

BESLUIT

Nummer: 102576_2/6

Betreft zaak: Besluit tot het verlenen van een vergunning voor de levering van gas aan kleinverbruikers op grond van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet aan Fenor B.V.

I. Aanvraag en procedure

1. Op 18 maart 2013 heeft Fenor B.V. (hierna: Fenor) bij de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: NMa) een aanvraag voor een vergunning ingediend, als bedoeld in artikel 45, eerste lid, van de Gaswet.
2. Aanleiding voor deze aanvraag tot het verlenen van een vergunning (hierna: de aanvraag) is het voornemen van Fenor om gas te leveren aan kleinverbruikers als bedoeld in artikel 43, eerste lid, van de Gaswet.
3. Op 25 maart 2013 heeft de NMa de ontvangst van de incomplete aanvraag aan Fenor bevestigd¹. Onder vermelding van de ontbrekende gegevens en bescheiden, is FENOR hierbij in de gelegenheid gesteld om de aanvraag aan te vullen.
4. Met ingang van 1 april 2013 is de NMa samengegaan met de Consumentenautoriteit (CA) en de Onafhankelijke Post en Telecommunicatie Autoriteit (OPTA), onder de naam Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM)².
5. Op 19 april 2013 heeft Fenor per post de laatste ontbrekende stukken aangeleverd. Daarmee bevat de aanvraag van Fenor de door artikel 2, tweede lid, van het 'Besluit vergunning levering gas aan kleinverbruikers' (hierna: het Besluit)³ vereiste gegevens en bescheiden. ACM heeft de aanvraag op diezelfde datum in behandeling genomen.

¹ Per brief met kenmerk 102576_1/2 en kenmerk 102576_2/2

² Besluit van 13 maart 2013, houdende vaststelling van het tijdstip van inwerkingtreding van de Instellingswet Autoriteit Consument en Markt, Stb. 2013, nr. 103

³ Besluit van 2 juni 2003, Stb. 2003, nr. 234, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 13 maart 2013, Stb. 2013, nr. 104.

6. Op 9 juli 2013 heeft ACM op grond van artikel 4.14, derde lid, van de Algemene wet bestuursrecht de beslistermijn voor de aanvraag vanaf 11 juni 2013 verlengd met acht weken.
7. Tijdens de behandeling van de aanvraag heeft Fenor op verzoek van ACM tevens overige (aanvullende) gegevens verstrekt over haar kwaliteiten, als bedoeld in artikel 45, eerste lid sub a, van de Gaswet.

II. Juridisch Kader

8. Op grond van artikel 43, eerste lid, van de Gaswet is het verboden om zonder vergunning gas te leveren aan afnemers die beschikken over een aansluiting op een net met een totale maximale capaciteit van ten hoogste 40 m³ (n) per uur.
9. De Minister van Economische Zaken (hierna: de Minister) verleent op grond van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet op aanvraag een vergunning indien de aanvrager genoegzaam aantoont dat hij:
 - (a) beschikt over de benodigde organisatorische, financiële en technische kwaliteiten voor een goede uitvoering van zijn taak;
 - (b) redelijkerwijs in staat kan worden geacht de verplichtingen als opgenomen in hoofdstuk 5 van de Gaswet na te komen.
10. Bij 'Besluit mandaat, volmacht en machtiging ACM'⁴ heeft de Minister mandaat, volmacht en machtiging verleend aan ACM tot onder andere het nemen van besluiten die verband houden met artikel 45, eerste lid, van de Gaswet.
11. Bij 'Besluit organisatie, mandaat, volmacht en machtiging ACM 2013'⁵ is mandaat en machtiging verleend aan de directeur en de teammanagers van de directie Consumenten van ACM voor het nemen van besluiten en het verrichten van overige handelingen die verband houden met de Elektriciteitswet 1998 en de Gaswet voor zover deze specifiek op consumentenbelangen zien. De directeur en de teammanagers van de directie Consumenten zijn aldus bevoegd om het onderhavige besluit (in ondermandaat) te nemen.
12. In het Besluit zijn de criteria van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet uitgewerkt en nadere regels gesteld met betrekking tot de inhoud van en de procedure voor aanvraag van een vergunning.

⁴ Besluit van 2 april 2013, Stcrt. 2013, nr. 9333

⁵ Besluit van 2 april 2013, Stcrt. 2013, nr. 9697

Criteria voor beoordeling van de aanvraag

13. In artikel 3 van het Besluit zijn de criteria van artikel 45, eerste lid, Gaswet uitgewerkt. In onderdeel III van het onderhavige besluit met opschrift 'Beoordeling' wordt op deze criteria nader ingegaan.

Inhoud van en procedure voor aanvraag

14. Een aanvraag dient op grond van artikel 2, eerste lid, van het Besluit te worden ingediend bij ACM. In artikel 2 van het Besluit is bepaald welke gegevens de aanvraag ten minste dient te bevatten. Op grond van artikel 4:2, tweede lid, van de Algemene wet bestuursrecht kan bij de aanvraag aanvullende informatie worden gevoegd of kan door ACM hierom worden gevraagd indien deze informatie benodigd is voor het beoordelen van de aanvraag. Op grond van artikel 4:2, tweede lid, van de Algemene wet bestuursrecht kan te allen tijde een aanvraag worden aangevuld met informatie, indien deze informatie benodigd is voor het beoordelen van de aanvraag.

III. Beoordeling

Introductie

15. ACM beoordeelt in het hierna volgende of Fenor conform artikel 45, eerste lid, van de Gaswet jo. artikel 3 van het Besluit, genoegzaam heeft aangetoond te beschikken over de vereiste organisatorische, financiële en technische kwaliteiten, en redelijkerwijs in staat kan worden geacht de verplichtingen uit hoofdstuk 5 van de Gaswet na te komen.

Nakoming van de verplichtingen in hoofdstuk 5 Gaswet

16. In artikel 3, eerste lid, van het Besluit is bepaald wanneer de aanvrager redelijkerwijs in staat kan worden geacht de verplichtingen als opgenomen in hoofdstuk 5 van de Gaswet na te komen.

Inkoop- en transportcontracten

17. Op grond van artikel 3, eerste lid, van het Besluit is vereist dat de aanvrager over zodanige inkoop- en transportcontracten beschikt dat hij, gelet op de verwachte afzet, in staat zal zijn om op betrouwbare wijze zorg te dragen voor de levering van gas aan iedere kleinverbruiker die daarom verzoekt. FENOR heeft ten behoeve van de dienstverlening voor gas een overeenkomst gesloten. Deze overeenkomst ziet op de verkoop en de levering van gas en aanverwante diensten. ACM is van oordeel dat voornoemde overeenkomst voor voldoende lange termijn is aangegaan en waarborgt dat FENOR, gelet op haar afzetprognoses, in staat zal zijn om op een betrouwbare wijze zorg te dragen voor de levering van gas aan iedere kleinverbruiker. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is ACM aldus van oordeel dat FENOR genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Organisatorische, financiële en technische kwaliteiten

18. In artikel 3, tweede lid, onderdeel a tot en met d, van het Besluit is bepaald wanneer de aanvrager beschikt over de benodigde organisatorische, financiële en technische kwaliteiten voor een goede uitvoering van zijn taak.

Overbrugging uitgaven en inkomsten

19. Op grond van artikel 3, tweede lid, onderdeel a, van het Besluit is vereist dat de aanvrager financieel in staat is om de termijn tussen uitgaven voor inkoop van gas en transportcapaciteit en de inkomsten van kleinverbruikers te overbruggen. In dit verband heeft FENOR over het boekjaar 2012 de jaarrekening van FENOR en de resultaten van een aantal financiële ratio's over 2013 aan ACM verstrekt. Daarnaast heeft FENOR onder meer een gespecificeerde liquiditeitsprognose over 2013 op basis van de verwachte afzet verstrekt. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is ACM van oordeel dat FENOR genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Administratieve organisatie en controle

20. Op grond van artikel 3, tweede lid, onderdeel b, van het Besluit is vereist dat de aanvrager, in dit geval FENOR, beschikt over een goede administratieve organisatie, met inbegrip van de financiële administratie, en over een goede interne of externe controle hierop. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is ACM van oordeel dat FENOR genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Non-faillissement / geen surseance van betaling

21. Op grond van artikel 3, tweede lid, onderdeel c en d, van het Besluit is vereist dat de aanvrager niet in staat van faillissement verkeert en hem geen surseance van betaling is verleend. FENOR heeft in dit verband een verklaring van de Rechtbank Oost-Nederland overgelegd van 12 maart 2013 op basis van de registers, als bedoeld in artikel 19 en 222a van de Faillissementswet. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is ACM van oordeel dat FENOR genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Redelijke voorwaarden

21. In artikel 3, derde lid, van het Besluit is bepaald dat een aanvrager redelijke voorwaarden hanteert, indien deze voldoen aan de vereisten als opgenomen in de onderdelen a tot en met d van dit artikel.

Offertes en overeenkomsten/ betalingsregeling/ regeling voor het opzeggen en ontbinden

22. Op grond van artikel 3, derde lid, onderdeel a, van het Besluit is vereist dat de aanvrager duidelijke offertes en overeenkomsten hanteert, waarin de hoogte van de tarieven en de opbouw hiervan is aangegeven. Op grond van artikel 3, derde lid, onderdeel b en c, van het Besluit is voorts vereist dat de aanvrager een transparante en redelijke betalingsregeling

hanteert, alsmede een transparante en redelijke regeling voor het opzeggen en ontbinden van overeenkomsten. FENOR heeft in dit verband voorbeelden verstrekt van offertes, overeenkomsten en voorwaarden voor de levering van gas aan kleinverbruikers. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is ACM van oordeel dat FENOR genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

Klachten- en geschillenregeling

23. Op grond van artikel 3, derde lid, onderdeel d, van het Besluit is vereist dat de aanvrager in staat is om klachten en geschillen op adequate wijze te behandelen. FENOR heeft in dit verband een toereikende beschrijving van haar interne klachtenprocedure overgelegd. Tevens heeft FENOR bewijs geleverd van registratie bij de Geschillencommissie Energie en Water. Op basis van de gegevens en bescheiden is ACM van oordeel dat FENOR genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

IV. Besluit

24. ACM is – onder verwijzing naar onderdeel III van onderhavig besluit – van oordeel dat FENOR genoegzaam heeft aangetoond te beschikken over de benodigde organisatorische, financiële en technische kwaliteiten voor de goede uitvoering van zijn taak, alsmede redelijkerwijs in staat kan worden geacht om de verplichtingen als opgenomen in hoofdstuk 5 van de Gaswet na te komen, als bedoeld in artikel 45, eerste lid, van de Gaswet.
25. Met inachtneming van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet en het Besluit verleent ACM namens de Minister aan FENOR een vergunning voor het leveren van gas aan kleinverbruikers.
26. Aan de vergunning wordt het voorschrift verbonden dat FENOR onverwijld opgave doet aan de directeur van de directie Consumenten van wijzigingen in de bij de aanvraag verstrekte gegevens en bescheiden. Hieronder wordt verstaan tenminste de in artikel 2, tweede lid, onderdelen b, e, f en g, van het Besluit opgenomen gegevens en bescheiden, alsmede de overige (aanvullende) gegevens omtrent haar (verwachte) financiële, technische en organisatorische kwaliteiten.
27. Aan de vergunning wordt tenslotte het voorschrift verbonden dat FENOR jaarlijks, binnen één maand na vaststelling, haar jaarrekening als bedoeld in artikel 2:361 e.v. BW aan de directeur van de directie Consumenten toezendt.
28. Indien FENOR niet voldoet aan de bij wet, het Besluit of de bij dit besluit gestelde voorschriften, of indien FENOR naar het oordeel van de Minister om een andere reden niet langer in staat wordt geacht de plichten behorende bij de vergunde activiteit na te komen

kan de Minister conform artikel 47, eerste lid, van de Gaswet, de aan FENOR verleende vergunning intrekken.

29. Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant. Een versie van dit besluit zal tevens gepubliceerd worden op de website van ACM.
30. Dit besluit treedt in werking met ingang van de dag waarop het conform artikel 3:41 van de Algemene wet bestuursrecht is bekend gemaakt.

Den Haag,
Datum: 23 juli 2013

De Minister van Economische Zaken
namens deze:
Autoriteit Consument en Markt
voor deze:

R.J. Spencer
Teammanager Directie Consumenten

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.