

BESLUIT

Nummer: 102568_2/69

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 Gas Natural Europe S.A.S., handelend onder de naam Gas Natural Europe, Branch office in the Netherlands.

I. Aanvraag en procedure

1. Op 9 augustus 2012 heeft Gas Natural Europe S.A.S.(hierna: Gas Natural) bij de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: NMa) een aanvraag voor een vergunning ingediend, als bedoeld in artikel 45, eerste lid, van de Gaswet.¹
2. Aanleiding voor deze aanvraag tot het verlenen van een vergunning (hierna: de aanvraag) is het voornemen van Gas Natural om gas te leveren aan kleinverbruikers als bedoeld in artikel 43, eerste lid, van de Gaswet.
3. Op 31 augustus 2012 heeft de NMa de ontvangst van de (incomplete) aanvraag per brief aan Gas Natural bevestigd. Onder vermelding van de ontbrekende gegevens en bescheiden, is Gas Natural hierbij in de gelegenheid gesteld om de aanvraag aan te vullen.²
4. Vanwege diverse nieuwe ontwikkelingen binnen Gas Natural, heeft Gas Natural de NMa meerdere malen om uitstel verzocht voor het aanleveren van de ontbrekende stukken ter completering van de aanvraag. De uitstelverzoeken zijn door de NMa ingewilligd.
5. Op 14 december heeft Gas Natural de ontbrekende stukken aangeleverd. Daarmee bevatte de aanvraag van Gas Natural de door artikel 2, tweede lid, van het 'Besluit vergunning levering gas aan kleinverbruikers' (hierna: het Besluit) vereiste gegevens en bescheiden. De NMa heeft de aanvraag op diezelfde datum in behandeling genomen.

¹ De aanvraag is geregistreerd onder het kenmerk 102568_2/1.

² Brief met kenmerk 102568_2/4.

6. Op 28 januari 2013 is Gas Natural ten kantore van de NMa geweest om de vergunningaanvraag nader toe te lichten. Naar aanleiding van dit overleg is Gas Natural verzocht om uiterlijk 25 februari 2013 de aanvraag op een aantal inhoudelijke punten schriftelijk toe te lichten. Bovenstaande afspraken zijn per brief bevestigd aan Gas Natural.³
7. Op 22 februari heeft Gas Natural gehoor gegeven aan het informatieverzoek van 1 februari 2013.
8. Op 14 maart 2013 heeft de NMa wederom nadere vragen gesteld aan Gas Natural.
9. 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).⁴
10. Op 11 april 2013 heeft Gas Natural de laatste inhoudelijke vragen beantwoord. Tot slot heeft Gas Natural op 14 mei 2013 nog een aantal aangepaste stukken aangeleverd,⁵ waarna ACM tot besluitvorming kon overgaan aangaande de vergunningaanvraag van Gas Natural.

II. Juridisch Kader

11. 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.
12. 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 aantoonst 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.
13. Bij 'Besluit mandaat, volmacht en machtiging ACM'⁶ 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.

³ Brief d.d. 1 februari 2013 met kenmerk 102568_2/32.

⁴ Besluit van 13 maart 2013, houdende vaststelling van het tijdstip van inwerkingtreding van de Instellingswet Autoriteit Consument en Markt, Stb. 103, 2013.

⁵ Deze stukken zijn aangeleverd naar aanleiding van een telefonisch gesprek op 23 april 2013.

⁶ Besluit van 2 april 2013, Stcrt. 2013, nr. 9333

14. Bij ‘Besluit organisatie, mandaat, volmacht en machtiging ACM 2013’⁷ 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.
15. In het Besluit⁸ 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.

Criteria voor beoordeling van de aanvraag

16. 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

17. 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 Awb 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 Awb kan te allen tijde een aanvraag worden aangevuld met informatie, indien deze informatie benodigd is voor het beoordelen van de aanvraag.

III. Beoordeling

Introductie

18. ACM beoordeelt in het hierna volgende of Gas Natural, 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

19. 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

⁷ Besluit van 2 april 2013, Stcrt. 2013, nr. 9697

⁸ Besluit van 2 juni 2003, Stb. 2003, nr. 234, laatstelijk gewijzigd bij besluit van 13 maart 2013, Stb. 104, 2013

20. 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. Gas Natural heeft aangetoond in staat te zijn de *sourcing* van gas zelf te kunnen organiseren via inkoopcontracten. Daarnaast heeft Gas Natural voor de levering van gas een APX vergunning overlegd waaruit blijkt dat Gas Natural bevoegd is om op de *Title Transfer Facility* (TTF) gas en flexibiliteit te kunnen verhandelen. Deze APX vergunning ziet op de verkoop en de levering van gas en aanverwante diensten.

ACM is van oordeel dat voornoemde overeenkomsten voor voldoende lange termijn zijn aangegaan en waarborgen dat Gas Natural, 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 Gas Natural genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Organisatorische, financiële en technische kwaliteiten

21. 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

22. 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 Gas Natural het jaarverslag, de bijbehorende jaarrekening over boekjaar 2012 en een gespecificeerde prognose van de verwachte afzet in 2013 ingestuurd. In aanvulling hierop heeft Gas Natural verklaard dat ze de komende twaalf maanden over voldoende financiële middelen beschikt om aan haar verplichtingen te voldoen. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is ACM van oordeel dat Gas Natural genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Administratieve organisatie en controle

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

Non-faillissement/ geen surseance van betaling

24. 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. Gas Natural heeft in dit verband een verklaring van *'the Clerk of the commercial court of Paris'* overlegd van 5 februari 2013, hetgeen van gelijke strekking is als bedoeld in artikel 19 en 222a

van de Faillissementswet. Op basis van de verstrekte gegevens en bescheiden is ACM van oordeel dat Gas Natural genoegzaam heeft aangetoond aan dit vereiste te voldoen.

Redelijke voorwaarden

25. 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

26. 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. Gas Natural 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 Gas Natural genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

Klachten- en geschillenregeling

27. 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. Gas Natural 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 ACM van oordeel dat Gas Natural genoegzaam heeft aangetoond aan de voornoemde vereisten te voldoen.

V. Besluit

28. ACM is – onder verwijzing naar onderdeel III van onderhavig besluit – van oordeel dat Gas Natural 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.
29. Met inachtneming van artikel 45, eerste lid, van de Gaswet en het Besluit verleent ACM namens de Minister aan Gas Natural een vergunning voor het leveren van gas aan kleinverbruikers.
30. Aan de vergunning wordt het voorschrift verbonden dat Gas Natural 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 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.
31. Aan de vergunning wordt tenslotte het voorschrift verbonden dat Gas Natural jaarlijks, binnen één maand na vaststelling, haar jaarrekening als bedoeld in artikel 2:361 e.v. van het Burgerlijk Wetboek aan de directeur van de Directie Consumenten toezendt.

32. Indien Gas Natural niet voldoet aan de bij wet, het Besluit of de bij dit besluit gestelde voorschriften, of indien Gas Natural 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 Gas Natural verleende vergunning intrekken.
33. Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant. Een versie van dit besluit zal tevens gepubliceerd worden op de website van ACM.
34. Dit besluit treedt in werking met ingang van de dag waarop het conform artikel 3:41 van de Awb is bekend gemaakt.

Den Haag,

Datum: 28-05-2013

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.