerder van het particuliere net over hoe de bekendmaking plaatsvindt, zolang deze maar vooraf voldoende kenbaar zijn voor de betreffende afnemers. Gedacht kan worden aan bekendmaking door middel van schriftelijke overeenkomst of via publicatie op internet.

Voorschrift 4

8. De beheerder van het particuliere net wordt in dit voorschrift een aantal algemene verplichtingen opgelegd om zijn elektriciteitsnet in werking te hebben en te onderhouden, de veiligheid en betrouwbaarheid van de netten en van het transport van elektriciteit over het net op de meest doelmatige wijze te waarborgen, de veiligheid te bevorderen bij het gebruik van toestellen en installaties die elektriciteit verbruiken. Het is in beginsel aan de beheerder van het particuliere net om invulling te geven aan deze verplichtingen op de wijze die hij het meest passend acht bij de eigenschappen van het net, het beheer daarvan en zijn bedrijfsvoering, daarbij rekening houdend met de bedrijfsprocessen van de afnemers.

9. Dit voorschrift is uitgebreid met een aantal vereisten als een onderhoudsplan, storingsplan en calamiteitenplan met daaraan gekoppelde vereisten. De particuliere netten zijn als groep te divers om daarvoor algemeen verbindende voorschriften omtrent veiligheid vast te stellen. Het gaat namelijk om een grote verscheidenheid aan ondernemingen, commerciële en niet-commerciële dienstverleners, zoals petrochemische industrie, windparken, spoorwegstations

en zorginstellingen. In plaats daarvan schrijft ACM een aantal minimum eisen voor waarmee de beheerder van het particuliere net kan waarborgen dat zijn net voldoet aan de algemene vereisten voor veiligheid. ACM gaat daarbij uit van het principe dat de veiligheid op het net het beste kan worden gewaarborgd door de betrouwbaarheid van het net te vergroten. Dit voorkomt dat eventueel potentieel gevaarlijke situaties kunnen ontstaan.

10. ACM eist daarom dat de beheerder van het particuliere net voortaan een onderhoudsplan heeft waarin niet alleen is aangegeven hoe vaak en waarop er onderhoud wordt gepleegd, maar ook wat het inspectiebeleid is.

11. Om dezelfde reden dient er ook een storingsplan te zijn dat aangeeft wie wanneer optreedt, zodat er geen misverstand kan zijn wie het storingswerkzaamheden uit zal voeren in geval van calamiteiten.

12. De verplichting tot het opstellen van een calamiteitenplan is door ACM ingevoerd omdat gebleken is dat ondernemingen en instellingen doorgaans wel beschikken over een calamiteitenplan, maar dat dit niet altijd is toegesneden op situaties die vallen onder de E-wet.

13. Tevens dient een investeringsplan aanwezig te zijn met een vervangingsplan. ACM zal niet zelf de criteria in deze plannen toetsen, maar wel dat men erover beschikt en er naar handelt.

14. Tot slot is verplicht gesteld dat men beschikt over een bedrijfsmiddelenregister, zodat beter inzichtelijk is wat de staat is van het netwerk en bepaald kan worden wanneer bijvoorbeeld onderhoud of vervanging vereist is.

Voorschrift 5

15. Voorschrift 5 geeft nadere invulling aan het wettelijke vereiste van derdentoegang. Er zijn twee manieren waarop derdentoegang op een GDS kan worden gerealiseerd, namelijk aan de hand van elektronisch berichtenverkeer via het zogenaamde Centraal Postbus Systeem en door middel van zogenaamde suballocatie[14]. In het verleden werd aan een besluit tot ontheffing van de verplichting tot het aanwijzen van een netbeheerder enkel het voorschrift verbonden dat de houder van een ontheffing derdentoegang moest regelen. Het werd vervolgens aan de ontheffinghouder overgelaten om te kiezen tussen het gebruik van het elektronisch berichten verkeer of suballocatie. In de praktijk was hiermee voor afnemers vaak niet duidelijk hoe derdentoegang op het particuliere net werd geregeld.

16. ACM heeft daarom besloten om voortaan een voorschrift op te nemen in het besluit op de ontheffingaanvraag waarin wordt aangegeven op welke wijze derdentoegang wordt gewaarborgd en welke verplichtingen de particuliere netbeheerder daarbij in acht moet

[14] Bij suballocatie wordt elektriciteit aangeleverd bij de beheerder van het particuliere net, waarna deze dit zelf door transporteert naar zijn afnemer(s).

worden genomen. Aangezien suballocatie slechts voor een minderheid van de particuliere netten een oplossing biedt, heeft ACM er voor gekozen om in haar voorschriften standaard uit te gaan van derdentoegang zoals dat in artikel 2.7.5 van de Netcode Elektriciteit is vastgelegd (het eerste alternatief). Dit is de methode die ook door de openbare netbeheerders wordt gehanteerd. Indien de beheerder van het particuliere net door middel van suballocatie derdentoegang wil verlenen, dan zal hij dit bij de aanvraag moeten aangeven. ACM zal dan aan een te verlenen ontheffing het specifiek op suballocatie toegesneden voorschrift verbinden. Daarbij is voor zover mogelijk aangesloten bij de gebruikelijke methode van derdentoegang op basis van berichtenverkeer om te voorkomen dat afnemers bij suballocatie in een nadeligere positie zouden komen te verkeren.

17. Op de meeste particuliere netten zal op dezelfde manier via suballocatie derdentoegang worden verwezenlijkt, zodat het standaardvoorschrift toereikend is. Het echter denkbaar er particuliere netten zijn, waar op een afwijkende wijze wordt gehandeld. Alsdan kan de beheerder van het particuliere het ACM verzoeken om het voorschrift hiermee in overeenstemming te brengen, mits hij de afwijking onderbouwt. De beheerder van het particuliere net kan indien hij toch suballocatie wenst, gemotiveerd hiervan afwijken, mits hij aantoont hoe hij in de praktijk door middel van suballocatie derdentoegang kan verwezenlijken. Als de beheerder van het particuliere net dit aantoont, zal ACM vervolgens deze beschrijving opnemen in het besluit op de ontheffingaanvraag en het tweede alternatief voor voorschrift 5 voorschrijven.

18. Hierna zal ACM nader ingaan op het verwezenlijken van derdentoegang volgens de codes.

19. Artikel 2.7.5 van de Netcode Elektriciteit bevat voor particuliere netten die willen deelnemen aan het elektronisch berichtenverkeer om zo switchprocessen, allocatie en reconciliatie af te wikkelen een aantal eisen, waarbij wordt doorverwezen naar de toepasselijke hoofdstukken uit de Systeemcode Elektriciteit en de Informatiecode Elektriciteit en Gas. Op grond van dit stelsel van bepalingen moet de beheerder van het particuliere net voldoen aan bepaalde vereisten die door de beheerder van het elektronisch berichtenverkeer worden gesteld. Vervolgens kan de beheerder van het particuliere net ten behoeve van de afnemer op zijn net elektronische berichten versturen teneinde eenmalige processen zoals de wisseling van leverancier af te ronden en Wholesale processen, zoals het versturen van meetdata. Omdat het particuliere net zich begeeft op het openbare net met deze leverancierswissel dient de beheerder van het particuliere net zich te houden aan de regelgeving die geldt op het openbare net. Dit kan bijvoorbeeld de verplichting inhouden om energieprogramma's in te dienen bij de beheerder van het landelijk transportnet.

20. Voorschrift 5, onderdeel b, schrijft voor dat indien voor de eerste keer op particulier net een afnemer van leverancier wil wisselen, het zogeheten switchen, een termijn van maximaal drie maanden geldt. Enerzijds heeft de afnemer op een particulier net dat daarom verzoekt recht op een realisatie van derdentoegang binnen een bepaalde termijn. Anderzijds moet vaak nog

de nodige aanpassingen aan het net worden verricht en systemen worden geïnstalleerd om aan een eerste switchverzoek invulling te kunnen geven. Vandaar dat in voorschrift 5, onderdeel c, is bepaald dat dit binnen drie maanden na ontvangst van het eerste schriftelijke switchverzoek moet gebeuren. Over het algemeen kunnen de aanpassingen of de installatie van systemen en de uiteindelijke switch worden uitgevoerd binnen een kortere termijn dan drie maanden. De beheerder van het particuliere net mag een langere termijn dan drie maanden voor het afhandelen van het eerste switchverzoek hanteren, mits hij hierover met de afnemer schriftelijk overeenstemming heeft bereikt.

21. Indien eenmaal de eerste switch is gerealiseerd, mag ervan worden uitgegaan dat in ieder geval de nodige basisvoorzieningen zijn aangebracht, zodat opvolgende switchverzoeken van dezelfde afnemer veel sneller kunnen worden afgehandeld dan het eerste switchverzoek. Indien de beheerder van het particuliere net de systemen heeft ingevoerd ten behoeve van een reguliere afhandeling van switchverzoeken, kunnen volgende verzoeken daarom worden afgehandeld overeenkomstig de voor openbare netbeheerders geldende termijnen en procedures, zoals omschreven in de Informatiecode Elektriciteit en Gas.

Voorschrift 6

22. Om het recht op derdentoegang te waarborgen, is het noodzakelijk dat er geen financiële belemmeringen worden opgeworpen door de beheerder van het particuliere net. Ook op het openbare net geldt immers dat het uitvoeren van een switch gratis is. Vandaar dat op grond van voorschrift 6 geen kosten voor het uitvoeren van de switch in rekening mogen worden gebracht op een particulier net.

Voorschrift 7

23. Indien een afnemer op een particulier net switch en deelneemt aan het verkeer op het openbare net, dient deze te voldoen aan de regels die gelden op dat openbare net. Voor grootzakelijke afnemers geldt de verplichting om zelf de meetverantwoordelijkheid in te richten. Dit kan betekenen dat deze afnemer een comptabele meetinstallatie moet aanschaffen en installeren. Deze kosten komen voor rekening van de afnemer die het switchverzoek heeft ingediend. Dit geldt ook voor alle andere kosten die ingeval van openbaar netbeheer normaliter voor rekening van de afnemers komen. Voorschrift 7 beoogt geen van het reguliere netbeheer afwijkende situatie in het leven te roepen en knoopt aan bij het in de Informatiecode Elektriciteit en Gas voorgeschreven principe dat het berichtenverkeer dat geldt voor grootzakelijke afnemers van toepassing is op particuliere netten. Dit geldt ook indien er een enkele huishoudelijke afnemer aangesloten is op een particulier net. Dit laatste is namelijk op grond van de wet toegestaan indien de huishoudelijke afnemer in dienstbetrekking is bij de beheerder van het particuliere net.

Voorschrift 8

24. ACM schrijft voor dat een ontheffing na 10 jaar vervalt. Hiermee knoopt ACM aan bij andere ontheffingsstelsels, alsmede het gegeven dat een aanwijzing van een netbeheerder voor het openbare net evenzeer slechts 10 jaar geldig is. Dit betekent niet dat na 10 jaar de ontheffing niet meer aan de oorspronkelijke aanvrager verleend kan worden. Indien er behoefte is aan verlenging dient voordat de termijn van 10 jaar afloopt tijdig een nieuwe aanvraag te worden ingediend.

25. Indien niet tijdig verlenging wordt aangevraagd herleeft de plicht om een openbare netbeheerder aan te wijzen en kan de Minister van Economische Zaken na vier weken zelf een netbeheerder aanwijzen voor het betreffende net.

Autoriteit
Consument & Markt

Bijlage 2 – Reactie op ontvangen zienswijzen

1. ACM heeft zienswijzen ontvangen van aanvrager. ACM heeft de ingebrachte zienswijzen per onderwerp geclusterd, samengevat en genummerd. Elke zienswijze is voorzien van een reactie van ACM. Ook geeft ACM aan of een zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit. Indien dit het geval is, geeft ACM kort aan wat de wijziging inhoudt.

Zienswijze 1 "werkzaam bij of vergelijkbare betrekking heeft met de eigenaar"

Samenvatting zienswijze 1 "werkzaam bij of vergelijkbare betrekking heeft met de eigenaar"

2. Aanvrager is van mening dat, anders dan ACM in haar ontwerpbesluit heeft geoordeeld, de afnemer die in tabel 1 van het besluit als nummer 14 staat aangeduid, aangemerkt dient te worden als een huishoudelijke afnemer die werkzaam is bij of in een vergelijkbare dienstbetrekking staat tot aanvrager. De door ACM in het ontwerpbesluit gevolgde strikte interpretatie van de wetgeving is geenszins de bedoeling van de wetgever geweest, aldus aanvrager. Volgens aanvrager dient de term "werkzaam is bij of vergelijkbare betrekking heeft met" ruim te worden uitgelegd en dient er naar de precieze omstandigheden van het geval en met name de historische relatie tussen afnemer en aanvrager te worden gekeken. In dat verband licht aanvrager de historische relatie met aanvrager nader toe. Vervolgens verwijst aanvrager naar de overwegingen in het ontheffingbesluit van Stichting Katholieke Universiteit Nijmegen (KUN) met kenmerk 12.0322.30 omdat ACM volgens aanvrager de tekst van de wet in deze zaak wel ruim geïnterpreteerd heeft. Volgens aanvrager bestond in die zaak geen enkele relatie tussen de aanvrager en de afnemers die woonachtig waren in de bedrijfswoningen terwijl wel wordt geoordeeld dat er sprake is van een met een dienstbetrekking vergelijkbare relatie. Volgens aanvrager zou het in strijd met het gelijkheidsbeginsel zijn als in onderhavige zaak tot een ander oordeel wordt gekomen. Daarnaast is aanvrager van mening dat sprake is van strijd met het evenredigheidsbeginsel omdat het doel dat met de wetgeving wordt gediend (bescherming van huishoudelijke afnemers) in deze situatie ondergeschikt is aan het belang van aanvrager bij de beslissing dat wel sprake is van een GDS en daarmee de verlening van de ontheffing.

3. *Reactie ACM zienswijze 1 "werkzaam bij of vergelijkbare betrekking heeft met de eigenaar"*
Ten aanzien van het begrip een "met werkzaam zijn bij of vergelijkbare betrekking" in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, sub 3, van de E-wet stelt ACM vast dat de historische relatie tussen aanvrager en de desbetreffende afnemer van belang is. Dit blijkt uit de Interpretative Note bij Richtlijn 2009/72/EG. Uit deze Interpretative Note volgt immers dat een "met werkzaam zijn bij of vergelijkbare betrekking" afhangt van de precieze omstandigheden van het geval. In het bijzonder is de historische relatie tussen de eigenaar en de afnemer van belang.

4. Tijdens de hoorzitting en in de schriftelijke zienswijze is door aanvrager aangegeven dat de voormalige eigenaar van het bedrijf en de daarbij behorende woning die in Tabel 1 van het besluit als nummer 14 staat aangeduid reeds een bedrijf had op de locatie die aanvrager in 2001 is gaan ontwikkelen. Het bedrijf zelf was al jaren voor de deze ontwikkeling gevestigd op de locatie. Vervolgens heeft de voormalige eigenaar van het desbetreffende bedrijf, gedurende de periode dat aanvrager het gebied is gaan ontwikkelen, op de locatie een bedrijfswoning gerealiseerd. De eigenaar van dit bedrijf heeft zich echter nooit aangesloten bij TCH. Zijn bedrijf functioneerde dan ook zelfstandig. De voormalige eigenaar is niet werkzaam bij aanvrager en er is in die zin geen sprake van een vergelijkbare betrekking. In 2007 is de woning en het daarbij behorende bedrijf vervolgens gekocht door de huidige afnemer. Aanvrager heeft in dat verband aangegeven dat het bedrijf thans niet meer als zodanig wordt gebruikt. Er wordt enkel gebruik gemaakt van de woning. De omstandigheden laten zien dat zowel het bedrijf dat tot en met 2007 heeft bestaan, als de woning van afnemer in geen verband staan met TCH en dat daar historisch gezien ook geen sprake van is geweest. De huidige afnemer maakt thans enkel ten behoeve van zijn woning gebruik van de elektriciteit.

5. Voor zover aanvrager heeft aangegeven dat de term “werkzaam zijn bij of vergelijkbare betrekking” ruimer dient te worden uitgelegd en daarbij verwijst naar het ontheffingbesluit van Stichting Katholieke Universiteit Nijmegen (KUN) met kenmerk 12.0322.30 licht ACM het volgende toe. Zoals in randnummer 36 van het ontheffingbesluit met kenmerk 12.0322.30 staat, heeft aanvrager de situatie met betrekking tot de derde bedrijfswoning verduidelijkt door nadere gegevens te overleggen. Uit deze gegevens is namelijk gebleken dat de derde bedrijfswoning weliswaar bewoond wordt door een dochter van een oud-werknemer van de aanvrager maar dat deze bewoonster ook een oud-werknemer van aanvrager is.
ACM geeft naar aanleiding van het voorgaande aan dat ook in dit geval sprake lijkt te zijn van een met een dienstbetrekking vergelijkbare relatie. ACM concludeert vervolgens dat alle drie de bedrijfswoningen worden aangemerkt als huishoudelijke afnemers die werkzaam zijn bij, of in vergelijkbare dienstbetrekking staan tot aanvrager. Hierdoor bestaat er in de zaak met kenmerk 12.0322.30 wel een duidelijke relatie tussen aanvrager en de afnemers die woonachtig zijn in de bedrijfswoningen. Er is dan ook geen strijd met het gelijkheidsbeginsel omdat de thans aan de orde zijnde situatie niet te vergelijken is met de situatie zoals deze het geval was in de zaak met kenmerk 12.0322.30. Gelet op het voorgaande is in de thans aan de orde zijnde situatie dan ook geen sprake van “een met werkzaam zijn bij of verglijkbare betrekking”. ACM acht het niet aannemelijk dat de wetgever een ruimere opvatting van de wetgeving heeft bedoeld dan dat ACM thans hanteert.

6. Voor zover aanvrager stelt dat zijn belang groter is dan de belangen om de huishoudelijke afnemers te beschermen en daarbij een beroep doet op het evenredigheidsbeginsel, merkt ACM het volgende op. In beginsel moeten eigenaren van een elektriciteitsnet een netbeheerder aanwijzen. Er zijn echter omstandigheden waarbij het onredelijk is om een netbeheerder aan te wijzen. In deze gevallen kunnen eigenaren een ontheffing aanvragen waardoor zij geen netbeheerder hoeven aan te wijzen. Deze mogelijkheid is vastgelegd in artikel 15, eerste lid, van

de E-wet. Gelet op het voorgaande merkt ACM op dat zij gehouden is om te beoordelen of er wordt voldaan aan de criteria zoals vermeld in artikel 15, eerste lid, van de E-wet. Alleen op grond van de desbetreffende criteria kan een ontheffing worden verleend. Binnen de reikwijdte van deze wet worden alle relevante belangen die door de te nemen beslissing worden geraakt meegewogen bij de beoordeling. Gelet op de gemaakte beoordeling in het besluit zijn alle relevante belangen meegewogen en is er geen sprake van strijd met het evenredigheidsbeginsel.

7. *Conclusie zienswijze 1 "werkzaam bij of vergelijkbare betrekking heeft met de eigenaar"*
Deze zienswijze heeft niet geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit.

Zienswijze 2 "subsidiair: verzoek ontheffing te verlenen onder voorwaarde"

8. Aanvrager verzoekt ACM de ontheffing te verlenen onder de volgende voorwaarde. Mocht blijken dat de afnemer die in tabel 1 van het besluit als nummer 14 staat aangeduid niet zal worden aangemerkt als een huishoudelijke afnemer die werkzaam is bij of in een vergelijkbare dienstbetrekking staat tot aanvrager verzoekt aanvrager de ontheffing te verlenen onder de voorwaarde dat de desbetreffende afnemer binnen een termijn van één jaar dan wel binnen een door ACM te bepalen termijn, niet meer zal zijn aangesloten op het net.

9. *Reactie ACM zienswijze 2 "subsidiair: verzoek ontheffing te verlenen onder voorwaarde"*
ACM volgt aanvrager in zijn verzoek om de aanvraag te beoordelen onder de door aanvrager voorgestelde voorwaarde. ACM gaat er bij de beoordeling dan ook vanuit dat de afnemer die in tabel 1 van het besluit als nummer 14 staat aangeduid binnen een termijn van één jaar niet meer zal zijn aangesloten op het net van aanvrager. Het is hierdoor mogelijk om alsnog te kunnen beoordelen dat er sprake is van een GDS. Dit zou gelet op de uitkomst van de eerste zienswijze niet het geval zijn als de desbetreffende afnemer wel aangesloten zou blijven op het elektriciteitsnet omdat in de desbetreffende situatie geen sprake is van "een met werkzaam zijn bij of een vergelijkbare betrekking met de eigenaar". In die situatie zou in ieder geval geen sprake zijn van een GDS.

10. *Conclusie zienswijze 2 "subsidiair: verzoek ontheffing te verlenen onder voorwaarde"*
Deze zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit. Het besluit is in die zin gewijzigd dat de afnemer als vermeld in Tabel 1 van het besluit onder nummer 14 binnen een termijn van een jaar niet meer zal zijn aangesloten op het elektriciteitsnet. De wijziging staat beschreven in randnummer 34 van dit besluit.

Zienswijze 3 "klein aantal afnemers"

11. Aanvrager is van mening dat ACM een onjuiste en te beperkte uitleg geeft aan het begrip "een klein aantal huishoudens". Volgens aanvrager gaat het bij de Interpretative Note bij de Richtlijn 2009/72/EC om het daadwerkelijk aantal huishoudelijke afnemers en niet om een klein aantal in verhouding tot het totaal aantal afnemers. Aanvrager is van mening dat zeven huishoudelijke afnemers een klein aantal is waardoor wordt voldaan aan het wettelijke

vereiste van een GDS. Daarbij is volgens aanvrager het aantal huishoudelijke afnemers ten opzichte van het totaal aantal afnemers op de locatie waarvoor ontheffing wordt aangevraagd ook volstrekt logisch omdat het de woningen van de eigenaren van de tuinbouwbedrijven betreffen. Verder is het voor aanvrager niet duidelijk of ACM de aanvraag ook afwijst op het criterium “incidenteel gebruik”. Volgens aanvrager is het tijdselement daarbij niet doorslaggevend maar hangt het onder meer af van het gebruik van de huishoudelijke afnemers ten opzichte van het totale gebruik van alle afnemers. Aanvrager constateert dat het gebruik van het aantal huishoudelijke afnemers zeer ondergeschikt of bijkomend is ten opzichte van het totale gebruik.

12. *Reactie ACM zienswijze 3 “Klein aantal afnemers”*
Allereerst licht ACM toe dat bij incidenteel gebruik het tijdselement niet doorslaggevend hoeft te zijn. ACM leidt uit een grammaticale interpretatie van de termen “incidenteel gebruik” in de wettelijke definitie van een GDS en ‘incidental use’ in artikel 28 van de Richtlijn 2009/72/EG af dat deze term eveneens kan worden geïnterpreteerd als ondergeschikt of bijkomend gebruik voor het elektriciteitsnet voor huishoudens. Hiermee kan het begrip als een versterking van het vereiste “klein aantal” zoals neergelegd in artikel 1, eerste lid, onderdeel aq, sub 3 van de E-wet worden beschouwd ten opzichte van het totale aantal afnemers.

13. ACM merkt verder op dat zij niet het standpunt van aanvrager deelt dat de term ook kan zien op het gebruik van de desbetreffende huishoudelijke afnemers ten opzichte van het totale gebruik van alle afnemers. ACM wijst er in dit verband op dat (groot) zakelijke afnemers per definitie een veel groter energieverbruik hebben dan huishoudelijke afnemers. Als de interpretatie van aanvrager op dit punt zou worden gevolgd, zou de term “incidenteel gebruik” derhalve geen betekenis hebben. ACM acht het onaannemelijk dat dit de bedoeling van de wetgever was.

14. Vooropgesteld merkt ACM op dat, anders dan waar aanvrager vanuit gaat, zij gelet op de uitkomst van zienswijzen 1 en 2 uitgaat van zes huishoudelijke afnemers die werkzaam zijn bij of vergelijkbare betrekking hebben met de aanvrager. Ten aanzien van de vraag of deze zes huishoudelijke afnemers als klein aantal kunnen worden aangemerkt, volgt ACM het standpunt van aanvrager dat zes huishoudelijke afnemers een klein aantal is. Daarbij is van belang dat het aantal huishoudelijke afnemers te verklaren is aan de hand van het gegeven dat het de woningen van de eigenaren van tuinbouwbedrijven betreffen.

15. *Conclusie zienswijze 3 “Klein aantal afnemers”*
Deze zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit. ACM interpreteert de term “incidenteel gebruik door een klein aantal afnemers” dat een aantal van zes huishoudelijke afnemers als een klein aantal dient te worden aangemerkt. De wijziging staat beschreven in Randnummer 35 van het onderhavige besluit.

Zienswijze 4 “Duurzaamheidsdoelstellingen”

16. Aanvrager is van mening dat het niet verlenen van een ontheffing haaks staat op de duurzaamheidsdoelstellingen van de Minister. Volgens aanvrager is de Tuinbouwcombinatie Harmelerwaard een goed voorbeeld van een decentrale opwekker en het verbruik van energie. Op deze manier wordt een bijdrage geleverd aan de doelstelling zowel de Nederlandse overheid als Europa om decentrale opgewekte energie te stimuleren, aldus aanvrager.

17. *Reactie ACM zienswijze 4 “Duurzaamheidsdoelstellingen”*
ACM stelt vast dat zij gehouden is om te beoordelen of er wordt voldaan aan de criteria zoals vermeld in artikel 15, eerste lid, van de E-wet. De duurzaamheidsdoelstellingen van zowel Nederland als Europa zijn geen criteria zoals in het desbetreffende artikel staan vermeld. Hierdoor is het voor ACM niet mogelijk om deze doelstellingen te laten meewegen bij de beoordeling of aanvrager in aanmerking komt voor een ontheffing.

18. *Conclusie zienswijze 4 ”Duurzaamheidsdoelstellingen”*
Deze zienswijze heeft niet geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit.