



Raadsinformatiebrief

Onderwerp Raadsinformatiebrief nr. 43
vervolg informatie WKO Weideveld
Registratienummer Z/19/078566 / DOC-19106828
Datum
Aan De leden van de gemeenteraad
Van Het college van Burgemeester en Wethouders
Portefeuillehouder

In RIB nr. 24 informeerden wij u al met betrekking tot het onderwerp WKO Weideveld. Dit onder meer naar aanleiding van inspraak in uw raad door één van de bewoners.

In deze RIB melden wij u dat wij inmiddels van LaGro Geelkerken Advocaten een memo hebben ontvangen met betrekking tot de (formele) positie van de gemeente ten aanzien van de WKO installatie van de woonvelden 1 en 2 in Weideveld en de betreffende bewoners. Dit memo gaat hierbij en voor verdere inhoudelijke informatie verwijzen u graag naar de inhoud daarvan.

Wij hebben deze memo gelijktijdig doen toekomen aan onze contactpersoon namens de bewoners. Met hem hebben wij volgende week een vervolg afspraak. Enerzijds om te spreken over de inhoud van de memo. Anderzijds zullen wij dat gesprek benutten om afspraken te maken over de vervolgstappen die gezet moeten worden om invulling te geven aan de toezegging die wij bewoners en uw raad hebben gedaan om - samen met alle betrokkenen - dit WKO systeem bedrijfszeker en toekomst bestendig voor de bewoners/gebruikers te laten functioneren.

Wij kunnen ons voorstellen dat ook belang wordt gehecht aan een toelichting op de gang van zaken en de wijze van beheer van dit WKO systeem door de exploitant, Eteck. Indien dat gewenst is vernemen wij dat graag en zullen dan een vertegenwoordiging van Eteck hiertoe uitnodigen.

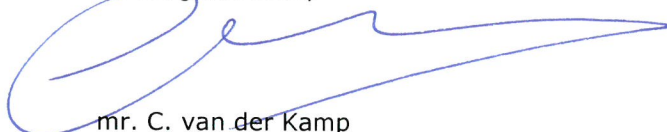
Uiteraard houden wij u van vervolgstappen in dit proces op de hoogte.

Hoogachtend,
Burgemeester en wethouders van Bodegraven-Reeuwijk,

De secretaris


Dr. J.G. de Jager

De burgemeester,


mr. C. van der Kamp

MEMO

aan : Gemeente Bodegraven-Reeuwijk
van : Arjen Doelman en Hans Turenhout
datum: : 28 mei 2019
ons dossier: : AD/311669
inzake: : Gemeente Bodegraven-Reeuwijk/advies WKO

Inleiding

1. Namens de gemeente Bodegraven-Reeuwijk is ons verzocht de juridische positie van de gemeente in beeld te brengen ter zake de energievoorziening (WKO) in de wijk Weideveld. De gemeente heeft op 30 augustus 2007 een overeenkomst gesloten met Nuon voor realisatie, aansluiting, beheer en onderhoud van de energievoorziening.
2. Reden voor deze adviesvraag van de zijde van de gemeente is dat enkele bewoners in een raadsvergadering hun ongenoegen kenbaar hebben gemaakt ter zake het functioneren van de energievoorziening, de huidige energieleverancier (Eteck) en de klachtenafhandeling door de energieleverancier. De betreffende bewoners houden de gemeente (mede) verantwoordelijk voor het functioneren van de energievoorziening, althans wensen dat de gemeente de regie neemt in de overleggen met de huidige energieleverancier.
3. In dit memo zal de overeenkomst tussen (destijds) Nuon en de gemeente Bodegraven-Reeuwijk worden besproken en worden uitgelicht of en zo ja welke rechten en plichten de gemeente op basis van die overeenkomst heeft jegens de bewoners en/of jegens de energieleverancier. Tevens zal worden ingegaan op eventuele verplichtingen van de gemeente jegens de bewoners op grond van de Warmtewet. Ook zal worden besproken welke verplichtingen Eteck jegens de gemeente heeft en ten slotte zal worden ingegaan op de mogelijkheden die de gemeente heeft om de bewoners tegemoet te komen.

Achtergrond

4. Op 30 augustus 2007 heeft de gemeente Bodegraven de overeenkomst Energievoorziening Weideveld gesloten met Nuon Netwerk Services N.V. Middels deze overeenkomst heeft Nuon zich jegens de gemeente verbonden tot kort gezegd aanleg, aansluiting en instandhouding van een energievoorziening bestaande uit een warmtepompsysteem voor de duur van 30 jaar. De gemeente heeft zich in deze overeenkomst jegens Nuon verbonden ervoor zorg te dragen dat de ontwikkelaar(s) de woningen in de wijk Weideveld zodanig zullen bouwen dat deze geschikt zijn voor aansluiting op de energievoorziening. De inhoud van de overeenkomst zal in dit memo nader worden beschreven.

5. De overeenkomst is in 2013 aangepast, waarbij is bepaald dat de energievoorziening zou worden aangelegd voor 140 woningen en niet voor alle woningen die in Weideveld gerealiseerd zouden worden. Nuon heeft de gemeente een afkoopsom van € 100.000,- betaald vanwege het feit dat de energievoorziening niet voor alle woningen in Weideveld zou worden aangelegd. Per 1 april 2015 is afgesproken dat de energievoorziening niet verder zou worden uitgebreid.
6. Van belang is dat in 2015 de exploitatie van de energievoorziening én de overeenkomst is overgegaan van Nuon naar Greenspread Warmte. Eteck heeft in 2017 de aandelen in Greenspread Warmte overgenomen. De overeenkomst zoals deze door de gemeente met Nuon is gesloten in 2007 en is gewijzigd in 2013, is nog steeds van kracht, met dien verstande dat Eteck de positie (van Greenspread en dus) van Nuon heeft ingenomen.

Overeenkomst Energievoorziening Weideveld

7. Middels de overeenkomst tussen de gemeente en Nuon Netwerk Services N.V. heeft Nuon zich jegens de gemeente verbonden tot aanleg, realisatie, beheer en onderhoud van een energievoorziening voor de wijk Weideveld te Bodegraven. De energievoorziening bestaat uit een warmtepompsysteem, welk systeem weer bestaat uit een warmtepompinstallatie, gasgestookte hulpketels, grondwaterbronnen en regeneratie van de grondwaterbronnen. De energievoorziening bestaat voorts uit opwekking van warmte, koude en warm tapwater, een energie-infrastructuur ten behoeve van de levering, aansluitingen van woningen en de levering van energie.
8. De looptijd van de overeenkomst bedraagt 30 jaar en gedurende die periode is Nuon (thans Eteck) onder andere gehouden tot aanleg van de energievoorziening, aansluiting van de woningen op de energievoorziening, deugdelijk onderhoud daarvan, tot levering van energie aan de gebruikers/bewoners voor energieprijzen die niet hoger zijn dan de prijs voor gas (niet-meer-dan-anders) en tot afhandeling van storingen binnen de in de overeenkomst gestelde termijnen.
9. De energievoorziening en de daarbij behorende apparatuur (meetinrichting) is en blijft eigendom van de energieleverancier gedurende de looptijd van de overeenkomst. De gemeente heeft daarvoor de nodige zakelijke rechten gevestigd teneinde de aanwezigheid van de energievoorziening in het openbaar gebied mogelijk te maken en te houden. De energieleverancier is derhalve verantwoordelijk (en aansprakelijk) voor het (al dan niet) functioneren van de energievoorziening, het onderhoud daarvan én eventuele afhandeling van storingen. De gemeente heeft daarin géén taak en/of verantwoordelijkheid jegens de energieleverancier en/of de verbruikers/bewoners.
10. De gemeente was op grond van de overeenkomst jegens de energieleverancier (enkel) verplicht om in de realisatieovereenkomst(en) met ontwikkelaars van Weideveld op te nemen dat de te realiseren woningen geschikt zijn voor aansluiting op de energievoorziening. Voorzover thans kan worden beoordeeld heeft de gemeente daaraan voldaan en zijn de woningen door de ontwikkelaars conform de voorgestelde eisen gebouwd.

11. De zogenaamde binnenhuisinstallatie is eigendom van de bewoners. De binnenhuisinstallatie is het geheel van leidingen en apparatuur dat zich bevindt achter het Leveringspunt (dat is het punt direct na de meetinrichting; de meetinrichting is bestemd voor het vaststellen van de omvang van de levering t.b.v. de afrekening door het energiebedrijf), ten behoeve van ruimteverwarming, ruimtekoeling en warm tapwater in de woningen. Dat de binnenhuisinstallatie eigendom is van de bewoners, impliceert dat de bewoners aansprakelijk zijn voor het (al dan niet) functioneren van de binnenhuisinstallatie én het onderhoud daarvan. De gemeente noch de energieleverancier hebben ter zake enige verantwoordelijkheid.

Klachten bewoners

12. Een of meerdere bewoners hebben bij de gemeente hun ongenoegen kenbaar gemaakt omtrent het functioneren van Eteck als energieleverancier en het functioneren van de energievoorziening. Voorzover wij kunnen beoordelen op basis van de ontvangen stukken, is de reden daarvoor voornamelijk gelegen in het feit dat enkele bewoners een erg hoge afrekening hebben ontvangen van Eteck en dat de klachtafhandeling c.q. bereikbaarheid (service) van Eteck niet goed genoeg zou zijn. Uit het dossier volgt overigens ook dat Eteck in overleg is getreden met (vertegenwoordigers van) de bewoners van Weideveld teneinde de service te verbeteren. Ook volgt uit de stukken dat over het jaar 2018 bij Eteck enkel klachten bekend zijn aangaande de facturatie, jaarnota's en over de klachtenafhandeling en bereikbaarheid.
13. Tevens volgt uit de dossierstukken dat iemand een klacht heeft over het feit dat hij/zij problemen heeft met de vloerverwarming en dat één of meerdere mensen hebben geklaagd over het koelsysteem. Ten slotte zien enkele klachten op het feit dat warm tapwater niet snel genoeg uit de kraan komt en dat de capaciteit van het warme tapwater onvoldoende zou zijn.
14. In het dossier is in dat kader een rapportage opgenomen van EES (Energy Engineering Solutions) d.d. 21 oktober 2016. De rapportage is opgesteld in opdracht van Greenspread Warmte en ziet op klachten van bewoners aangaande de levering van warm tapwater, in het bijzonder de (te) lange tijdsduur voordat warm water uit de kraan komt. De conclusie van het onderzoek is dat het warmtapwater binnen 5 seconden beschikbaar is bij de zogenaamde regelklep in de warmte-unit, maar dat het vervolgens 55 seconden duurt alvorens het warme water uit de kraan komt. De conclusie van EES is dat de lange wachttijden moeten worden gezocht in het leidingverloop in de woningen (de binnenhuisinstallatie). Het leidingverloop in de woningen behoort tot de verantwoordelijkheid van de woningeigenaren; niet tot de verantwoordelijkheid van destijds Greenspread, thans Eteck.

Verplichtingen gemeente jegens Eteck en/of de bewoners

15. De gemeente heeft (had) op basis van de overeenkomst enkel verplichtingen jegens destijds Nuon teneinde ervoor zorg te dragen dat de woningen door de ontwikkelaars zodanig gebouwd zouden worden dat de woningen konden worden aangesloten op de energievoorziening. Deze verplichtingen zijn inmiddels uitgewerkt.

16. Voor het overige vloeien uit de overeenkomst geen verplichtingen voor de gemeente voort jegens de energieleverancier. De gemeente heeft uit hoofde van de overeenkomst bovendien géén enkele verplichting jegens de bewoners. De bewoners zijn ook geen partij bij de overeenkomst tussen de gemeente en Nuon (thans Eteck) zodat de bewoners reeds om die reden géén aanspraken geldend kunnen maken ingevolge de betreffende overeenkomst. Dit uitgangspunt is gestoeld op het beginsel van de relativiteit van de contractwerking, hetgeen inhoudt dat de overeenkomst relatieve werking heeft; de overeenkomst schept slechts verbintenissen tussen de partijen die de overeenkomst zijn aangegaan. Derden zijn niet tot nakoming daarvan gehouden én kunnen evenmin aanspraak maken op nakoming daarvan, tenzij sprake is van een derdenbeding die door gemeente namens de bewoners is aanvaard of door de bewoners zelf is aanvaard. Van dergelijke bedingen is ons niet gebleken. Alleen al op basis hiervan kunnen de bewoners de gemeente niet aanspreken om iets te doen of niet te doen op basis van de overeenkomst die de gemeente heeft gesloten met Nuon.
17. Voor zover bij ons bekend hebben de bewoners geen overeenkomst met de gemeente gesloten ten aanzien van de energievoorziening, doch enkel een leveringsovereenkomst met thans Eteck. Dit betekent dat de gemeente géén contractuele relatie heeft met de bewoners op grond waarvan de gemeente enige verplichting heeft jegens de bewoners aangaande de energievoorziening.
18. Ten aanzien van het serviceniveau van Eteck, het functioneren van de **energievoorziening en/of de hoge jaarnota's die de bewoners hebben ontvangen van Eteck**, dienen de bewoners zich derhalve te wenden tot Eteck. Of de klachten van de bewoners ten aanzien van het serviceniveau van Eteck terecht zijn, is in dit kader moeilijk te beoordelen. Zoals beschreven volgt echter uit e-mailberichten van Eteck en uit het feit dat Eteck bewonersgesprekken voert, dat Eteck de klachten serieus neemt en daarop actie onderneemt. Los daarvan, zien wij voor de gemeente (op basis van de overeenkomst) géén verplichtingen jegens de bewoners om Eteck aan te spreken op het door de bewoners gestelde gebrek aan service. De gemeente heeft daarin contractueel gezien geen taak.
19. De klachten van de bewoners zien voor het overige op het functioneren van de energievoorziening, waarbij bovendien de vraag is of de oorzaak van de klachten is gelegen in de energievoorziening zelf (tot aan het leverpunt) of in de binnenhuisinstallatie. De energievoorziening is eigendom van Eteck en de binnenhuisinstallatie is eigendom van de bewoners. Als de oorzaak van de klachten is gelegen in een gebrek in de binnenhuisinstallatie, zijn de bewoners zelf verantwoordelijk. Als de oorzaak van de klachten is gelegen in de energievoorziening, dienen de bewoners zich daarvoor te wenden tot Eteck. De gemeente heeft daarin (wederom) géén taak jegens de bewoners.
20. Het voorgaande laat overigens onverlet dat de gemeente op grond van de overeenkomst wellicht wel mogelijkheden heeft om Eteck aan te spreken op grond van verplichtingen die Eteck heeft jegens de gemeente op basis van de overeenkomst. Hierop zal in het navolgende nader worden ingegaan.

Warmtewet

21. Nu de gemeente op grond van de overeenkomst met Nuon géén verplichtingen heeft jegens de bewoners, dient te worden beoordeeld of de gemeente op grond van de Warmtewet verplichtingen heeft jegens de bewoners ten aanzien van de door de bewoners kenbaar gemaakte klachten c.q. ten aanzien van het functioneren van Eteck als energieleverancier en/of het functioneren van de energievoorziening. Uit de Warmtewet volgen echter enkel verplichtingen voor de energieleverancier ten opzichte van verbruikers (i.c. de bewoners), doch geen verplichtingen van de gemeente jegens de verbruikers/bewoners. Uit de Warmtewet volgt bijvoorbeeld dat energieleveranciers jegens verbruikers gehouden zijn tot levering van warmte tegen redelijke voorwaarden en met inachtneming van een goede kwaliteit van dienstverlening, het zogenaamde “niet-meer-dan-anders-principe”, namelijk dat de levering van warmte niet duurder mag zijn dan gas en dat de Minister kan ingrijpen indien de levering van warmte in onvoldoende mate gewaarborgd is.
22. Dit zijn echter verplichtingen van de energieleverancier jegens de verbruikers, waarop de bewoners een beroep kunnen doen jegens Eteck indien dat aan de orde zou zijn. Ook op grond van de Warmtewet heeft de gemeente derhalve strikt juridisch genomen, geen taak c.q. verantwoordelijkheid jegens de bewoners. Los daarvan volgt op dit moment uit niets dat de levering van warmte onvoldoende gewaarborgd is.

Verplichtingen van Eteck jegens de gemeente

23. Zoals beschreven heeft de gemeente jegens de bewoners op grond van de overeenkomst en/of op grond van de Warmtewet géén verplichtingen c.q. verantwoordelijkheid voor het functioneren van Eteck als energieleverancier en/of het functioneren van de energievoorziening. De bewoners hebben een overeenkomst met Eteck en dienen zich ter zake tot Eteck te wenden. Dat is het uitgangspunt.
24. De gemeente heeft op grond van de overeenkomst met Nuon (thans Eteck) echter wel mogelijkheden om Eteck aan te spreken op haar verantwoordelijkheid jegens de bewoners om bijvoorbeeld een goed functionerende storingsdienst te hebben en/of om Eteck te vragen aan te tonen dat energievoorziening naar behoren functioneert, dat de prijs in overeenstemming is met het niet-meer-dan-anders-principe en/of dat de milieuprestatie wordt gehaald zoals deze is opgenomen in de overeenkomst. In de overeenkomst zijn diverse verplichtingen/verantwoordelijkheden bepaald die Eteck ten aanzien van de energievoorziening heeft jegens de gemeente.
25. De bewoners kunnen de gemeente weliswaar niet verplichten om Eteck daarop aan te spreken, maar de gemeente kan daartoe coulancehalve en uit politiek oogpunt jegens bewoners wel overgaan. De reden daarvoor kan tevens erin zijn gelegen dat voor de gemeente in dit dossier belangrijk is om te weten hoe de energievoorziening functioneert en of de oorzaak van de door de bewoners gestelde problemen al dan niet wordt veroorzaakt door gebreken in de energievoorziening (incl. de meetinrichting tot aan het leverpunt). Indien hieruit volgt dat de energievoorziening in orde is en de problemen derhalve waarschijnlijk worden veroorzaakt door gebreken in de binnenhuisinstallatie, kunnen de bewoners daarmee zelf aan de slag.

26. Teneinde inzichtelijk te maken welke verplichtingen Eteck jegens de gemeente heeft op grond van de overeenkomst waarop de gemeente Eteck kan aanspreken, zullen deze verplichtingen onderstaand worden beschreven.

Beheer en onderhoud van de energievoorziening

27. Uit artikel 3.1.1. van de overeenkomst volgt dat het energiebedrijf gehouden is om tijdens de contractduur (30 jaar) voor eigen rekening en risico de energievoorziening te beheren en te onderhouden, waarbij is bepaald dat het onderhoud zowel preventief als correctief dient plaats te vinden (incl. materialen, loonkosten en vervanging). Deze verplichting wordt herhaald in artikel 4.5.1. De gemeente kan Eteck derhalve aanspreken op haar verplichting tot deugdelijk onderhoud en beheer van de energievoorziening indien Eteck daaraan niet zou voldoen. Op basis van de klachten van de bewoners zijn wij van mening dat op dit moment niet direct aanleiding bestaat om te veronderstellen dat Eteck niet aan deze verplichting voldoet, maar het staat de gemeente vrij bij Eteck te informeren naar de wijze waarop invulling wordt gegeven aan deze verplichting.

Aanleg, beheer en onderhoud meetinrichting

28. Uit artikel 3.4.3. volgt dat het energiebedrijf de zogenaamde meetinrichting in de woningen dient te leveren, installeren, beheren en onderhouden conform de Aansluitvoorwaarden welke zijn bijgevoegd als bijlage C.1. bij de overeenkomst. De gemeente kan bij Eteck nagaan op welke wijze invulling wordt gegeven aan de verplichting tot onderhoud en beheer van de Meetinrichting. Daartoe bestaat overigens naar onze mening op dit moment nog weinig aanleiding nu de klachten van de bewoners niet erop duiden dat er iets mis zou zijn met de meetinrichting.

Leveringscondities warm tapwater op het Leveringspunt

29. Uit artikel 3.4.5. van de overeenkomst volgt dat het energiebedrijf de Warmte, Koude en het Warme tapwater op het Leveringspunt dient te leveren volgens de specificaties van leveringscondities en installatieparameters zoals vermeld in bijlage C.4 bij de overeenkomst en zoals genoemd in de leveringsvoorwaarden Koude en Warmte en Warm tapwater zoals vermeld in bijlage J en K. Ook hiervoor geldt dat indien de gemeente op basis van meldingen van bewoners reden heeft om te twijfelen of Eteck de Warmte, Koude en het Warme tapwater wel levert conform de beschreven voorwaarden en condities, de gemeente Eteck hierop kan aanspreken. Zolang echter niet vaststaat dat het warme tapwater niet wordt geleverd overeenkomstig het bepaalde in de overeenkomst, is geen sprake van een tekortkoming en kan de gemeente Eteck niet dwingen tot nakoming.

Capaciteitseis warm tapwater

30. Uit artikel 3.6.4. van de overeenkomst volgt dat het energiebedrijf ervoor zorgdraagt dat de capaciteit van Warm tapwaterlevering minimaal overeenkomstig CW-klasse 4 is. Hieruit volgt dat Eteck verantwoordelijk is voor de levering van tapwater overeenkomstig klasse 4. Dit is derhalve een afdwingbare verplichting van Eteck jegens de gemeente, maar om Eteck daarop te kunnen aanspreken dient echter wel vast te staan dat hieraan niet wordt voldaan. De gemeente kan navraag doen bij Eteck of de capaciteit minimaal overeenkomstig CW-klasse 4 is. Op dit moment wordt echter enkel door bewoners gesuggereerd dat de capaciteit onvoldoende zou

zijn, maar dit wordt op geen enkele wijze geadstrueerd. Ook hiervoor geldt dat de gemeente Eteck kan houden aan deze verplichting indien en zodra vaststaat dat de capaciteit niet overeenkomt met CW-klasse 4.

Prestatie-eis warm tapwatervoorziening

31. Uit artikel 3.6.6. volgt dat de Warm tapwatervoorziening dient te voldoen aan de prestatie-eisen die het GIW stelt aan levering van warm tapwater. Ook dit is een afdwingbare verplichting van Eteck jegens de gemeente, maar om Eteck daarop te kunnen aanspreken dient echter wel vast te staan dat hieraan niet wordt voldaan. Op dit moment staat dat niet vast, integendeel. Uit het onderzoek van EES uit 2016 volgt dat de problemen met de te lange tijdsduur voordat warm tapwater uit de kraan komt, is gelegen in de binnenhuisinstallatie hetgeen niet tot de verantwoordelijkheid van Eteck behoort, maar tot de verantwoordelijkheid van de bewoners zelf.

EPC

32. Uit artikel 3.7 volgt dat het energiebedrijf jegens de gemeente ervoor verantwoordelijk is dat de toepassing van de energievoorziening effect heeft op de EPC van de woningen van ten minste 0,2 EPC-punt per woning. Ook hiervoor geldt dat vast dient te staan dat hieraan niet wordt voldaan alvorens de gemeente Eteck hierop kan aanspreken.

Kostenkader

33. Uit artikel 4.3 van de overeenkomst volgt dat de energieleverancier jegens de gemeente verplicht is tot het hanteren van vaste tarieven voor alle aansluitingen jegens de bewoners, waarbij in artikel 4.3.1. e.v. van de overeenkomst expliciet is bepaald wat de tarieven zijn voor de eerste helft van 2007. Voor wat betreft de tarieven is van belang dat het energiebedrijf gedurende de contracttermijn van 30 jaar jegens de gemeente verplicht is zich te houden aan het "niet-meer-dan-anders-beginsel". Dit is in beginsel hetzelfde als wat uit de Warmtewet volgt. Dit beginsel is nader geconcretiseerd in bijlage E van de overeenkomst. Voorts volgt uit artikel 4 van de overeenkomst een duidelijke tariefregulering, met als garantie van het energiebedrijf dat de jaarlijkse kosten voor de verbruikers voor ruimteverwarming, warm tapwater en ruimtekoeling gedurende de contracttermijn van 30 jaar, niet hoger zullen zijn dan de jaarlijkse kosten in de referentiesituatie (niet-meer-dan-anders) waarvoor voor het jaar 2006 het bedrag van € 983,- (incl. BTW) per jaar gold.
34. In bijlage E1 bij de overeenkomst zijn richtlijnen opgenomen voor aanpassing van de tarieven (vastrecht en de energieprijs voor warmte) gedurende de looptijd van de overeenkomst. Voor de energieprijs is onder andere bepaald dat deze halfjaarlijks wordt vastgesteld op basis van de laagste gasprijs die in Nederland wordt aangeboden en onder enkele in bijlage E1 nader geconcretiseerde voorwaarden. Verbruikers én de gemeente hebben beide het recht om de tarieven te toetsen. Indien de tarieven hoger blijken te zijn dan het kostenkader uit bijlage E dient het energiebedrijf de tarieven direct aan te passen en de eventueel teveel ontvangen bedragen te retourneren c.q. te verrekenen met de verbruikers. Eventuele nieuwe wetgeving gedurende de looptijd van de overeenkomst zal nimmer leiden tot aanpassing van het kostenkader zoals beschreven in bijlage E en zal eveneens geen

nadere/andere consequenties hebben voor de exploitatie van de energievoorziening door Nuon.

35. Het voorgaande laat evenwel onverlet dat indien het verbruik veel hoger is dan de in bijlage E genoemde uitgangspunten (gemiddeld warmteverbruik van 17,8 GJ per jaar) als gevolg van een defect in de binnenhuisinstallatie, dit voor rekening komt van de bewoners. De bewoners zijn namelijk verantwoordelijk voor het deugdelijk functioneren van de binnenhuisinstallatie.

Storingsrapportage

36. Het energiebedrijf is blijkens artikel 5.3.1. gehouden om op verzoek van de gemeente rapportages op te stellen over het aantal, de duur en de herhalingsgraad van de storingen. Op verzoek van de gemeente kan tevens overleg worden gelast teneinde het aantal, de duur en de aard en/of herhalingsgraad van de storingen te verminderen.

Storingsdienst

37. Het energiebedrijf is op grond van artikel 5.3.2. jegens de gemeente verplicht om een storingsdienst te hebben die 24/7 bereikbaar en beschikbaar is voor gebruikers teneinde storingen te melden. Bovendien is het energiebedrijf jegens de gemeente verplicht om binnen 24 uur na een melding van een urgente storing, de storing verholpen te hebben. Als dat niet lukt, dient het energiebedrijf een adequaat plan van aanpak op te stellen en met de betreffende bewoner overeen te komen. In geval van niet-urgente storingen zal het energiebedrijf de klant/bewoner benaderen voor het maken van een afspraak op een zo kort mogelijke termijn die ten hoogste vijf werkdagen bedraagt, teneinde de storing binnen een naar de aard ervan redelijke termijn te verhelpen. De storingsdienst ziet overigens enkel op de energievoorziening tot aan het leverpunt (zich bevindende direct achter de meetinrichting) en derhalve niet op de binnenhuisinstallatie. Indien de klacht c.q. het probleem zich bevindt in de binnenhuisinstallatie, zijn de bewoners zelf verantwoordelijk voor het verhelpen van de problemen.

Milieuprestatie en rapportage

38. De energieleverancier is blijkens artikel 6.1.1. in het kader van de milieuprestatie gehouden tot het behalen van een CO₂-reductie van 30% of meer ten opzichte van de situatie waarin de woningen een EPC van 1,0 zouden hebben gehad en voorzien waren van Hr-ketels en aangesloten waren op aardgas. Uit artikel 6.1.2. volgt dat de CO₂-reductie jaarlijks door het energiebedrijf dient te worden bepaald conform de methodiek zoals volgt uit bijlage H bij de overeenkomst. In dat kader volgt uit de overeenkomst (artikel 6.2.1.) dat het energiebedrijf na oplevering van de laatste woning voor eigen rekening en risico jaarlijks een rapportage opstelt over ten minste de milieuprestatie van de energievoorziening in relatie tot de in artikel 6.1.1. vermelde doelstelling. Deze rapportage dient het energiebedrijf te publiceren aan de gemeente en de verbruikers. De gemeente heeft het recht om de milieuprestatie te toetsen.

Mogelijkheden voor de gemeente

39. Uit het voorgaande volgen diverse verplichtingen van Eteck jegens de gemeente ten aanzien van beheer en onderhoud van de energievoorziening, levering van Warmte, Koude en tapwater conform de overeengekomen specificaties, capaciteit van de warm tapwaterlevering, de prijs voor de energie- en tapwaterlevering, het opstellen van storingsrapportages en het hebben van een storingsdienst en het voldoen aan de milieuprestatie-eisen. Deze verplichtingen zijn afdwingbaar door de gemeente jegens Eteck, maar daarvoor geldt wel dat indien Eteck zich op het standpunt stelt dat wordt voldaan aan deze verplichtingen, de gemeente Eteck pas kan dwingen tot nakoming indien vaststaat dat Eteck niet voldoet aan de betreffende verplichtingen. Daarvoor bestaat thans nog geen aanleiding.
40. Naar aanleiding van de klachten van de bewoners over de energievoorziening, waaronder de warmtapwatervoorziening, staat geenszins vast dat de energievoorziening niet voldoet aan de in de overeenkomst gestelde eisen en voorwaarden. De bekende klachten van de bewoners lijken ons derhalve onvoldoende om Eteck aan te spreken op haar verplichtingen in dat kader. Eteck is weliswaar gehouden tot deugdelijk onderhoud en beheer van de energievoorziening en is verantwoordelijk voor het functioneren van de energievoorziening, maar de gemeente kan Eteck op basis van de overeenkomst niet dwingen tot het uitvoeren van een grootschalig onderzoek naar de kwaliteit van de energievoorziening, zonder dat de gemeente bewijs in handen heeft dat de energievoorziening niet naar behoren functioneert en/of niet voldoet aan de eisen die de overeenkomst daaraan stelt. De klachten van de bewoners aangaande de warmtapwatervoorziening worden overigens ontkracht door het eerdere rapport van EES uit 2016.
41. Ook de klachten van de bewoners aangaande de service van Eteck kunnen niet door de gemeente met een beroep op enige verplichting van Eteck uit hoofde van de overeenkomst worden verholpen. De overeenkomst spreekt enkel over een storingsdienst die 24/7 beschikbaar en bereikbaar dient te zijn en over de afhandelingen van storingen binnen bepaalde termijnen; storingen zijn echter geen klachten en ter zake de afwikkeling van klachten bepaalt de overeenkomst niets.
42. Om de bewoners tegemoet te komen zou de gemeente echter wel kunnen besluiten om geheel onverplicht en coulancehalve bij Eteck een storingsrapportage op te vragen op grond van artikel 5.3.1. van de overeenkomst. Op die manier krijgt de gemeente inzicht in het aantal, de duur en herhalingsgraad van eventuele storingen. Zoals uit artikel 5.3.1. volgt, kan op basis van een dergelijke rapportage overleg plaatsvinden tussen de gemeente en Eteck met als doel het aantal, de aard en de duur en/of de herhalingsgraad van de storingen te verminderen. Indien de rapportage daartoe aanleiding geeft (doordat veel storingen worden/zijn geconstateerd) kan wellicht zelfs worden besloten tot een onderzoek (wellicht op kosten van Eteck) naar de kwaliteit van de energievoorziening, althans of de energievoorziening wel voldoet aan de eisen die de overeenkomst daaraan stelt.

43. Ook kan de gemeente met een beroep op artikel 6.2.1. bij Eteck de jaarlijkse rapportage opvragen aangaande de milieuprestatie van de energievoorziening teneinde te toetsen of wordt voldaan aan de in de overeenkomst in artikel 3.7 en 6.1.1. genoemde energieprestatiegarantie. De gemeente heeft de mogelijkheid en het recht om de prestatie te toetsen. Ook op deze manier kan de gemeente meer inzicht krijgen in het functioneren van de energievoorziening en mogelijk maatregelen nemen jegens Eteck (op grond van de overeenkomst) indien uit de rapportages en/of toetsing daarvan blijkt dat de energievoorziening niet voldoet aan de eisen uit de overeenkomst.
44. Ten slotte heeft de gemeente – naast de bewoners – het recht op basis van de overeenkomst om de door Eteck gehanteerde tarieven te toetsen aan de eisen zoals **die volgen uit artikel 4 van de overeenkomst c.q. aan het “niet-meer-dan-anders-principe”**. De gemeente zou daartoe kunnen besluiten omdat uit de bewonersenquête volgt dat een deel van de bewoners ontevreden is met de door Eteck gehanteerde tarieven. Uiteraard is de gemeente hiertoe niet gehouden, maar de gemeente zou dit kunnen doen teneinde de bewoners tegemoet te komen en inzicht te krijgen in de vraag of Eteck zich houdt aan haar verplichtingen uit hoofde van de overeenkomst.

Conclusie

45. De gemeente heeft uit hoofde van de overeenkomst géén verplichtingen jegens de bewoners ten aanzien van de energievoorziening. Eteck is jegens de bewoners verantwoordelijk voor (het functioneren van) de energievoorziening tot aan de binnenhuisinstallatie. De bewoners zijn verantwoordelijk voor het functioneren van de binnenhuisinstallatie. De gemeente heeft zowel ten aanzien van het functioneren van de binnenhuisinstallatie als de energievoorziening geen verantwoordelijkheden jegens de bewoners. Ook uit de Warmtewet volgen geen verplichtingen van de gemeente jegens de bewoners.
46. De bewoners dienen zich derhalve te richten tot Eteck als het gaat om klachten over **het serviceniveau van Eteck, de hoge jaarnota's en/of het functioneren van de energievoorziening**. De gemeente heeft hierin noch op basis van de overeenkomst met Nuon (thans Eteck) noch op basis van de Warmtewet enige verantwoordelijkheid jegens de bewoners.
47. Uit de overeenkomst tussen de gemeente en Nuon (thans Eteck) vloeien echter wel enkele verplichtingen voort voor Eteck jegens de gemeente. Deze verplichtingen zijn in het voorgaande uitvoerig beschreven. De verplichtingen zien onder andere op kwaliteit van de energievoorziening en het beheer en onderhoud daarvan. Op dit moment bestaat echter geen concrete en objectieve aanleiding om te veronderstellen dat de energievoorziening niet voldoet aan de in de overeenkomst gestelde eisen. De gemeente kan Eteck op grond van de overeenkomst derhalve niet dwingen om aan te tonen dat de energievoorziening wel voldoet aan de in de overeenkomst gestelde eisen.

48. Teneinde de bewoners toch tegemoet te komen in hun wens dat de gemeente de regie neemt in de gesprekken met Eteck, kan de gemeente geheel onverplicht en coulanchehalve besluiten tot het opvragen van een storingsrapportage bij Eteck en een rapportage over de milieuprestatie van de energievoorziening. Indien deze rapportages daartoe aanleiding geven, kan wellicht in overleg met Eteck worden besloten tot het uitvoeren van nadere onderzoeken ten aanzien van het functioneren van de energievoorziening. Indien de rapportages echter uitwijzen dat de energievoorziening weinig of geen storingen vertoont en voldoet aan de milieuprestatie, bestaat geen aanleiding tot het doen van nader onderzoek. In dat geval zouden de bewoners wellicht zelfstandig onderzoek moeten laten doen naar de werking van de binnenhuisinstallatie.
49. Teneinde de zorg van de bewoners omtrent de tarieven weg te nemen, kan de gemeente op grond van de overeenkomst besluiten tot toetsing van de tarieven aan het kostenkader zoals is vastgelegd in artikel 4 van de overeenkomst en in bijlage E bij de overeenkomst. Indien daaruit volgt dat de gehanteerde tarieven te hoog zijn, kan de gemeente (en de bewoners) Eteck aanspreken tot aanpassing van de tarieven en verrekening van het door de bewoners te veel betaalde.
50. Indien de gemeente besluit tot het opvragen van de betreffende rapportages en/of toetsing van de tarieven, dient naar onze mening richting de bewoners echter wel duidelijk gemaakt te worden dat de gemeente dat coulanchehalve doet en dat de gemeente daarmee géén nadere verplichtingen en/of verantwoordelijkheid jegens de bewoners op zich neemt.

*_*_*_*_*_*

