

Internet consultatie dd. 16 juli 2020

Mijn reactie richt zich met name op de aanwijzing van het warmtebedrijf in het voorstel § 2.2. Aanwijzing van een warmtebedrijf.

In de toelichting en in het voorstel van wet wordt niet gememoreerd aan het Europese recht.

Is de aanwijzing van het warmtebedrijf Europeesrechtelijk te beschouwen als een Dienst van Algemeen economische belang (DAEB) zie met name artikel 14 VWEU en 106 VWEU en waarom wordt daar in de toelichting op de wet geen aandacht aanbesteed?

Er bestaat geen afgebakende definitie van een DAEB. Een DAEB is te omschrijven als 'economische activiteiten die het algemeen belang dienen en die de markt, zonder het overheidsoptreden, anders niet (of niet onder dezelfde voorwaarden inzake objectieve kwaliteit, veiligheid, betaalbaarheid, gelijke behandeling of algemene toegang) had verricht'.

Protocol (nr. 26)¹

De gedeelde waarden van de Unie met betrekking tot diensten van algemeen economisch belang in de zin van artikel 14 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie omvatten met name:

- de essentiële rol en de ruime discretionaire bevoegdheid van de nationale, regionale en lokale autoriteiten om diensten van algemeen economisch belang te verrichten, te doen verrichten en te organiseren op een manier die zoveel mogelijk in overeenstemming is met de behoeften van de gebruikers;
- de diversiteit tussen verschillende diensten van algemeen economisch belang en de verschillen in de behoeften en voorkeuren van de gebruikers die kunnen voortvloeien uit verschillende geografische, sociale of culturele omstandigheden;
- een hoog niveau van kwaliteit, veiligheid en betaalbaarheid, gelijke behandeling en de bevordering van de algemene toegang en van de rechten van de gebruiker.

Artikel 106(2), VWEU stelt: Ondernemingen belast met het beheer van diensten van algemeen economisch belang „vallen onder de regels van de Verdragen, met name onder de mededingingsregels”, voor zover de toepassing daarvan de vervulling van hun bijzondere taak niet verhindert.

Kan de wetgever toelichten hoe deze regelgeving met betrekking tot DAEB zich verhoudt met het voorstel van wet?

¹ 12008M/PRO/26

Kan de wetgever aangeven hoe zij precies het aanwijzingsproces ziet? Op welke wijze de gemeente kan komen tot aanwijzing van het warmtebedrijf, als dit warmtebedrijf niet al betrokken is geweest bij de vaststelling van de warmtekavel en hoe dat zich verhoudt met een transparante, non-discriminatoire procedure om tot aanwijzing van het warmtebedrijf te komen?

Om een warmtekavel vast te stellen moet er bij de gemeente ook inzicht en vertrouwen zijn dat er voor warmtebedrijven interessante collectieve warmtesysteem kunnen worden geëxploiteerd. Binnen de aangewezen kavel moet een collectief warmtesysteem exploitabel zijn.

Hoe gaat de gemeente dat vaststellen zonder al een voorschot op de aanwijzing van het warmtebedrijf te nemen? Immers de gemeente zal inzicht moeten hebben in een “globale” businesscase, die voor alle warmtebedrijven min of meer gelijk is. Het initiatief voor de globale businesscase zal toch moeten komen van een warmtebedrijf.

Hoe kan de gemeente nu warmtebedrijven warm krijgen om een aanvraag in te dienen, als zij niet op voorhand worden betrokken bij de aanwijzing van de kavel? De warmtebedrijven moeten immers een aanvraag voor een aanwijzing indienen.

Op welke wijze waarborgt de gemeente in dat geval dat er sprake is van transparante, non-discriminatoire en goed onderbouwde procedure waarin zowel publieke als private warmtebedrijven kunnen deelnemen, als bij de aanwijzing van de kavel al warmtebedrijven zijn betrokken?

Op welke wijze is deze transparante, non-discriminatoire procedure gewaarborgd als de aanwijzende gemeente zelf (mede) eigenaar is van een geïnteresseerd warmtebedrijf dat een aanvraag indient?

In hoeverre is het aanwijzen van het (eigen) warmtebedrijf door de gemeente verenigbaar met de (Europese) mededingingswetgeving, aanbestedingsregels, staatssteunregels en de Dienstenrichtlijn?

Mocht u nadere inlichtingen wensen of nadere toelichting op de hierboven gestelde vragen, dan kunt u contact opnemen met m. M.S. (Chiel) de Wit chiel.de.wit@rhdhv.com of telefonisch 06-10965032