

Ons kenmerk: ACM/DE/2015/206921_OV
Zaaknummer: 15.0979.53

BESLUIT

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt op grond van artikel 9 van Verordening 2015/1222, betreffende de aanwijzing van APX Power B.V. als NEMO voor de termijn van 14 december 2015 tot en met 13 december 2019.

1 Samenvatting

1. In dit besluit wordt APX Power B.V. (APX) aangewezen als NEMO voor de termijn van 14 december 2015 tot en met 13 december 2019. APX had hiertoe een aanvraag bij ACM ingediend. Om als NEMO te worden aangewezen, moet een partij aantonen te voldoen aan in de verordening gestelde criteria. APX had in haar aanvraag hiervoor informatie aangeleverd. ACM heeft deze informatie getoetst en heeft geoordeeld dat APX aan deze criteria voldoet.
2. Een NEMO gaat, samen met de landelijke netbeheerders en ander NEMO's, er voor zorgen dat de Europese Elektriciteit markten op zowel day-ahead- als intradaybasis worden gekoppeld. Dit wordt uitgevoerd door de uit de day-ahead- en intradaymarkten voortkomende orders voor verschillende biedzones te matchen en simultaan zoneoverschrijdende capaciteiten toe te wijzen.

2 Procedure

3. Verordening 2015/1222 tot vaststelling van richtsnoeren betreffende capaciteitstoewijzing en congestiebeheer (hierna: CACM), die op 14 augustus 2015 in werking is getreden, verplicht lidstaten om binnen vier maanden na inwerkingtreding van CACM een Nominated Electricity Market Operator (hierna: NEMO) te hebben aangewezen. De laatste dag van deze termijn is daarmee 14 december 2015.
4. Op 30 juli 2015 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) via haar website eenieder uitgenodigd om een aanvraag bij ACM in te dienen om als NEMO te worden aangewezen.
5. Op 9 september 2015 heeft ACM van APX Power B.V. (hierna: APX) een aanvraag ontvangen om als NEMO te worden aangewezen (hierna: de aanvraag) voor de uitvoering van de eenvormige day-ahead- en intradaykoppeling.¹ APX heeft de aanvraag ondersteund met de benodigde informatie.
6. Op 29 september 2015 heeft ten kantore van ACM een gesprek over de aanvraag plaats gevonden tussen ACM en APX.
7. Op 15 oktober 2015 heeft ACM APX om aanvullende informatie gevraagd.² Op 27 oktober 2015 heeft ACM aanvullende informatie van APX ontvangen.³

Leeswijzer

8. In het volgende hoofdstuk wordt het wettelijk kader uiteengezet waarop ACM haar beoordeling heeft gebaseerd. Hoofdstuk 3 bevat de beoordeling door de ACM van de aanvraag van APX, gevolgd door het besluit in hoofdstuk 4.

¹ Brief van 31 augustus 2015, ontvangen op 9 september 2015, met kenmerk ACM/DE/2015/102371.

² Brief van 15 oktober 2015, met kenmerk ACM/DE/2015/205808.

³ Brief ontvangen op 27 oktober 2015, met kenmerk ACM/DE/2015/102839.

3 Wettelijk kader

Bevoegdheidsgrondslag ACM

9. De taken waarmee ACM is belast, zijn vastgelegd in de wet. Met betrekking tot de Elektriciteitswet (hierna: E-wet) zijn deze taken vastgelegd in artikel 5, eerste lid, van de E-wet:

“De Autoriteit Consument en Markt is belast met de aan haar opgedragen taken ter uitvoering van het bepaalde bij of krachtens deze wet, verordening 714/2009, verordening 713/2009 en verordening 1227/2011, alsmede met het toezicht op de naleving van het bepaalde bij of krachtens deze wet, verordening 714/2009, verordening 713/2009 en verordening 1227/2011.”

10. Verordening 2015/1222 (hierna: CACM) is een verordening die is vastgesteld krachtens Verordening 714/2009, waardoor ACM op grond van artikel 5, eerste lid, van de E-wet ook belast is met taken die voortvloeien uit CACM.

11. In artikel 4, derde lid, eerste zin van CACM wordt geregeld dat de regulerende instanties in beginsel verantwoordelijk zijn voor de aanwijzing van de NEMO's in een lidstaat:

“Tenzij anderszins bepaald door de lidstaten zijn de regulerende instanties de aanwijzende autoriteit die verantwoordelijk is voor de aanwijzing van de NEMO, de monitoring van de inachtneming van de aanwijzingscriteria en, in het geval van nationale wettelijke monopolies, de goedkeuring van de NEMO-vergoedingen of van de methodologie om die vergoeding te berekenen.”

12. De definitie van 'regulerende instanties' is opgenomen in artikel 2, tweede lid, aanhef en onder a, van Verordening 714/2009, een definitie die op grond van artikel 2 van CACM ook op CACM van toepassing is:

“a) ‘regulerende instanties’: de regulerende instanties bedoeld in artikel 35, lid 1, van Richtlijn 2009/72/EG;”

In artikel 35, eerste lid, van Richtlijn 2009/72/EG van het Europees Parlement en de Raad (hierna: de Richtlijn) is het volgende geregeld:

“Iedere lidstaat wijst één enkele nationale regulerende instantie aan.”

Artikel 5, tweede lid, van de E-wet stelt dat ACM is aangewezen als de in artikel 35, eerste lid, van de Richtlijn bedoelde nationale regulerende instantie:

“De Autoriteit Consument en Markt is de regulerende instantie, bedoeld in artikel 35, eerste lid, van de richtlijn en artikel 2, tweede lid, onderdeel a, van verordening 714/2009.”

Procedure

13. De definitie van NEMO is opgenomen in artikel 2, nummer 23, van CACM:
“„benoemde elektriciteitsmarktbeheerder (NEMO)”: een entiteit die door de bevoegde autoriteit is aangewezen om taken uit te voeren met betrekking tot eenvormige day-ahead- of eenvormige intradaykoppeling;”
14. Artikel 4, eerste lid, van CACM bepaalt dat elke lidstaat met een aansluiting van zijn elektriciteitsnet op een biedzone in een andere lidstaat uiterlijk binnen vier maanden na de inwerkingtreding van CACM een NEMO moet hebben aangewezen, waarbij marktbeheerders mogen worden uitgenodigd om een aanvraag in te dienen:
“Elke lidstaat waarvan het elektriciteitsnet is aangesloten op een biedzone in een andere lidstaat zorgt ervoor dat uiterlijk vier maanden na de inwerkingtreding van deze verordening één of meer NEMO’s worden aangewezen om de eenvormige day-ahead- en/of intradaykoppeling uit te voeren. Binnen- en buitenlandse marktbeheerders kunnen in dat verband worden uitgenodigd een aanvraag in te dienen om als NEMO te worden aangewezen.”
15. Artikel 4, tweede lid, van CACM eist dat een lidstaat voor iedere biedzone minstens één NEMO aan moet wijzen en dat de NEMO voor vier jaar wordt aangewezen:
“Elke betrokken lidstaat waarborgt dat voor elke biedzone op zijn grondgebied ten minste één NEMO wordt aangewezen. De NEMO’s worden aangewezen voor een initiële termijn van vier jaar. Behalve in gevallen waarin artikel 5, lid 1, van toepassing is, staan de lidstaten minimaal elk jaar aanvragen voor aanwijzing toe.”
16. Artikel 9, vijfde lid, van CACM geeft ACM de bevoegdheid tot het nemen van goedkeuringsbesluiten:
“Elke regulerende instantie keurt de voorwaarden of methodologieën goed die worden gebruikt voor de berekening of de opzet van de eenvormige day-ahead- en intradaykoppeling als ontwikkeld door de TSB’s en NEMO’s. Zij zijn verantwoordelijk voor goedkeuring van de in de leden 6, 7 en 8 bedoelde voorwaarden of methodologieën”.
17. Artikel 9, achtste lid, onder a, van CACM bepaalt dat de aanvraag om als NEMO te worden aangewezen aan ACM moet worden voorgelegd:
“De volgende voorwaarden of methodologieën worden ter afzonderlijke goedkeuring voorgelegd aan elke regulerende instantie of andere bevoegde autoriteit van de betrokken lidstaten: a) waar van toepassing, de aanwijzing en intrekking of opschorting van de aanwijzing van de NEMO, overeenkomstig artikel 4, leden 2, 8 en 9”.

Criteria voor de aanwijzing van een NEMO

18. ACM dient op grond van artikel 4, vierde lid, van CACM te beoordelen of de aanvraag voor een NEMO-aanwijzing voldoet aan de in artikel 6 van CACM vastgelegde criteria, waarbij een aanvraag alleen geweigerd kan worden wanneer deze niet voldoet aan de criteria van artikel 6 van CACM:

“De aanwijzende autoriteit beoordeelt of de NEMO-kandidaten voldoen aan de in artikel 6 vastgelegde criteria. Deze criteria zijn van toepassing zowel bij de aanwijzing van één NEMO als bij de aanwijzing van meerdere NEMO’s. Bij besluiten over de aanwijzing van NEMO’s wordt elke discriminatie tussen kandidaten vermeden, met name tussen buitenlandse en binnenlandse kandidaten. Wanneer de aanwijzende autoriteit niet de regulerende instantie is, brengt de regulerende instantie advies uit over de mate waarin de kandidaat voor aanwijzing voldoet aan de in artikel 6 neergelegde aanwijzingscriteria. NEMO-aanwijzingen worden uitsluitend geweigerd wanneer niet wordt voldaan aan de aanwijzingscriteria van artikel 6, dan wel overeenkomstig artikel 5, lid 1.”

19. De criteria voor de aanwijzing van NEMO’s waaraan ACM de aanvraag dient te toetsen staan in artikel 6, eerste lid, van CACM:

“Een kandidaat wordt als een NEMO aangewezen als hij voldoet aan de volgende voorwaarden:

- a) Hij beschikt over afdoende hulpmiddelen, of gaat daarvoor contracten aan, voor een gemeenschappelijke, gecoördineerde en aan de regelgeving voldoende uitvoering van eenvormige day-ahead- en/of intradaykoppeling, inclusief de hulpmiddelen die vereist zijn om de NEMO-functies uit te oefenen, de vereiste financiële middelen, de noodzakelijke informatietechnologie, de technische infrastructuur en de operationele procedures, of hij toont aan in staat te zijn om deze hulpmiddelen binnen een redelijke voorbereidende termijn beschikbaar te stellen alvorens zijn in artikel 7 bedoelde taken op te nemen;*
- b) Hij is in staat ervoor te zorgen dat de marktdeelnemers een open toegang hebben tot informatie met betrekking tot de in artikel 7 bedoelde NEMO-taken;*
- c) Hij is kostenefficiënt op het gebied van de eenvormige day-ahead- en intradaykoppeling en houdt in zijn interne boekhouding afzonderlijke rekeningen bij voor de MCO-functie en andere activiteiten teneinde kruissubsidiering te voorkomen;*
- d) Hij heeft een adequaat niveau van scheiding van bedrijfsactiviteiten met andere marktdeelnemers;*
- e) Indien hij in een lidstaat is aangewezen als nationaal wettelijk monopolie voor day-ahead- en intradayhandelsdiensten, gebruikt hij de in artikel 5, lid 1, bedoelde vergoeding niet ter financiering van zijn day-ahead- of intraday-activiteiten in een andere lidstaat dan die waarin de vergoedingen zijn geïnd;*
- f) Hij is in staat alle marktdeelnemers op niet-discriminerende wijze te behandelen;*

- g) Hij beschikt over passende marktbevakingsregelingen;*
 - h) Hij beschikt over de nodige transparantie- en vertrouwelijkheidsovereenkomsten met marktdeelnemers en de TSB's;*
 - i) Hij is in staat de nodige clearing- en afwikkelingsdiensten te leveren;*
 - j) Hij is in staat de vereiste communicatiesystemen en –routines voor de coördinatie met de TSB's van de lidstaat op te zetten.*
20. Artikel 6, tweede lid, van CACM schrijft voor dat ACM de criteria uit artikel 6, eerste lid, van CACM moet toepassen op een manier dat de mededinging tussen NEMO's op een billijke en niet-discriminerende wijze verloopt:
- “De in lid 1 omschreven criteria worden zodanig toegepast dat de mededinging tussen NEMO's op een billijke en niet-discriminerende wijze verloopt.”*

4 Beoordeling

Inleiding

21. Ingevolge artikel 4, vierde lid, van CACM beoordeelt ACM of APX voldoet aan de criteria in artikel 6, eerste lid, van CACM en dient zij APX als NEMO aan te wijzen wanneer deze inderdaad aan de criteria uit artikel 6, eerste lid, van CACM voldoet. De beoordeling heeft ACM opgesplitst in tien onderdelen, corresponderend met de tien onderdelen uit artikel 6, eerste lid, van CACM. ACM zal in paragraaf 4.1 beginnen met algemene opmerkingen ten aanzien van de beoordeling.
22. ACM heeft, in overeenstemming met artikel 6, tweede lid, van CACM, de criteria op een zodanige manier toegepast dat de mededinging tussen NEMO's op een billijke en niet-discriminerende wijze verloopt.

4.1 Algemene opmerkingen ten aanzien van de beoordeling

23. De aanvraag tot aanwijzing als NEMO is ingediend door de rechtspersoon APX Power B.V. APX heeft in haar aanvraag aangegeven dat op 4 mei 2015 de aandelen van APX Holding B.V., de moeder van APX, zijn overgenomen door EPEX SPOT S.E. (hierna: EPEX SPOT). APX heeft aangegeven dat de daadwerkelijke integratie van de activiteiten van APX en EPEX SPOT een proces is wat langere tijd in beslag neemt en ten tijde van de aanvraag nog niet in zijn geheel bekend was.
24. ACM kan de aanvraag van APX slechts beoordelen naar de huidige situatie en de concrete plannen die APX redelijkerwijs kan overleggen. ACM kan niet een beoordeling over een toekomstige situatie uitvoeren voor zover de plannen niet bekend zijn. ACM overweegt dat de verantwoordelijkheid om te voldoen aan de criteria die zijn beschreven in artikel 6, eerste lid, van CACM, bij APX ligt. Indien APX niet meer kan voldoen aan deze criteria, dan dient ACM er voor te zorgen dat de aanwijzing wordt ingetrokken indien APX niet in staat is om aan de criteria te voldoen binnen een termijn van zes maanden na door ACM in kennis te zijn gesteld van de tekortkomingen, zoals is beschreven in artikel 4, achtste lid, van CACM. APX heeft aan ACM toegezegd dat zij relevante wijzigingen in de bedrijfssituatie naar aanleiding van de fusie met EPEX per ommekeer aan ACM zal mededelen.

4.2 Onderdeel 1: Afdoende hulpmiddelen voor een gemeenschappelijke, gecoördineerde en aan de regelgeving voldoende uitvoering van eenvormige day-ahead- en/of intradaykoppeling

25. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder a, van CACM. Op grond hiervan dient APX te beschikken over

afdoende hulpmiddelen, of gaat zij daarvoor contracten aan, voor een gemeenschappelijke, gecoördineerde en aan de regelgeving voldoende uitvoering van eenvormige day-ahead- en/of intradaykoppeling, inclusief de hulpmiddelen die vereist zijn om de NEMO-functies uit te oefenen, de vereiste financiële middelen, de noodzakelijke informatietechnologie, de technische infrastructuur en de operationele procedures. Mocht APX momenteel nog niet over deze hulpmiddelen beschikken, dan is het ook nog mogelijk om aan te tonen dat zij in staat is om deze hulpmiddelen binnen een redelijke voorbereidende termijn beschikbaar te stellen.

26. De beoordeling van dit onderdeel bestaat uit drie delen, te weten a) de vereiste financiële middelen, b) de noodzakelijke informatietechnologie en de technische infrastructuur, en c) de operationele procedures.

4.2.1 De vereiste financiële middelen

27. APX is ingeschreven bij de Kamer van Koophandel en bestaat sinds 1999.
28. APX heeft het jaarverslag 2014 van APX Holding B.V. en een financiële projectie voor 2015 en 2016 aangeleverd. De in het jaarverslag opgenomen jaarrekening 2014 is voorzien van een goedkeurende controleverklaring van PricewaterhouseCoopers Accountants. Uit de financiële projectie blijkt dat de solvabiliteit in 2015 en 2016 sterk verbetert als gevolg van de verkoop, in 2015, van de clearingactiviteiten aan European Commodity Clearing AG (ECC). Vanaf de verkoop tot in het eerste kwartaal 2016 zorgt de geleidelijke overdracht van de clearingactiviteiten aan ECC voor een afbouw van de verplichtingen. De solvabiliteit [...]^{*}. APX verwacht in 2015 [...] en in 2016 [...]. [...].
29. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX beschikt over de vereiste financiële middelen.

4.2.2 Noodzakelijke informatietechnologie en technische infrastructuur

30. Voor de day-ahead markt maakte APX de afgelopen 10 jaar gebruik van het Eurolight systeem. APX geeft aan dat dit systeem heeft bewezen robuust, betrouwbaar en flexibel te zijn.
31. Voor de Nederlandse intraday markt wordt momenteel het Elbas systeem van Nordpoolspot gebruikt. Vanaf september 2015 zullen de Nederlandse en de Belgische intraday markten migreren naar Eurolight om vervolgens te migreren naar het M7 systeem van Deutsche Börse waar EPEX SPOT gebruik van maakt.
32. APX heeft een corporate website die marktparticipanten toegang geeft tot een variëteit aan informatie zoals informatie over de handels-, clearing- en financiële afwikkelingsdiensten

^{*} In deze openbare versie van het besluit zijn delen van de tekst vervangen of weggelaten om reden van vertrouwelijkheid. Vervangen of weglaten delen zijn met vierkante haken aangegeven. In het geval van getallen of percentages kan de vervanging hebben plaatsgevonden in de vorm van vermelding van bandbreedtes.

van APX, generieke marktdata, documentatie over markten en producten en informatie voor marktdeelnemers. De informatie is deels publiek beschikbaar en deels uitsluitend voor de leden van APX.

33. APX heeft backsystemen. Alle operationele processen hebben een backup proces. APX geeft aan bij een calamiteit met een datacentrum in staat te zijn [...]. APX geeft aan dat voor iedere kernfunctie van de ICT afdeling 24/7 medewerkers beschikbaar zijn ten behoeve van de beschikbaarheid van ICT systemen. Met de belangrijkste softwareleveranciers zijn Service Level Agreements afgesloten. Een externe auditor controleert de ICT maatregelen op jaarlijkse basis. APX geeft aan dat er in de afgelopen twee jaren geen belangrijke bevindingen zijn gerapporteerd door deze auditor.
34. De ICT omgeving is volgens APX gesplitst in de onderdelen ontwikkeling, testen, acceptatie, training en productie met bijbehorende toegangsbeveiliging. De Security Officer houdt toezicht op deze functiescheiding, die ook onderwerp is van de externe audit.
35. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX beschikt over de noodzakelijke informatietechnologie en technische infrastructuur.

4.2.3 Operationele procedures

36. APX heeft aangegeven te beschikken over uitvoerige kennis van de relevante Nederlandse en Europese wetgeving, waarbij APX indien nodig, externe adviseurs gebruikt. Volgens APX zijn [...] medewerkers verantwoordelijk voor circa [...] procedures in relatie tot day-ahead en intraday marktoperaties. Alle market operators zijn verplicht om een intern trainingsprogramma te volgen.
37. APX geeft aan over een risico management kader te beschikken, gebaseerd op COSOII. Dat houdt onder meer een halfjaarlijkse evaluatie van risico's in. APX onderscheidt strategische, operationele, financiële, rapportage- en compliance risico's. APX heeft aangegeven een risicomanager te hebben. Het risicomanagementsysteem van APX is gebaseerd op 'three lines of defence'. De eerste lijn is scheiding van rollen en verantwoordelijkheden bij het eerstelijnsmanagement. De twee lijn is risicomangement en control (inclusief interne audit). De derde lijn is externe audit. Daar waar de kans groter is dat medewerkers niet integer handelen (door APX aangegeven als 'the hearts and minds of people need to be good to prevent errors') heeft APX een veiligheidsnet bestaande uit additionele controlemaatregelen.
38. APX heeft de interne processen beschreven. Als voorbeeld heeft APX de wijze waarop in processen de belangrijkste risico's voor de day-ahead markt en de intradaymarkt worden geïdentificeerd verstrekt aan ACM. Tevens heeft APX als voorbeeld de flowcharts over het koppelingsproces verstrekt aan ACM. APX heeft de organisatie, functiescheidingen en maatregelen om de day-ahead koppeling goed uit te voeren, opgenomen. APX heeft

aangegeven één van de ontwikkelaars te zijn van het algoritme en over uitvoerige kennis daarvan te beschikken. APX heeft tevens aangegeven dat zij op adequate wijze omgaat met werkzaamheden door derden en vertrouwelijkheid. Alle medewerkers die werken voor APX hebben namelijk een contract getekend waarin onder andere een vertrouwelijkheidsclausule staat met een boeteclausule.

39. Voor haar interne controle steunt APX op functiescheiding. Die is aanwezig tussen de afdelingen trading operations, clearing en settlement en verkoop. Binnen trading is de functie voor market surveillance gescheiden van andere functies. De functiescheiding uit zich in rollen en verantwoordelijkheden en op application/data niveau. Externe audits in 2013 en 2014 hebben volgens APX aangetoond dat de interne beheersing van de processen adequaat is. Het risicomangementsysteem, gebaseerd op de belangrijkste risico's, helpt om continu verbeteringen aan te brengen.
40. APX heeft diverse methoden om interne en externe fraude te voorkomen. De company values van APX zijn opgenomen in de gedragscode als een raamwerk voor professioneel gedrag. Alle medewerkers moeten hieraan voldoen. Het integriteitsbeleid van APX ondersteunt de bedrijfswaarden. APX heeft ACM de gedragscode en de klokkenluidersregeling verstrekt. Tevens zijn beide documenten op de website van APX gepubliceerd. APX heeft een compliance officer.
41. APX heeft aangegeven in staat te zijn om adequaat om te gaan met belangentegenstellingen vanuit de CACM regelgeving, doordat zij samenwerkt met andere NEMO's ten aanzien van het algoritme. APX werkt ook samen met relevante TSO's, consulteert de markt over belangrijke wijzigingen, en toetst de voorstellen bij de toezichthouders.
42. APX heeft bij de aanvraag een brief van TenneT toegevoegd waarin TenneT aangeeft dat APX en TenneT over de relevante systemen en routines beschikken ter uitvoering van de marktkoppelfuncties.
43. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX beschikt over de noodzakelijke operationele procedures.

4.2.4 Conclusie ten aanzien van onderdeel 1

44. Op basis van bovenstaande deelconclusies zoals beschreven in randnummers 29, 35 en 43 concludeert ACM dat APX beschikt over afdoende hulpmiddelen, of daarvoor contracten aan gaat, voor een gemeenschappelijke, gecoördineerde en aan de regelgeving voldoende uitvoering van eenvormige day-ahead- en/of intradaykoppeling, inclusief de hulpmiddelen die vereist zijn om de NEMO-functies uit te oefenen, de vereiste financiële middelen, de noodzakelijke informatietechnologie, de technische infrastructuur en de operationele procedures, waarmee zij voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid,

aanhef en onder a, van CACM.

4.3 Onderdeel 2: Zorgen dat marktdeelnemers een open toegang hebben tot informatie met betrekking tot de NEMO-taken

45. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder b, van CACM. Op grond hiervan dient APX in staat te zijn te zorgen voor een open toegang voor marktdeelnemers tot informatie met betrekking tot de NEMO-taken uit artikel 7 van CACM.
46. Ten aanzien van het verzorgen van een open toegang voor marktdeelnemers tot informatie met betrekking tot de NEMO-taken heeft APX in haar aanvraag aangegeven dat zij via de APX Group servers verschillende kanalen via internet heeft om de verschillende typen informatie over haar huidige marktkoppelingsactiviteiten beschikbaar te stellen. APX heeft inzicht gegeven welke informatie op deze wijze beschikbaar is.
47. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX in staat is om te zorgen voor een open toegang voor marktdeelnemers tot informatie met betrekking tot de NEMO-taken uit artikel 7 van CACM, waarmee zij voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder b, van CACM.

4.4 Onderdeel 3: Kostenefficiënt op het gebied van de eenvormige day-ahead- en/of intradaykoppeling, en een gescheiden interne boekhouding voor de MCO-functies en andere activiteiten

48. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder c, van CACM. Op grond hiervan dient APX aan te tonen kostenefficiënt te opereren op het gebied van zowel de day-ahead- als de intradaykoppeling, en houdt APX in zijn interne boekhouding afzonderlijke rekeningen bij voor de MCO-functies en andere activiteiten met als doel het voorkomen van kruissubsidiering.
49. Ten aanzien van de kostenefficiëntie geeft APX aan dat de kosten die APX maakt voor de MCO-functie doorberekend moet worden aan haar leden. APX geeft aan dat zij competitieve druk ervaart en daardoor de prikkel heeft om kostenefficiënt te zijn ten aanzien van de MCO-functie.
50. Ten aanzien van de scheiding van de boekhouding geeft APX aan dit in haar systemen te kunnen uitvoeren. APX heeft voorbeelden van sommige projecten laten zien hoe deze in de boekhouding zijn gescheiden. APX geeft tevens twee voorbeelden uit het verleden van projecten die eveneens boekhoudkundig gescheiden moesten worden uitgevoerd. APX heeft inzage gegeven in een door een accountant uitgevoerde controle op één van deze projecten. Hieruit blijkt dat de kosten gescheiden konden worden.

51. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX door competitieve druk kostenefficiënt zal opereren op het gebied van zowel de day-ahead- als de intradaykoppeling. Tevens concludeert ACM op basis van het bovenstaande dat APX in zijn interne boekhouding afzonderlijke rekeningen bijhoudt voor de MCO-functies en andere activiteiten met als doel het voorkomen van kruissubsidiering. Hiermee voldoet zij aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder c, van CACM.

4.5 Onderdeel 4: Adequaar niveau van scheiding van bedrijfsactiviteiten met andere marktdeelnemers

52. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder d, van CACM. Op grond hiervan dient APX aan te tonen dat zij beschikt over een adequaat niveau van scheiding van haar bedrijfsactiviteiten met andere marktdeelnemers.
53. Ten aanzien van het adequate niveau van scheiding van bedrijfsactiviteiten met andere marktdeelnemers heeft APX ten eerste een uitleg verstrekt over hoe haar managementstructuur is ingericht. Door deze indeling dient een scheiding van de bedrijfsactiviteiten van andere marktdeelnemers op een adequaat niveau te worden geregeld. Naar aanleiding van de fusie is de Supervisory Board van APX opgeheven en gaat de Management Board van EPEX SPOT deze rol overnemen. De leden van deze beide Boards zijn full time werknemers van APX dan wel EPEX SPOT, en zijn volgens APX in deze hoedanigheid dan ook op een adequaat niveau gescheiden van de bedrijfsactiviteiten van andere marktdeelnemers.
54. Tevens heeft APX een overzicht van de aandeelhoudersstructuur aangeleverd om aan te tonen dat haar bedrijfsactiviteiten op een adequaat niveau gescheiden zijn van die van andere marktdeelnemers.
55. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX beschikt over een adequaat niveau van scheiding van bedrijfsactiviteiten met andere marktdeelnemers, waarmee zij voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder d, van CACM.

4.6 Onderdeel 5: Inkomsten op grond van een nationaal wettelijk monopolie in een andere lidstaat

56. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder e, van CACM. Dit onderdeel is in Nederland alleen van toepassing op aanvragers die in een andere lidstaat zijn aangewezen als nationaal wettelijk monopolie voor day-ahead- en/of intradayhandelsdiensten. Op grond van artikel 6, eerste lid, aanhef en onder e, van CACM dient APX, wanneer dit op haar van toepassing is, aan te tonen dat zij de vergoedingen die zij ontvangt op grond van haar nationaal wettelijk

monopolie voor day-ahead- en intradayhandelsdiensten niet gebruikt in Nederland.

57. Ten aanzien van het wettelijk monopolie heeft APX gesteld dat zij in geen andere lidstaat is aangewezen als nationaal wettelijk monopolie voor day-ahead- en intradayhandelsdiensten, of daartoe een aanvraag heeft ingediend.
58. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX niet is aangewezen als nationaal wettelijk monopolie voor day-ahead- en/of intradayhandelsdiensten in een andere lidstaat, waarmee APX voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder e, van CACM.

4.7 Onderdeel 6: Alle marktdeelnemers op niet-discriminerende wijze behandelen

59. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder f, van CACM. Op grond hiervan dient APX aan te tonen dat zij in staat is alle marktdeelnemers op een niet-discriminerende wijze te behandelen.
60. Ten aanzien van het op niet-discriminerende wijze behandelen van alle marktdeelnemers heeft APX haar APX Power NL Market Rules (hierna: Market Rules) verstrekt. Hierin worden de voor APX bindende regels voor toetreding tot en deelname aan de markten die APX beheert, uiteen gezet, waarbij tevens de aan ACM verstrekte Membership Agreements horen. Dit zijn modelovereenkomsten die voor ieder lid gelijk zijn en, net als de Market Rules, voor ieder lid gelden. Deze Market Rules en de bijbehorende documenten hebben als doel uniforme en niet-discriminerende regels te verzorgen voor eerlijke en ordelijke handel op de elektriciteitsbeurs van APX.
61. Naar aanleiding van vragen van ACM over toetredingsvereisten uit de Market Rules in relatie tot de mogelijkheid tot discriminatoire toetredingsdrempels heeft APX besloten, als onderdeel van de migratie van haar clearingactiviteiten, deze regels aan te passen. APX heeft daarbij getoond welke passages zij gaat aanpassen en welk doel zij daarmee wil bereiken.
62. Naast de Market Rules heeft APX aan ACM haar Code of Conduct verstrekt, waarnaar al haar medewerkers dienen te handelen. Deze publiek beschikbare Code of Conduct bevat de ethische integriteitsvoorwaarden die APX hanteert. Tevens beschikt APX gerelateerd hieraan over een compliance officer, zoals reeds beschreven in randnummer 40.
63. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX in staat is om alle marktdeelnemers op een niet-discriminerende wijze te behandelen, waarmee zij voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder f, van CACM.

4.8 Onderdeel 7: Beschikken over passende marktbevakingsregelingen

64. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder g, van CACM. Op grond hiervan dient APX aan te tonen dat zij beschikt over passende marktbevakingsregelingen.
65. Ten aanzien van de passende marktbevakingsregelingen heeft APX aangegeven op welke manier zij haar 'Markttoezicht kader' vorm heeft gegeven. Belangrijk onderdeel hiervan is de manier waarop APX om gaat met de verplichtingen die voortvloeien uit Verordening 1227/2011 (hierna: REMIT-verordening). APX stelt dat dit kader uiteenzet hoe zij aan haar verplichtingen voldoet ten aanzien van de goede en ordelijke werking van de markten om marktmisbruik te detecteren. APX heeft tevens getoond welke verschillende rollen bestaan binnen dit kader, welke verantwoordelijkheden per rol toebedeeld zijn en hoe de processen binnen het kader lopen.
66. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX beschikt over passende marktbevakingsregelingen, waarmee zij voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder g, van CACM.

4.9 Onderdeel 8: Transparantie- en vertrouwelijkheidsovereenkomsten met marktdeelnemers en de TSB

67. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder h, van CACM. Op grond hiervan dient APX aan te tonen dat zij beschikt over de nodige transparantie- en vertrouwelijkheidsovereenkomsten met marktdeelnemers en TenneT TSO B.V. (hierna: TenneT).
68. Ten aanzien van transparantie- en vertrouwelijkheidsovereenkomsten met marktdeelnemers en TenneT heeft APX haar Market Rules getoond, welke dergelijke regels bevat. De Market Rules bevatten onder andere voorwaarden ten aanzien van vertrouwelijke informatie en geheimhouding. Tevens heeft APX, ten behoeve van de marktkoppeling, verscheidene overeenkomsten met TSB's en andere elektriciteitsbeurzen. Deze bestaande overeenkomsten bevatten de benodigde passages met betrekking tot transparantie en vertrouwelijkheid.
69. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX beschikt over de nodige transparantie- en vertrouwelijkheidsovereenkomsten met marktdeelnemers en TenneT, waarmee zij voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder h, van CACM.

4.10 Onderdeel 9: Clearing- en afwikkelingsdiensten leveren

70. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder i, van CACM. Op grond hiervan dient APX aan te tonen dat zij in staat is de nodige clearing- en afwikkelingsdiensten te leveren.
71. APX geeft aan dat ten tijde van de aanvraag APX Clearing B.V. de clearing- en afwikkelingsdiensten voor APX uitvoert. Er is geen directe overeenkomst waarin APX de kwaliteit van de diensten van APX Clearing B.V. vastlegt. APX geeft aan dat zowel APX als APX Clearing B.V. dochters zijn van APX Holding B.V. Door deze constructie heeft APX voldoende mogelijkheden om de verantwoordelijkheid voor de clearing- en afwikkelingsdiensten bij APX Clearing B.V. te waarborgen.
72. APX heeft inzicht verschaft in de processen voor het afwickelen van de transacties, het waarborgen van de anonimiteit van financiële transacties, en de monitoring. Tevens heeft APX inzicht gegeven hoe zij het financiële risico voor APX Clearing B.V. beheerst. Onderdeel daarvan is dat APX voldoende borgstellingen vereist van leden voor het uitvoeren van transacties. APX heeft deze borgstellingen bij een commerciële bank ondergebracht.
73. APX geeft aan dat de clearing- en afwikkelingsdiensten door de fusie zullen overgaan van APX Clearing B.V. naar ECC. Het tijdstip en traject van deze overgang waren ten tijde van de aanvraag niet bekend. APX heeft aangegeven hoe zij waarborgen zal inbouwen om aan de criteria uit artikel 6, eerste lid, aanhef en onder i, van CACM te blijven voldoen.
74. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX in staat is de nodige clearing- en afwikkelingsdiensten te leveren, waarmee zij voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder i, van CACM.

4.11 Onderdeel 10: Vereiste communicatiesystemen en –routines voor de coördinatie met TenneT

75. Binnen dit onderdeel wordt getoetst of APX voldoet aan de eisen zoals vastgelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder j, van CACM. Op grond hiervan dient APX aan te tonen dat zij in staat is de vereiste communicatiesystemen en -routines voor de coördinatie met TenneT op te zetten.
76. Ten aanzien van de vereiste communicatiesystemen en –routines voor de coördinatie met TenneT heeft APX aangegeven een overeenkomst te hebben waarin afspraken zijn gemaakt over de processen voor de communicatie tussen APX en de andere relevante partijen die betrokken zijn bij de marktkoppeling. APX heeft met TenneT zowel formele als informele contacten voor de uitvoering van de marktkoppeling in Nederland.

77. Tevens zijn er een tweetal comités, die op een tweewekelijkse basis samenkomen. Deze comités zijn verantwoordelijk voor het instellen van de operationele procedures, het bespreken van en het omgaan met incidenten, verzoeken voor wijzigingen, onderhoudsperiodes, simulaties en andere aspecten die verband houden met de operationele activiteiten.
78. TenneT heeft op verzoek van APX bevestigd dat APX en TenneT over de relevante systemen en routines beschikken voor het uitvoeren van de marktkoppeling.
79. Op basis van bovenstaande concludeert ACM dat APX in staat is de vereiste communicatiesystemen en –routines voor de coördinatie met TenneT op te zetten, waarmee zij voldoet aan de eisen zoals neergelegd in artikel 6, eerste lid, aanhef en onder j, van CACM.

4.12 Conclusie en periode van aanwijzing

80. Gelet op het voorgaande is ACM van oordeel dat APX heeft aangetoond te voldoen aan de criteria uit artikel 6, eerste lid, van CACM.
81. Als gevolg van het voldoen aan de criteria uit artikel 6, eerste lid, van CACM dient ACM APX aan te wijzen als NEMO.
82. CACM bepaalt in artikel 4, eerste lid, dat uiterlijk vier maanden na de inwerkingtreding van CACM één of meer NEMO's worden aangewezen. In artikel 4, tweede lid, CACM wordt gesteld dat de NEMO's worden aangewezen voor een initiële termijn van vier jaar.
83. ACM dient uiterlijk op 14 december één of meer NEMO's aan te wijzen. ACM wijst APX vanaf 14 december 2015 als NEMO aan. De laatste dag van de initiële termijn van vier jaar is daarmee 13 december 2019.

5 Besluit

84. ACM wijst op grond van artikel 9, vijfde lid, van CACM, APX Power B.V. vanaf 14 december 2015 aan als NEMO voor de uitvoering van de eenvormige day-ahead- en intradaykoppeling.
85. Op basis van artikel 4, tweede lid, van CACM volgt dat de aanwijzing voor een initiële termijn van vier jaar geldt. De aanwijzing geldt derhalve tot en met 13 december 2019.

Den Haag,

Datum: 26 november 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 de dag van bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij ACM, Directie Juridische Zaken, Postbus 16326, 2500 BH Den Haag. In dit bezwaarschrift kan een belanghebbende op basis van artikel 7:1a, eerste lid, van de Algemene wetbestuursrecht, ACM verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de administratieve rechter.