Autoriteit
Consument & Markt

Besluit

Kenmerk	ACM/UIT/360809
Zaaknummer	ACM/17/022714

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt inhoudende een afwijzing van het verzoek van Heijmans Vastgoed B.V. om handhavend op te treden tegen HVC Energie B.V.

Muzenstraat 41
2511 WB Den Haag
www.acm.nl
070 722 20 00

1. Verloop van de procedure

1. Op 15 september 2017 heeft Heijmans Vastgoed B.V. (hierna: Heijmans) gevestigd te Rotterdam, een handhavingsverzoek ingediend bij de Autoriteit Consument en Markt (hierna: de ACM). Heijmans stelt dat HVC Energie B.V. (hierna: HVC) misbruik maakt van haar machtspositie door een te hoge eenmalige aansluitbijdrage in rekening te brengen bij de woningen in Nieuw Land van Valk en verzoekt de ACM daartegen op te treden.[1]

2. Naar aanleiding van het handhavingsverzoek heeft de ACM bij brief van 3 november 2017[2] Heijmans om aanvullende informatie verzocht. Heijmans heeft deze informatie per brief van 13 november 2017[3] aan de ACM aangeleverd.

2. Inhoud van het handhavingsverzoek

3. Heijmans stelt zich op het standpunt dat HVC in strijd handelt met artikel 24 van de Mededingingswet (hierna: Mw). Op 27 maart 2012 heeft HVC met de gemeente Dordrecht de Kaderovereenkomst Restwarmte Dordrecht-HVC gesloten. Op grond van deze overeenkomst heeft HVC zich verplicht tot aansluiting op het warmtenet en levering van warmte in bepaalde gedeelten van de gemeente Dordrecht. De gemeente Dordrecht heeft in de bouwverordening de verplichting opgenomen om woningen aan te sluiten op een warmtenet. Deze overeenkomst en de bouwverordening verlenen HVC een monopoliepositie, een andere wijze van warmtevoorziening is immers niet toegestaan. Hiermee is het een gegeven dat HVC beschikt over een economische machtspositie in de zin van artikel 24 Mw, aldus Heijmans. Heijmans stelt dat HVC misbruik maakt van deze positie door excessief hoge eenmalige aansluittarieven te rekenen. HVC brengt bij Heijmans voor aansluiting op het bestaande warmtenet een eenmalig aansluittarief van €5.685,39 inclusief btw per woning in rekening. Dit bedrag is bijna viermaal hoger, dan de eenmalige aansluitbijdrage voor aansluiting op het bestaande gasnet en het is ruim 5,5 maal het tarief voor een onvoorziene aansluiting op een bestaand warmtenet als bedoeld in artikel 6 lid 1 van de Warmtewet. Heijmans is van mening dat door het in rekening brengen van een eenmalig aansluittatrief van €5.685,39 inclusief btw, per woning, op een bestaand warmtenet, sprake is van excessief hoge tarieven en dat HVC hiermee misbruik maakt van haar monopoliepositie.

3. Beoordeling

4. De ACM stelt verzoeken om handhaving op prijs, aangezien handhavingsverzoeken van groot belang zijn voor de effectiviteit van de ACM. Bij de ACM komen echter meer signalen en

[1] ACM/IN/063191. Heijmans heeft de ACM tevens verzocht handhavend op te treden tegen HVC wegens overtreding van artikel 6 lid 1 Warmtewet. De ACM heeft dit verzoek niet in behandeling genomen, omdat artikel 6 lid 1 niet van toepassing is op de door verzoeker omschreven situatie. Heijmans is geen belanghebbende. Hierover heeft de ACM Heijmans per brief geïnformeerd, ACM/UIT/360835.
[2] ACM/DE/2017/206004.
[3] Reg.nr. ACM: DE/2017/102499.

handhavingsverzoeken over gedragingen van ondernemingen binnen dan zij aan onderzoek kan onderwerpen, gezien de haar beschikbare tijd en middelen. De ACM is daarom genoodzaakt om bij de behandeling van handhavingsverzoeken een prioriteringsbeleid te hanteren. Dit prioriteringsbeleid is beschreven in de publicatie “Prioritering van handhavingsverzoeken door de Autoriteit Consument en Markt”.[4]

5. In haar prioriteringsbeleid hanteert de ACM criteria op basis waarvan zij verzoeken om handhaving of signalen over mogelijke overtredingen beoordeelt: hoe schadelijk is het gedrag waarop het verzoek of het signaal ziet voor de consumentenwelvaart, hoe groot is het maatschappelijk belang bij het optreden van de ACM en in hoeverre is de ACM in staat doeltreffend en doelmatig op te treden. De ACM beziet en weegt de scores op deze criteria in samenhang af. Aan de hand van de criteria bepaalt de ACM aan welke verzoeken om handhaving of signalen zij prioriteit geeft. Die mogelijke overtredingen worden diepgaand onderzocht. Toepassing van de criteria laat onverlet dat op een later moment eerder minder prioritair geachte onderzoeken alsnog opgestart kunnen worden.

6. Het prioriteringsbeleid is geen optelsom. Een verzoek om handhaving of signaal hoeft niet “hoog” te scoren op alle criteria voordat een handhavingsonderzoek zal worden opgestart. Vaak zal er aanleiding zijn om een volledig handhavingsonderzoek uit te voeren wanneer er een hoge score is op meer dan één criterium. Aan de andere kant, op basis van een lage(re) score bij één criterium, kan de ACM reeds concluderen dat een volledig handhavingsonderzoek (op dat moment) niet is aangewezen.

7. Om de bovengenoemde belangenafweging te kunnen maken en het handhavingsverzoek te beoordelen heeft de ACM een vooronderzoek uitgevoerd. De ACM heeft in dat verband het handhavingsverzoek met de bijlagen bestudeerd. Ook heeft de ACM aanvullende informatie opgevraagd bij Heijmans om te kunnen inschatten hoe groot het maatschappelijk belang is bij het optreden van de ACM en hoe schadelijk het gedrag is waarop het verzoek ziet voor de consumentenwelvaart.

8. De ACM komt naar aanleiding van bestudering van het handhavingsverzoek en de aangeleverde aanvullende informatie tot de conclusie dat de ACM zonder nader onderzoek niet met zekerheid kan vaststellen dat er sprake is van een overtreding van artikel 24 Mw.

   Om dit te kunnen vaststellen, dient te worden onderzocht en vastgesteld dat HVC misbruik maakt van haar economische machtspositie. Op basis van de toetsing aan de hiervoor genoemde prioriteringscriteria, komt de ACM tot de conclusie dat het belang van een verdergaand onderzoek hiernaar, niet opweegt tegen het belang van onderzoek in andere zaken. De ACM licht dat hieronder nader toe.

9. In het vooronderzoek is gebleken dat het economisch belang van de gedraging als gering moet worden beschouwd. Uit de aanvullende informatie is gebleken dat Heijmans het Project Nieuw

[4] Gepubliceerd in Staatscourant 18 maart 2016, Nr. 14564.

Land van Valk in fases uitvoert. In de eerste fase (locatie 5a) worden 47 grondgebonden woningen gebouwd. De bouw van deze woningen is gestart. De tweede fase (locatie 5b) bestaat uit 41 grondgebonden woningen, waarvan de bouw in 2018 start. Er volgt een derde fase (locatie 5c) bestaande uit 10 grondgebonden woningen. Voor al deze grondgebonden woningen hanteert HVC de aansluitbijdrage van €5.685,39 inclusief btw geïndexeerd naar jaar aansluiting. Het aantal betrokken consumenten is relatief gering. Het schadelijk effect op de consumentenwelvaart is daarom naar het oordeel van de ACM gering.

10. Verder vindt de ACM het niet doelmatig om een volledig handhavingsonderzoek uit te voeren naar de door Heijmans gestelde mogelijke overtreding. De hoeveelheid onderzoek die de ACM zou moeten verrichten staat niet in verhouding tot het resultaat wat het handhavingsonderzoek door de ACM mogelijk voor de consumenten oplevert. Nu bovendien niet is gebleken dat bij een onderzoek naar deze gedraging een groot maatschappelijk belang is gemoeid, geeft de ACM een nader onderzoek naar deze gedragingen, geen prioriteit. Of een optreden van de ACM in deze zaak doeltreffend zou zijn, maakt voor deze afweging geen verschil.

11. Gelet hierop besluit de ACM geen verdergaand onderzoek te doen naar aanleiding van het handhavingsverzoek. Het belang van verdergaand onderzoek naar aanleiding van het handhavingsverzoek weegt minder zwaar dan het belang van onderzoek in andere zaken.

4. Besluit

De Autoriteit Consument en Markt wijst het verzoek van 15 september 2017 om handhaving van artikel 24 Mededingingswet van Heijmans Vastgoed B.V., gevestigd te Rotterdam, af.

Den Haag,
Datum: 30-1-2018

Autoriteit Consument en Markt
namens deze,

w.g.

mr. P.J.H. Benner
Teammanager Directie Energie

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 de Autoriteit Consument en Markt, Directie Juridische Zaken, Postbus 16326, 2500 BH Den Haag. In het bezwaarschrift kan een belanghebbende op basis van artikel 7:1a, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht, de Autoriteit Consument en Markt verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven.