

Eindbeslissing

(B)2402

24 november 2022

Eindbeslissing over de aanvraag tot benoeming van mevrouw Valérie Vandegaart als nalevingsfunctionaris van de N.V. Balansys en de goedkeuring van de voorwaarden betreffende het mandaat of de arbeidsvoorwaarden, met inbegrip van de duur van het mandaat van de nalevingsfunctionaris

genomen met toepassing van artikel 15/2 ter, § 1, van de wet van 12 april 1965, betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen

Niet-vertrouwelijk

INHOUDSOPGAVE

INHOUDSOPGAVE.....	2
INLEIDING	3
1. WETTELIJK KADER.....	4
1.1. Europese wetgeving	4
1.2. Gaswet van 8 juli 2015	5
1.3. Beoordelingscriteria	8
2. ANTECEDENTEN.....	9
2.1. Algemeen.....	9
2.2. Raadpleging	9
3. BEOORDELING	10
3.1. Voorafgaand	10
3.2. Onafhankelijkheid van de nalevingsfunctionaris	12
3.3. Beroepsbekwaamheid van de nalevingsfunctionaris.....	13
3.4. Voorwaarden mandaat van de nalevingsfunctionaris	13
4. CONCLUSIE	14
BIJLAGE.....	15

INLEIDING

De COMMISSIE VOOR DE REGULERING VAN DE ELEKTRICITEIT EN HET GAS (CREG) onderzoekt hierna, op grond van artikel 15/2 ter, § 1, van de wet van 12 april 1965, betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen (hierna: gaswet), de aanvraag tot benoeming van mevrouw Valérie Vandegaart als nalevingsfunctionaris van de NV Balansys (hierna Balansys) alsmede de voorwaarden betreffende het mandaat of de arbeidsvoorwaarden, met inbegrip van de duur van het mandaat van de nalevingsfunctionaris.

Voornoemde aanvraag tot benoeming van nalevingsfunctionaris werd door Balansys per brief op 28 april 2022 bij de CREG per drager met ontvangstbewijs ingediend, samen met vier bijlagen, te weten :

- het Curriculum Vitae van mevrouw Valérie Vandegaart;
- een bijvoegsel van 22 april 2022 aan de overeenkomst afgesloten met mevrouw Valérie Vandegaart;
- een verklaring van naleving van de onafhankelijkheidsvoorwaarden ondertekend door mevrouw Valérie Vandegaart op 7 april 2022;
- een verklaring inzake de gereguleerde documenten van Balansys ondertekend door mevrouw Valérie Vandegaart op 7 april 2022.

De onderstaande eindbeslissing is ingedeeld in vier delen. Het eerste deel gaat over het wettelijke kader. In het tweede deel worden de antecedenten uiteengezet. In het derde deel wordt onderzocht of de aanvraag tot benoeming van mevrouw Valérie Vandegaart als nalevingsfunctionaris de voorschriften van de gaswet naleeft. Daarnaast onderzoekt de CREG ook de voorwaarden betreffende het mandaat of de arbeidsvoorwaarden, met inbegrip van de duur van het mandaat van de nalevingsfunctionaris. Het vierde deel, tenslotte, bevat de conclusie.

De eindbeslissing werd goedgekeurd door het Directiecomité van de CREG op zijn vergadering van 24 november 2022.

1. WETTELIJK KADER

1.1. EUROPESE WETGEVING

1. Artikel 7.4, van de richtlijn 2009/73/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009, betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor aardgas en tot intrekking van Richtlijn 2003/55/EG (hierna: gasrichtlijn), stelt dat ingeval verticaal geïntegreerde transmissiesysteembeheerders (hierna: TSB's) deelnemen aan een gemeenschappelijke onderneming die is opgericht ter uitvoering van zulke samenwerking, de gemeenschappelijke onderneming een nalevingsprogramma moet ontwerpen en uitvoeren waarin maatregelen zijn opgenomen om discriminerend en concurrentie verstorend gedrag uit te sluiten. Dit programma bevat specifieke verplichtingen van de werknemers ter verwezenlijking van de doelstelling van uitsluiting van discriminerend en concurrentieverstorend gedrag. Het nalevingsprogramma wordt ter goedkeuring voorgelegd aan ACER¹ en de naleving ervan wordt op onafhankelijke wijze gemonitord door de nalevingsfunctionarissen van de verticaal geïntegreerde TSB's, aldus de gasrichtlijn.

2. De samenwerking waarvan sprake in artikel 7.4 van de gasrichtlijn wordt onder meer in artikel 7.1 van de gasrichtlijn omschreven als de activiteit waarbij de lidstaten en de regulerende instanties onderling samenwerken met het doel hun nationale markten op een of meer regionale niveaus te integreren. In geval de lidstaten hierin voorzien in de nationale wetgeving, moedigen de regulerende instanties de samenwerking van TSB's op regionaal niveau aan en faciliteren zij deze, ook bij grensoverschrijdende vraagstukken, ten einde een daadwerkelijke concurrerende interne markt voor aardgas tot stand te brengen. Daarnaast bevorderen zij de samenhang van hun wettelijke, regelgevings- en technisch kader en vergemakkelijken zij de integratie van de geïsoleerde systemen die nog steeds „gaseilanden” in de Gemeenschap vormen.

3. De gasrichtlijn vervolgt dat ACER hiervoor samenwerkt met de nationale regulerende instanties en TSB's ter waarborging van de compatibiliteit van de regelgevingskaders tussen de regio's met het oog op de totstandbrenging van een concurrerende interne markt voor aardgas (artikel 7.2 van de gasrichtlijn).

4. Artikel 7.3, van de gasrichtlijn voorziet dat lidstaten bij de uitvoering van de richtlijn ervoor zorgen dat de TSB's één of meer geïntegreerde systemen op regionaal niveau hebben waaraan twee of meer lidstaten aan meewerken voor de toewijzing van capaciteit en voor de controle op de beveiliging van het net.

5. Sinds 1 oktober 2015 is de verordening (EU) Nr. 312/2014 van de Commissie van 26 maart 2014 tot vaststelling van een netcode inzake gasbalancerings van transmissienetten (hierna: NC BAL) van toepassing. Artikel 4.4 van de NC BAL stelt: *“In een balanceringszone waar meerdere transmissiesysteembeheerders actief zijn, is deze verordening van toepassing op alle transmissiesysteembeheerders binnen die balanceringszone. Wanneer de verantwoordelijkheid voor het in balans houden van hun transmissienetten aan een entiteit is overgedragen, is deze verordening van toepassing op die entiteit voor zover bepaald in de toepasselijke nationale regelgeving.”*

¹ Het Agentschap overeenkomstig het artikel 1 van de verordening (EG) nr. 713/2009 van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 tot oprichting van een Agentschap voor de samenwerking tussen energieregulators, vervangen door de verordening (EU) 2019/942 van het Europees Parlement en de Raad van 5 juni 2019 tot oprichting van een Agentschap van de Europese Unie voor de samenwerking tussen energieregulators

6. Met toepassing van artikel 9 en 10, van de gasrichtlijn werd Fluxys Belgium gecertificeerd onder het model van “*full Ownership Unbundling*”. Met toepassing van artikel 49.6, van de gasrichtlijn is Luxemburg vrijgesteld van de toepassing van artikel 9, van de gasrichtlijn.

1.2. GASWET VAN 8 JULI 2015

7. Op basis van artikel 7, meer in het bijzonder artikel 7.4, van de gasrichtlijn werd de gaswet op 8 juli 2015² aangepast.

8. Met deze gaswetwijziging wordt door de wetgever aan Fluxys Belgium de mogelijkheid geboden een gemeenschappelijke onderneming op te richten waar andere TSB's aandeelhouder van mogen zijn enerzijds, en aan wie het beheer van één van de essentiële taken van een TSB mag worden gedelegeerd, namelijk het beheer voor het in evenwicht houden van het aardgasvervoersnet, anderzijds (artikel 15/1, § 3, van de gaswet).

9. De artikelen 9 en 10 van de gasrichtlijn, omgezet in onder meer artikel 8, § 4bis, en volgende van de gaswet, betreffende certificering zijn op de gemeenschappelijke onderneming niet van toepassing³.

10. De wetgever past op de gemeenschappelijke onderneming evenmin artikel 1, laatste lid, van de Verordening (EG) nr. 715/2009 van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 betreffende de voorwaarden voor de toegang tot aardgastransmissienetten en tot intrekking van Verordening (EG) nr. 1775/2005 (hierna: de gasverordening) toe⁴.

11. In de plaats daarvan heeft de wetgever gekozen voor het specifiek regelgevend kader, zoals voorzien in artikel 7.4, van de gasrichtlijn waardoor certificering van de gemeenschappelijke onderneming niet vereist is.

Dit specifiek regelgevend kader bestaat uit:

- De aanduiding van een nalevingsfunctionaris door de gemeenschappelijke onderneming, na goedkeuring door de CREG waarbij deze nalevingsfunctionaris strikte voorwaarden van onafhankelijkheid en beroepsbekwaamheid moet naleven. Daarnaast moet de CREG ook de voorwaarden betreffende het mandaat of de arbeidsvoorwaarden, met inbegrip van de duur van het mandaat van de nalevingsfunctionaris goedkeuren.
- Na advies van de CREG en voorafgaande goedkeuring door ACER moet de gemeenschappelijke onderneming beschikken over een verbintenissenprogramma in overeenstemming met artikel 7, van gasrichtlijn, waarvan de toepassing ervan door de nalevingsfunctionaris wordt gecontroleerd.
- Op de gemeenschappelijke onderneming zijn van toepassing de artikelen 8/3, § 1/1, derde tot vijfde lid, 8/4 en 8/5, van de gaswet:
 - o Artikel 8/3, § 1/1, derde tot vijfde lid, van de gaswet bepaalt: *“Het is eenzelfde [...] persoon niet toegelaten om lid te zijn van de raad van toezicht, de raad van bestuur of de organen die wettelijk de onderneming vertegenwoordigen en tegelijkertijd van een onderneming die werkzaam is in de productie of levering van aardgas en van de aardgasvervoersnetbeheerder.*

² Belgisch Staatsblad van 16 juli 2015

³ Raad van State, advies 57.224/3 van 7 april 2015

⁴ Wetsontwerp tot wijziging van de wet van 12 april 1965 betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen, 2 juni 2015, Memorie van Toelichting, algemene toelichting, pagina 5 (Parl. St. Doc 54, 1127/001)

De statuten van de vennootschap en de aandeelhoudersovereenkomsten mogen geen bijzondere rechten toekennen aan producenten, houders van een leveringsvergunning of tussenpersonen of de met die ondernemingen verbonden ondernemingen.

De commissie gaat na of de eventuele overeenkomst die tussen de aandeelhouders van de beheerder werd gesloten de, in artikel 8/5 bepaalde, minimumcriteria inzake onafhankelijkheid, en de in overeenstemming met artikel 15/5undecies, § 1, tweede lid, 3° en 5°, bepaalde maatregelen inzake vertrouwelijkheid en non-discriminatie in acht neemt.”

- *Artikel 8/4, van de gaswet bepaalt: “Indien de beheerder van het aardgasvervoersnet tot een verticaal geïntegreerde onderneming behoort, moet hij onafhankelijk zijn, tenminste wat zijn rechtsvorm, zijn organisatie en zijn beslissingsproces betreft, van andere activiteiten die niet gebonden zijn aan de vervoersactiviteit.”*
- *Tot slot, artikel 8/5, van de gaswet bepaalt: “Teneinde de onafhankelijkheid van de in artikel 8/4 bedoelde beheerder van het aardgasvervoersnet te waarborgen, gelden de volgende minimumcriteria :*

1° De personen die verantwoordelijk zijn voor het beheer mogen geen deel uitmaken van de structuren van de geïntegreerde aardgasonderneming die rechtstreeks of onrechtstreeks belast zijn met het dagelijks beheer van de productie-, de distributie- en de leveringsactiviteiten van aardgas.

2° Er worden passende maatregelen genomen om er voor te zorgen dat rekening wordt gehouden met de professionele belangen van de in 1 bedoelde personen, op zodanige wijze dat gewaarborgd is dat zij in alle onafhankelijkheid kunnen functioneren.

3° De beheerder van het aardgasvervoersnet beschikt over effectieve bevoegdheden om, onafhankelijk van zijn aandeelhouders, besluiten te nemen met betrekking tot de activa die nodig zijn voor de exploitatie, het onderhoud en de ontwikkeling van het vervoersnet.

4° De beheerder van het aardgasvervoersnet mag van zijn moedermaatschappij geen instructies ontvangen betreffende het dagelijks beheer, noch wat betreft de individuele beslissingen met betrekking tot de bouw of de modernisering van de aardgasvervoersleidingen die de grenzen van het jaarlijkse globale budget of van gelijk welk gelijkaardig document dat deze heeft goedgekeurd, niet overschrijden.”

12. Het verbintnissenprogramma werd in overeenstemming met artikel 7, van gasrichtlijn, na advies van de CREG van 17 juli 2017⁵ door Balansys op 18 januari 2018 aan ACER meegedeeld voor goedkeuring. Over haar ontwerpbeslissing heeft ACER op 7 juni 2019 een publieke raadpleging georganiseerd⁶.

13. In haar openbaar raadplegingsdocument maakt ACER een onderscheid tussen enerzijds het overdragen van een TSB-taak aan een derde entiteit en anderzijds het delegeren van een TSB-taak aan een derde entiteit.

14. In geval van overdracht van een TSB-taak aan een derde entiteit stelt ACER dat in dat geval de derde entiteit een TSB wordt en dus gecertificeerd moet worden. Wordt de TSB-taak daarentegen door een TSB gedelegeerd aan een derde entiteit volstaat de toepassing van artikel 7.4, van de gasrichtlijn indien minstens één van de aandeelhouders van de derde entiteit een verticaal geïntegreerd bedrijf is. Certificering is dus niet vereist omdat de TSB, die de TSB-taak delegeert, verantwoordelijk blijft voor de gedelegeerde TSB-taak.

⁵ Eindadvies (A)1618 van 17 juli 2017 over het nalevingsprogramma van de N.V. Balansys

⁶ https://acer.europa.eu/Official_documents/Public_consultations/Pages/PC_2019_G_04.aspx

15. De gaswet van 8 juli 2015 voorziet naast een nalevingsfunctionaris en een verbintenissenprogramma ook dat de CREG het balanceringscontract, de balanceringscode en de balanceringsstarieven van de gemeenschappelijke onderneming moet goedkeuren.

16. Aangaande de aanduiding van de nalevingsfunctionaris bepaalt de gaswet in artikel 15/2ter, § 1, van hoofdstuk IV afdeling III:

"De gemeenschappelijke onderneming als bedoeld in artikel 15/2bis benoemt, na goedkeuring van de Commissie, een natuurlijke of rechtspersoon, "nalevingsfunctionaris" genoemd.

De Commissie kan de goedkeuring, als bedoeld in het eerste lid, weigeren vanwege een gebrek aan onafhankelijkheid of aan beroepsbekwaamheid.

Indien een aandeelhouder van de gemeenschappelijke onderneming een beheerder van een aardgasvervoersnet in een andere lidstaat is, die deel uitmaakt van een verticaal geïntegreerd bedrijf, mag de nalevingsfunctionaris in het jaar voor zijn benoeming door de gemeenschappelijke onderneming, direct noch indirect, een professionele activiteit of verantwoordelijkheid uitgeoefend hebben, geen belang of zakelijke betrekkingen gehad hebben met een vestiging van het verticaal geïntegreerd bedrijf dat functies van productie of levering verricht of een onderdeel daarvan en/of met de aandeelhouders die er zeggenschap over uitoefenen, andere dan de beheerder van een aardgasvervoersnet. Dit verbod geldt ook na beëindiging van de benoeming gedurende ten minste achttien maanden.

De voorwaarden betreffende het mandaat of de arbeidsvoorwaarden, met inbegrip van de duur van zijn mandaat, van de nalevingsfunctionaris worden voor goedkeuring voorgelegd aan de Commissie. Deze voorwaarden waarborgen de onafhankelijkheid van de nalevingsfunctionaris, onder meer door hem te voorzien van alle middelen die nodig zijn om zijn taken te vervullen. Het mandaat van de nalevingsfunctionaris kan drie jaar niet overschrijden en mag hernieuwd worden.

Tijdens de volledige duur van zijn mandaat mag de nalevingsfunctionaris - direct noch indirect - een professionele positie, verantwoordelijkheid of belang hebben in de aandeelhouders van de gemeenschappelijke onderneming of in de aandeelhouders die er zeggenschap over uitoefenen.

De Commissie geeft instructie aan de gemeenschappelijke onderneming om de nalevingsfunctionaris in geval van gebrek aan onafhankelijkheid of beroepsbekwaamheid te ontheffen van zijn functie.

§ 2. De nalevingsfunctionaris woont alle relevante vergaderingen van de gemeenschappelijke onderneming bij, in het bijzonder wanneer het balanceringsmodel wordt behandeld, specifiek betreffende de tarieven, het balanceringscontract, de transparantie, de balanceringszone waarvoor de gemeenschappelijke onderneming verantwoordelijk is.

De nalevingsfunctionaris heeft zonder voorafgaande aankondiging toegang tot alle relevante gegevens, tot de kantoren van de gemeenschappelijke onderneming en tot alle informatie die voor de uitvoering van zijn taken noodzakelijk is.

§ 3. De nalevingsfunctionaris wordt belast met de volgende taken :

1° toezien op de tenuitvoerlegging van het nalevingsprogramma door de gemeenschappelijke onderneming;

2° opstellen van een verslag over de commerciële en financiële betrekkingen tussen de gemeenschappelijke onderneming en het verticaal geïntegreerde bedrijf of een onderdeel ervan en/of met de aandeelhouders die er zeggenschap over uitoefenen, anders dan de vervoersnetbeheerder. Zo nodig formuleert de nalevingsfunctionaris aanbevelingen over het nalevingsprogramma en somt de maatregelen op die zijn genomen in uitvoering van het nalevingsprogramma. Dit verslag wordt uiterlijk op 1 maart van elk jaar aan de Commissie meegedeeld;

3° de Commissie onverwijld in kennis stellen van elke inbreuk bij de uitvoering van het nalevingsprogramma."

17. Met toepassing van artikel 14.2 van de statuten van Balansys is het de nalevingsfunctionaris die het nalevingsprogramma opstelt, in overeenstemming met wat in de gaswet is voorzien.

18. De nalevingsfunctionaris woont ook alle relevante vergaderingen van de gemeenschappelijke onderneming bij, in het bijzonder wanneer het balanceringsmodel wordt behandeld, specifiek betreffende de tarieven, het balanceringscontract, de transparantie, de balancering, aankoop en verkoop van energie die nodig is voor het netevenwicht van de balanceringszone waarvoor de gemeenschappelijke onderneming verantwoordelijk is.

1.3. BEOORDELINGSCRITERIA

19. De CREG stelt vast dat het regulatorisch kader inzake de nalevingsfunctionaris en het nalevingsprogramma (artikel 15/2ter, § 1, van de gaswet) grote gelijkenissen vertoont met artikel 21 van de gasrichtlijn.

20. Artikel 21, van de gasrichtlijn betreft een voorwaarde die aan TSB's wordt opgelegd waarvan het transmissiesysteem op 3 september 2009 toebehoort aan een verticaal geïntegreerd bedrijf en dat een certificering aanvraagt met toepassing van artikel 9.8, (b) van de gasrichtlijn, zijnde het certificeringsmodel van onafhankelijke transmissiebeheerder (Independent Transmission Operator of hierna: ITO).

21. In haar beoordeling heeft de CREG zich onder meer laten leiden tot wat hierover in de verschillende opinies van de Europese Commissie inzake certificering van TSB's onder het ITO-model werd gesteld.

22. Uit de opinies van de Europese Commissie leidt de CREG af dat de nalevingsfunctionaris volgens de Europese Commissie aan dezelfde voorwaarden van onafhankelijkheid moet beantwoorden als deze vereist voor het personeel en de leden van de bestuursorganen van de TSB⁷. Evenmin mag de nalevingsfunctionaris financiële belangen hebben in de verticaal geïntegreerde onderneming.

23. De CREG zal drie beoordelingscriteria nader onderzoeken, met name de onafhankelijkheid van de nalevingsfunctionaris zowel ten aanzien van de gemeenschappelijke onderneming en diens aandeelhouders als ten aanzien van de stakeholders van de energiesector. Ten tweede, wordt toegezien op de beroepsbekwaamheid van de nalevingsfunctionaris en ten slotte, controleert de CREG of de voorwaarden opgenomen in de overeenkomst af te sluiten met de nalevingsfunctionaris en Balansys, haar in staat stellen haar opdracht onafhankelijk te kunnen uitvoeren.

24. Verder zal de CREG ook onderzoeken in welke mate de voorwaarden betreffende het mandaat of de arbeidsvoorwaarden, met inbegrip van de duur van het mandaat de onafhankelijkheid van de nalevingsfunctionaris waarborgen en of onder meer alle middelen ter beschikking worden gesteld die nodig zijn om de taken te kunnen vervullen.

⁷ Commission Opinion of 25.11.2011 pursuant to Article 3(1) of Regulation (EC) No 714/2009 and Article 10(6) of Directive 2009/72/EC - France - Certification of RTE; - Commission Opinion of 25.11.2011 pursuant to Article 3(1) of Regulation (EC) No 715/2009 and Article 10(6) of Directive 2009/73/EC - France - Certification of GRTgaz

2. ANTECEDENTEN

2.1. ALGEMEEN

25. Fluxys Belgium en Creos Luxembourg S.A. (hierna: Creos), de Luxemburgse TSB, hebben het beheer van hun netevenwicht gedelegeerd aan een gemeenschappelijke onderneming, genaamd Balansys, waarvan zij beiden elk voor 50% aandeelhouder van zijn.

26. Overeenkomstig de beslissing van de CREG van 27 september 2012 werd Fluxys Belgium overeenkomstig het model van “*full Ownership Unbundling*” gecertificeerd. Met toepassing van artikel 49.6, van de gasrichtlijn is Luxemburg ontheven van artikel 9, van de gasrichtlijn. Creos is bijgevolg een niet gecertificeerde TSB.

27. Balansys werd bij notariële acte als een Luxemburgse vennootschap opgericht op 7 mei 2015.

28. Bij beslissing van 22 juni 2016⁸ werd mevrouw Valérie Vandegaart als nalevingsfunctionaris van Balansys benoemd voor een periode van drie jaren. Het mandaat van nalevingsfunctionaris mag hernieuwd worden (artikel 15/2ter, § 1, tweede lid, van de gaswet).

29. Daarnaast heeft de CREG in dezelfde beslissing de voorwaarden betreffende het mandaat of de arbeidsvoorwaarden, met inbegrip van de duur van het mandaat van de nalevingsfunctionaris goedgekeurd.

30. Bij beslissing van 7 november 2019⁹ werd mevrouw Valérie Vandegaart als nalevingsfunctionaris van Balansys benoemd voor een nieuwe periode van drie jaren. Het mandaat van nalevingsfunctionaris mag hernieuwd worden (artikel 15/2ter, § 1, tweede lid, van de gaswet).

31. Per brief van 28 april 2022 heeft Balansys bij de CREG de aanvraag tot benoeming van een nalevingsfunctionaris per drager met ontvangstbewijs ingediend, samen met vier bijlagen, te weten :

- het Curriculum Vitae van mevrouw Valérie Vandegaart;
- een bijvoegsel aan de overeenkomst afgesloten met mevrouw Valérie Vandegaart op 22 april 2022;
- een verklaring ondertekend door mevrouw Valérie Vandegaart als nalevingsfunctionaris tot naleving van de onafhankelijkheidsvoorwaarden van 7 april 2022;
- een verklaring ondertekend door mevrouw Valérie Vandegaart als nalevingsfunctionaris inzake de gereguleerde documenten van Balansys, van 7 april 2022.

2.2. RAADPLEGING

32. Overeenkomstig artikel 33, § 1, van het huishoudelijk reglement van het directiecomité moet de CREG alvorens het een beslissing neemt, een openbare raadpleging organiseren, onverminderd de uitzonderingen bedoeld in afdeling 3 van dit hoofdstuk. Een openbare raadpleging gebeurt door het lanceren van de raadpleging op de website van de commissie.

⁸ Beslissing (B)160622-CDC-1509

⁹ <https://www.creg.be/nl/publicaties/beslissing-b1988>

33. Onderhavige eindbeslissing valt niet onder de uitzonderingen bedoeld in afdeling 3 van hoofdstuk 4 van het huishoudelijk reglement van het directiecomité.

34. Artikel 47, § 1, van het huishoudelijk reglement van het directiecomité stelt dat in het kader van elke publicatie het directiecomité erop toeziet dat geen vertrouwelijke informatie wordt verspreid.

35. Om deze redenen werd per brief door de CREG op 23 mei 2022 aan mevrouw Valérie Vandegaart en aan Balansys gevraagd of de ontwerpbeslissing van 22 mei 2022 vertrouwelijke informatie bevat, en zo ja, dienden zij in een schriftelijke verklaring nauwkeurig en ondubbelzinnig aan te geven welke informatie zij als vertrouwelijke informatie beschouwen. Tevens dienden zij in deze verklaring de redenen voor de vertrouwelijkheid alsook het mogelijke nadeel of de mogelijke schade die zij menen te kunnen lijden indien toch tot publicatie van de vertrouwelijke informatie zou worden overgegaan, op te geven. Indien de betrokken persoon (andere dan een natuurlijke persoon), zijnde *in casu* Balansys een geldige reden meent te hebben om zijn naam niet onthuld te zien, motiveert hij dit eveneens in deze verklaring.

De CREG mocht vanwege mevrouw Valérie Vandegaart een mailbericht ontvangen op 23 mei 2022 en vanwege Balansys op 30 mei 2022, beiden met de mededeling dat de ontwerpbeslissing geen vertrouwelijke informatie bevat.

36. Artikel 37, van het huishoudelijk reglement van het directiecomité bepaalt dat de raadplegingsperiode tussen drie en zes weken bedraagt, tenzij specifieke omstandigheden de vaststelling van een kortere raadplegingsperiode rechtvaardigen. Deze specifieke omstandigheden worden uiteengezet in het raadplegingsdocument en/of op de website van de commissie.

37. De CREG acht een raadplegingsperiode van drie weken als ruimschoots voldoende aangezien *in casu* het een hernieuwing betreft van het mandaat van de nalevingsfunctionaris van mevrouw Valérie Vandegaart en uit de bijlagen aan de brief van 28 april 2022 kan worden vastgesteld haar situatie sinds de beslissing van 22 juni 2016 niet is gewijzigd (zie hierna, beoordeling). Evenmin, werden de voorwaarden opgenomen in de overeenkomst afgesloten tussen mevrouw Valérie Vandegaart en Balansys gewijzigd.

38. De raadpleging heeft plaats gehad van 7 juni 2022 tot 28 juni 2022. De CREG heeft geen opmerkingen ontvangen.

3. BEOORDELING

3.1. VOORAFGAAND

39. De missie van Balansys is op te treden als balancing operator voor het geografisch gebied BeLux, zijnde de geïntegreerde H-gasmarkt van Luxemburg en België en de L-gasmarkt in België.

40. Deze integratie betekent dat de commerciële balancingactiviteiten van Fluxys Belgium en Creos gedelegeerd zijn aan de gemeenschappelijke onderneming, Balansys (zie paragrafen 13 en 14 van onderhavige eindbeslissing).

41. De taken van Balansys kunnen als volgt kort worden samengevat:

- 1) Balansys ontvangt de individuele balancingpositie van de *shippers* actief op de respectievelijke netwerken van Creos en Fluxys Belgium. Balansys voegt deze posities samen tot een enkele individuele positie voor de *shipper* in de geïntegreerde zone en deelt het resultaat hiervan mee

aan de betrokken *shipper*. Daarnaast bepaalt Balansys op basis van alle individuele posities ook een totale positie voor de geïntegreerde markt. Deze positie wordt eveneens megedeeld aan de *shippers*. Dit geldt voor de geïntegreerde H-gasmarktzone Luxemburg-België. Voor de L-gasmarkt is de rol beperkt tot het grondgebied België.

2) Zolang de balancing positie van de markt binnen vooraf vastgelegde drempelwaarden voor de markt (MT+ en MT-genoemd) schommelt komt Balansys niet tussen tijdens de dag. Indien de markt balancing positie de bovenste (of onderste) markt limietwaarde overschrijdt, komt Balansys tussenbeide met een verkoop- (of aankoop-)transactie op de aardgasmarkt (commodity) voor de hoeveelheid van het marktoverschot (of tekort). De overschotten, respectievelijk tekorten worden per *shipper* verrekend in contanten. Op het einde van iedere gasdag wordt het verschil tussen de totale hoeveelheden die in de geïntegreerde markt zijn binnengekomen en de totale hoeveelheden die door de eindklanten van de netgebruikers werden verbruikt of die de markt naar een aangrenzend marktgebied hebben verlaten, op nul gesteld. De verrekening gebeurt in contanten en is van toepassing op iedere *shipper*, zowel voor degenen die een overschot had, als voor degenen die een tekort had.

3) Balansys factureert aan en int van de *shippers* de balanceringskosten.

42. Om deze taken naar behoren te kunnen uitvoeren, dient overeenkomstig de gaswet Balansys een Balancing Overeenkomst, Balancing Code, Balancing Programma en Balancing tarief in te dienen en te laten goedkeuren door de CREG, respectievelijk de Luxemburgse regulator ILR. Inhoudelijk moeten deze gereguleerde documenten overeenkomstig de gaswet ook beantwoorden aan de NC BAL.

43. Uit publiek beschikbare informatie stelt de CREG vast dat Creos een verticaal geïntegreerde transmissienetbeheerder is.

Aandeelhouders Creos Luxembourg N.V.	
Encevo N.V.	75,43 %
Stad Luxembourg	20,00 %
De Staat Groot-Hertogdom Luxemburg	2,28 %
Fédération du Génie Technique	0,10 %
42 Luxemburgse gemeenten	2,13 %
Creos Luxembourg S.A. (eigen aandelen)	0,05 %
Totaal:	100,00 %

44. Encevo S.A., als belangrijkste aandeelhouder van Creos, is een holding gebaseerd op drie pijlers, vertegenwoordigd door drie verschillende entiteiten en hun respectieve dochterondernemingen: (1) energievoorziening en productie van hernieuwbare energie via Enovos, (2) netbeheer via Creos en (3) energiegerelateerde diensten (gedistribueerde productie, energie-efficiëntie, ecologische mobiliteit, ...) via Enovos-services.

45. Enovos is de belangrijkste energieleverancier van Luxemburg en is ook actief in Duitsland, Frankrijk en België. De missie van Enovos bestaat uit twee hoofdpijlers: aan de ene kant levert Enovos elektriciteit, aardgas en hernieuwbare energie aan een breed scala van klanten, waaronder industriële klanten, kmo's en particuliere huishoudens. Anderzijds, is Enovos ook actief in de ontwikkeling van duurzame energieprojecten.

46. Conform de gasrichtlijn wordt een verticaal geïntegreerde bedrijf gedefinieerd als zijnde een aardgasbedrijf of groep van aardgasbedrijven waarin dezelfde persoon of dezelfde personen, direct of indirect, het recht hebben zeggenschap uit te oefenen en waarbij het bedrijf of de groep van bedrijven

tenminste één van de functies van transmissie, distributie, LNG of opslag en ten minste één van de functies van productie of levering van aardgas verricht.

47. Enovos, dochter van de holding Encevo, heeft haar hoofdkantoor in het Groot-Hertogdom Luxemburg.

48. Voor de groepsstructuur van Encevo: <https://www.encevo.eu/en/who-we-are/?title=structure>

De groep is gebaseerd op drie pijlers, in wezen vertegenwoordigd door drie verschillende entiteiten en hun respectievelijke dochterondernemingen: energievoorziening en de productie van hernieuwbare energie via Enovos; netbeheer via Creos en energiegerelateerde diensten (gedistribueerde productie, energie-efficiëntie, eco-mobiliteit...) via Teseos.

49. De raad van bestuur van Balansys is vandaag samengesteld uit:

- mevrouw Ilse Geudens, werknemer bij Fluxys Belgium,
- de heer Rafaël Van Elst, werknemer bij Fluxys Belgium,
- de heer José Ghekière, naast lid van de raad van bestuur van Balansys, eveneens managing director van Balansys en werknemer bij Fluxys Belgium,
- de heer Carlo Bartocci, lid van het managementteam Creos,
- de heer Marc Meyer, hoofd van Asset Service department bij Creos.

3.2. ONAFHANKELIJKHEID VAN DE NALEVINGSFUNCTIONARIS

50. De onafhankelijkheid van de nalevingsfunctionaris wordt door de wetgever onder andere bepaald op basis van de vaststelling dat de nalevingsfunctionaris in het jaar voor zijn benoeming noch direct, noch indirect een professionele activiteit of verantwoordelijkheid mag hebben uitgeoefend, geen belang of zakelijke betrekkingen mag hebben gehad met een vestiging van het verticaal geïntegreerd bedrijf dat functies van productie of levering verricht of een onderdeel daarvan en/of met de aandeelhouders die er zeggenschap over uitoefenen, andere dan de beheerder van een aardgasvervoersnet.

51. De onafhankelijkheid van een nalevingsfunctionaris betekent ook dat hij gedurende de volledige duur van het mandaat geen financiële belangen mag bezitten van Balansys, noch in bedrijven die een functie van levering of productie van aardgas verrichten en die rechtstreeks of onrechtstreeks aangehouden worden door de aandeelhouders van Balansys.

52. In haar verklaring van 7 april 2022 heeft mevrouw Valérie Vandegaart gemeld dat zij :

- de onafhankelijkheidsvereisten zoals bedoeld in artikel 15/2ter, § 1, van de gaswet en van het nalevingsprogramma van Balansys (voor goedkeuring aan ACER over gemaakt door Balansys op 11 januari 2018) respecteert;
- in het jaar voorafgaand aan haar benoeming sinds 8 juli 2016 tot op heden direct noch indirect, een professionele activiteit of verantwoordelijkheid heeft uitgeoefend, geen belang of zakelijke betrekkingen te hebben gehad met een vestiging van een verticaal geïntegreerd bedrijf dat functies van productie of levering verricht of een onderdeel daarvan en/of met de aandeelhouders die er zeggenschap over uitoefenen, andere dan de beheerder van een aardgasvervoersnet;
- zich ertoe engageert gedurende de ganse periode van haar mandaat geen financiële intresten (obligaties, aandelen en andere financiële titels) te zullen bezitten van Balansys,

noch van ondernemingen actief in levering en productie van aardgas, noch rechtstreeks of onrechtstreeks van de aandeelhouders van Balansys.

53. Ander criterium waaraan de onafhankelijkheid van de nalevingsfunctionaris dient getoetst te worden, is dat de nalevingsfunctionaris van Balansys zijn bevoegdheden en taken onpartijdig moet kunnen uitoefenen ten aanzien van Balansys en diens aandeelhouders.

Dit betekent dat de nalevingsfunctionaris op een neutrale en onafhankelijke wijze zijn taken moet kunnen uitvoeren en op basis van objectieve criteria zijn beslissingen moet kunnen nemen.

De CREG heeft op basis van de jaarlijkse verslagen die mevrouw Vandegaart in haar hoedanigheid van nalevingsfunctionaris neerlegt bij de CREG, kunnen vaststellen dat zij haar mandaat op een onafhankelijke wijze tot op heden heeft kunnen waarnemen.

3.3. BEROEPSBEKWAAMHEID VAN DE NALEVINGSFUNCTIONARIS

54. Inzake beroepsbekwaamheid stelt de CREG vast dat bijlage 1 van de brief van Balansys een print screen is van de LinkedIn pagina van mevrouw Valérie Vandegaart.

55. Haar loopbaan kan volgens deze print screen samengevat worden als volgt:

- van 1998 tot 2003 advocate aan de balie te Brussel;
- van 2003 tot 2013 bedrijfsjuriste bij Elia, de Belgische elektriciteits-TSB;

56. Vandaag is zij partner van het advocatenkantoor Industrious law.

57. Door mevrouw Valérie Vandegaart wordt geen verdere verklaring afgelegd inzake wijziging van beroepservaring sinds voormelde beslissing van de CREG tot op heden.

3.4. VOORWAARDEN MANDAAT VAN DE NALEVINGSFUNCTIONARIS

58. Het ereloon van de nalevingsfunctionaris is bepaald in artikel 8 van de overeenkomst. De CREG stelt vast dat deze bepaling niet gewijzigd is.

59. Het ereloon moet de kandidate nalevingsfunctionaris in staat stellen om op een onafhankelijke manier haar taak te kunnen uitoefenen. De nalevingsfunctionaris heeft over het ereloon geen enkele opmerking gemaakt en dus gaat de CREG ervan uit dat het ereloon zoals begroot in de overeenkomst haar voldoende in staat stelt om onafhankelijk het mandaat te kunnen uitoefenen.

60. Aangaande de tweede alinea van artikel 12 van de overeenkomst (dat ongewijzigd is gebleven), herhaalt de CREG haar opmerking gemaakt in haar beslissing van 22 juni 2016, zijnde paragraaf 59, dat in geval beroep gedaan wordt op een derde persoon (natuurlijk of rechtspersoon), deze derde persoon het mandaat van nalevingsfunctionaris pas kan opnemen nadat de CREG hierover haar goedkeuring heeft gegeven overeenkomstig artikel 15/2ter, § 1, van de gaswet.

4. CONCLUSIE

Met toepassing van artikel 15/2 ter, § 1, eerste lid van de wet van 12 april 1965, betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen en gezien de analyse in deel II en III van deze eindbeslissing, beslist de CREG de aanvraag van de NV Balansys tot benoeming van mevrouw Valérie Vandegaart als nalevingsfunctionaris van de NV Balansys goed te keuren.

Met toepassing van artikel 15/2 ter, § 1, tweede lid van de wet van 12 april 1965, betreffende het vervoer van gasachtige producten en andere door middel van leidingen, keurt de CREG de voorwaarden betreffende het mandaat, met inbegrip van de duur van zijn mandaat, goed.

///

Voor de Commissie voor de Regulering van de Elektriciteit en het Gas:

Laurent JACQUET
Directeur

Andreas TIREZ
Directeur

Koen LOCQUET
Wvd. Voorzitter van het Directiecomité

BIJLAGE

Aanvraag tot benoeming van nalevingsfunctionaris door Balansys ingediend bij de CREG per brief op 28 april 2022, samen met vier bijlagen, te weten :

- het Curriculum Vitae van de nalevingsfunctionaris;
- een bijvoegsel van 7 april 2022 aan de overeenkomst afgesloten met de nalevingsfunctionaris;
- een verklaring van naleving van de onafhankelijkheidsvoorwaarden ondertekend door de nalevingsfunctionaris op 7 april 2022;
- een verklaring inzake de gereguleerde documenten van Balansys ondertekend door de nalevingsfunctionaris op 7 april 2022.