

BESLUIT

Nummer 102570_2/3

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 Huismerk Energie N.V.

I. Aanvraag en procedure

1. Op 22 oktober 2012 heeft de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit een aanvraag ontvangen van Huismerk Energie N.V. (hierna: Huismerk) voor een vergunning als bedoeld in artikel 45, eerste lid, van de Gaswet.
2. Aanleiding voor deze aanvraag is het voornemen van Huismerk om gas te leveren aan kleinverbruikers, als bedoeld in artikel 43, eerste lid, van de Gaswet.
3. Op 31 oktober 2012 heeft de Energiekamer van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: Energiekamer NMa) de ontvangst van de incomplete aanvraag van de vergunning voor het leveren van gas aan kleinverbruikers aan Huismerk bevestigd.¹ Onder vermelding van de ontbrekende gegevens en bescheiden, is Huismerk hierbij uitgenodigd om de aanvraag aan te vullen.
4. Op 5 november 2012 heeft Huismerk de laatste ontbrekende stukken aangeleverd. Daarmee bevat de aanvraag van Huismerk de door artikel 2, tweede lid, van het Besluit vergunning levering elektriciteit aan kleinverbruikers² vereiste gegevens en bescheiden. De Energiekamer NMa heeft de aanvraag op die datum in behandeling genomen.

¹ Per brief met kenmerk 102570_1/2.B1087

² Besluit van 8 mei 2003, Stb. 2003, nr. 207, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 5 april 2005, Stb. 2005, nr. 200

II. Juridisch Kader

5. 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.
6. 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.
7. In het 'Besluit vergunning levering gas aan kleinverbruikers'³ (hierna: het Besluit) zijn de criteria van artikel 45, eerste lid, Gaswet uitgewerkt en nadere regels gesteld met betrekking tot de inhoud van en de procedure voor aanvraag van een vergunning.
8. Een aanvraag dient op grond van artikel 2, eerste lid, van het Besluit te worden ingediend bij de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit. In artikel 2 van het Besluit is bepaald welke gegevens de aanvraag ten minste dient te bevatten.
9. 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 nader op deze criteria ingegaan.
10. Bij 'Besluit mandaat, volmacht en machtiging raad van bestuur van de Nederlands Mededingingsautoriteit'⁴ heeft de Minister mandaat, volmacht en machtiging verleend aan de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: de Raad) 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 NMa 2009'⁵ heeft de Raad op zijn beurt mandaat en machtiging verleend aan de (plaatsvervangend) directeur en de

³ Besluit van 2 juni 2003, *Stb.* 2003, nr. 234, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 5 april 2005, *Stcrt.* 2005, nr. 200

⁴ Besluit van 1 juli 2005, *Stcrt.* 2005, 126, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 30 juni 2011, *Stcrt.* 2011, nr. 11439.

⁵ Besluit van 29 september 2009, *Stcrt.* 2009, nr. 14819, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 14 juni 2011, *Stcrt.* 2011, nr. 11171.

clustermanagers van de Directie Regulering Energie en Vervoer van de Nederlandse Mededingingsautoriteit voor het nemen van besluiten en het verrichten van overige handelingen die verband houden met de Elektriciteitswet 1998 en de Gaswet. De (plaatsvervangend) directeur en de clustermanagers van de Directie Regulering Energie en Vervoer zijn aldus bevoegd om het onderhavige besluit (in ondermandaat) te nemen.

III. Beoordeling

Introductie

12. De Energiekamer NMa beoordeelt in het hiernavolgende of Huismerk, 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

13. 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

14. 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. Huismerk heeft aangetoond te beschikken over een contract ten behoeve van inkoop en transport van gas. De Energiekamer NMa is van oordeel dat voornoemd contract voor voldoende lange termijn is aangegaan en dat deze waarborgt dat Huismerk, 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 de Energiekamer NMa aldus van oordeel dat Huismerk genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Organisatorische, financiële en technische kwaliteiten

15. 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

16. 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 Huismerk een gedetailleerde kasstroomberekening over het eerste jaar aangeleverd. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat Huismerk genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Administratieve organisatie en controle

17. Op grond van artikel 3, tweede lid, onderdeel b, van het Besluit is vereist dat de aanvrager 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 gegevens en bescheiden heeft Huismerk genoegzaam aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Non-faillissement / geen surseance van betaling

18. 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. Huismerk heeft in dit verband een verklaring verstrekt van de Rechtbank Arnhem d.d. 5 november 2012 op basis van de registers, bedoeld in artikel 19 en 222a van de Faillissementswet. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat Huismerk genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.
19. Huismerk heeft bij de aanvraag informatie over de financiële positie gestuurd, waaronder een openingsbalans, resultatenrekening voor het eerste jaar en een kasstroomberekening. Tevens heeft Huismerk een business plan meegestuurd met de aanvraag. Uit de toegezonden informatie heeft de Energiekamer NMa genoegzaam kunnen vaststellen dat Huismerk over voldoende financiële kwaliteit beschikt voor een goede uitvoering van zijn taak.

Redelijke voorwaarden

20. 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

21. 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. Huismerk 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 de Energiekamer NMa van oordeel dat Huismerk genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

Klachten- en geschillenregeling

22. 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. Huismerk heeft in dit verband een toereikende beschrijving van haar interne klachtenprocedure overgelegd, alsmede een bewijs van registratie bij de Geschillencommissie Energie en Water. Op basis van de gegevens en bescheiden is de Energiekamer NMa van oordeel dat Huismerk genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

IV. Besluit

23. De Energiekamer NMa is onder verwijzing naar onderdeel III. van onderhavig besluit van oordeel dat Huismerk Energie N.V. 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.
24. Met inachtneming van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet en het Besluit vergunning levering gas aan kleinverbruikers, besluit de Energiekamer NMa namens de Minister aan Huismerk Energie N.V., tevens handelend onder de naam huismerkenergie.nl, een vergunning te verlenen voor het leveren van gas aan kleinverbruikers
25. Aan de vergunning wordt het voorschrift verbonden dat Huismerk Energie N.V. onverwijld opgave doet aan de directeur van de Directie Regulering Energie en Vervoer van wijzigingen in de bij aanvraag verstrekte gegevens en bescheiden. Hieronder wordt verstaan tenminste de 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.

26. Aan de vergunning wordt tenslotte het voorschrift verbonden dat Huismerk Energie N.V. jaarlijks binnen één maand na vaststelling haar jaarrekening als bedoeld in artikel 2:361 e.v. BW aan de directeur van de Directie Regulering Energie en Vervoer toezendt.
27. Indien Huismerk Energie N.V. niet voldoet aan de bij wet, Besluit vergunning levering gas aan kleinverbruikers of de bij dit besluit gestelde voorschriften, of indien Huismerk Energie N.V. naar het oordeel van de Minister om andere reden niet langer in staat moet worden geacht de vergunde activiteit na te komen kan de Minister conform artikel 47, eerste lid, van de Gaswet, de aan Huismerk Energie N.V. verleende vergunning intrekken.
28. Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant. Een versie van dit besluit zal tevens gepubliceerd worden op de internetpagina van de Energiekamer NMa.
29. 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: w.g. 23-11-2012

De Minister van Economische Zaken,

namens deze:

De Raad van bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit
voor deze:

Janine Verweij

Clustermanager Consumentenmarkt

Directie Regulering Energie en Vervoer

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 Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit, Juridische Dienst, Postbus 16326, 2500 BH Den Haag. In dit bezwaarschrift kan een belanghebbende op basis van artikel 7:1a, eerste lid, van de Algemene wet

bestuursrecht, de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven.