



**Besluit
openbaar**

Ons kenmerk : ACM/RVB/2013/201914_OV

Zaaknummer : 13.0114.37.1.01

Datum : 26 juni 2013

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt als bedoeld in artikel 7:11 Algemene wet bestuursrecht naar aanleiding van het bezwaar van Rendo Netbeheer B.V. tegen het besluit tot vaststelling van de korting ter bevordering van de doelmatige bedrijfsvoering als bedoeld in artikel 81a Gaswet voor de periode 2008 – 2010.

I. Verloop van de procedure

1. Bij besluit van 25 april 2008 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) de doelmatigheidskorting in de zin van artikel 81a, eerste lid, aanhef en onder a, Gaswet (hierna: de x-factor) vastgesteld voor Rendo Netbeheer B.V. (hierna: Rendo).
2. Tegen dit besluit is op 4 juni 2008 bezwaar gemaakt door Rendo.
3. Bij besluit van 27 mei 2009 heeft ACM de doelmatigheidskorting in de zin van artikel 81a, eerste lid, aanhef en onder a en c van de Gaswet voor Rendo, voor de periode van 1 januari 2008 tot en met 31 december 2010 gewijzigd vastgesteld.
4. Op grond van artikel 6:19, eerste lid van de Awb richt het bezwaarschrift van Rendo van 4 juni 2008 zich tevens tegen het in randnummer 8 genoemde wijzigingsbesluit.
5. Op 3 november 2009 heeft het CBb uitspraak gedaan in de beroepsprocedure tegen het Methodebesluit voor de periode 2008 - 2010.¹
6. Bij brief van 11 november 2009 is Rendo in de gelegenheid gesteld aan te geven of zij haar bezwaar wenst te handhaven, mede gezien in het licht van de uitspraak van het CBb. Indien het bezwaar zou worden gehandhaafd dienden de aanvullende gronden van bezwaar uiterlijk op 7 januari 2010 door ACM te zijn ontvangen. De gronden van bezwaar zijn aangevuld op 6 januari 2010.
7. Op 7 juni 2010 heeft een hoorzitting plaatsgevonden, waarbij Rendo in de gelegenheid is gesteld haar bezwaar tegen het x-factor besluit nader toe te lichten.
8. Van de hoorzitting is een verslag gemaakt dat op 24 juni 2010 aan Rendo is toegezonden. Naar

¹ CBb 3 november 2009, LJN: BK1790.



aanleiding van het verslag zijn geen opmerkingen gemaakt.

9. Bij brief van 2 juli 2010 heeft ACM Rendo geïnformeerd over enkele wijzigingen met betrekking tot het Objectieverbaar Regionaal Verschil (hierna: ORV) lokale heffingen. Het betreft onder meer de door ACM gehanteerde afschrijvingstermijn. Rendo heeft hierop gereageerd bij brief van 13 juli 2010.
10. Bij besluit van 4 november 2010 heeft ACM de bezwaren van Rendo ongegrond verklaard. Tegen dit besluit heeft Rendo beroep ingesteld bij het CBb. In zijn uitspraak van 27 maart 2013 heeft het CBb het beroep gegrond verklaard en het besluit van 4 november 2010 deels vernietigd.²

II. Wettelijk kader

11. Artikel 81, eerste lid, Gaswet bepaalt dat ACM na overleg met de gezamenlijke netbeheerders en met representatieve organisaties van partijen op de gasmarkt, met in achtneming van het belang dat door middel van marktwerking ten behoeve van afnemers, de doelmatigheid van de bedrijfsvoering en de meest doelmatige kwaliteit van het transport worden bevorderd, de methode tot vaststelling van de korting ter bevordering van de doelmatige bedrijfsvoering, van de kwaliteitsterm en van het rekvolume van elke tariefdrager van elke dienst waarvoor een tarief wordt vastgesteld, vaststelt.
12. Het tweede lid van artikel 81 Gaswet bepaalt dat de korting ten behoeve van de doelmatige bedrijfsvoering onder meer ten doel heeft te bereiken dat de netbeheerder in ieder geval geen rendement kan behalen dat hoger is dan in het economisch verkeer gebruikelijk en dat de gelijkwaardigheid in de doelmatigheid van de netbeheerders wordt bevorderd.
13. Artikel 81a, eerste lid, bepaalt dat de ACM ten behoeve van het voorstel, bedoeld in artikel 81b, voor iedere netbeheerder afzonderlijk voor een periode van ten minste drie en ten hoogste vijf jaar vaststelt:
 - a. de korting ter bevordering van de doelmatige bedrijfsvoering
 - b. (...);
 - c. het rekvolume van elke tariefdrager van elke dienst waarvoor een tarief wordt vastgesteld.

III. Bezwaren

² CBb 27 maart 2013, LJN: BZ7814.



14. In bezwaar voert Rendo, voor zover in het licht van de uitspraak van het CBb van 27 maart 2013 nog van belang, het volgende aan. Naar de mening van Rendo hanteert ACM bij de berekening van de x-factor voor Rendo een onjuist bedrag aan ORV lokale heffingen. Volgens Rendo heeft ACM bij de vaststelling van dit bedrag de gestandaardiseerde activawarde afgekochte precario begin 2004 (hierna: GAW afgekochte precario) onjuist vastgesteld door het gebruik van een verkeerde afschrijvingstermijn.
15. Voor de bepaling van de GAW afgekochte precario past ACM een afschrijvingstermijn toe van 12,5 jaar. Hier had volgens Rendo een afschrijvingstermijn van 20 jaar moeten worden gehanteerd. De GAW afgekochte precario is daarom volgens Rendo te laag vastgesteld. Deze zou moeten worden vastgesteld op EUR 27.195.749.
16. Rendo verbindt aan deze bezwaargrond de conclusie dat de handelwijze van ACM, aangaande de bepaling van de omvang van de ORV lokale heffing in strijd is met de algemene beginselen van behoorlijk bestuur, in het bijzonder het motiverings-, vertrouwens- en rechtzekerheidsbeginsel.

IV. Beoordeling

IV.1 Algemeen

17. Op 3 november 2009 heeft het CBb uitspraak gedaan naar aanleiding van de beroepen die zijn ingediend tegen het Methodebesluit. Het CBb heeft op grond van formele gebreken het beroep gegrond verklaard, maar heeft alle materiële grieven verworpen. Daarbij heeft het CBb met toepassing van artikel 8:72, derde lid, Awb, de rechtsgevolgen van het Methodebesluit in stand gelaten. De consequentie van deze uitspraak is dat het Methodebesluit in rechte onaantastbaar is geworden, zodat dit bij de beoordeling van de bezwaren als een vaststaand gegeven moet worden beschouwd. Dit betekent dat de rechtmatigheid van de reguleringsmethode, die ten grondslag ligt aan de doelmatigheidskorting, niet opnieuw ter discussie kan worden gesteld.

IV.2 De uitspraak van het CBb van 27 maart 2013

18. Het CBb heeft in de uitspraak van 27 maart 2013 het besluit van 4 november 2013 vernietigd voor zover dit betrekking heeft op de GAW afgekochte precario. Dat betekent dat voor het overige het besluit van 4 november 2010 in stand is gebleven. Het onderhavige besluit vervangt derhalve uitsluitend het vernietigde deel van dat besluit.
19. Het CBb is van oordeel dat ACM met het besluit van 4 november 2010 is afgeweken van het Methodebesluit. Het CBb overweegt daartoe als volgt:

"6. In het methodebesluit is vastgelegd dat NMa het rapport van Brattle gebruikt bij de

vaststelling van ORV's voor regionale netbeheerders gas. Brattle constateert in haar rapport dat Rendo een afschrijvingstermijn van 12,5 jaar heeft gehanteerd voor de afschrijvingen vanaf 1999. In haar analyse wijkt Brattle daar expliciet vanaf door te stellen "Rendo reported very large capitalised taxes, which corresponded to an unusually short depreciation period of 12½ years. However, Rendo has proposed that, for the purposes of this analysis, we use a depreciation period of twenty years, which significantly reduces the results of the calculations. We assume that Rendo's annual depreciation is its book value at the start of 1999, divided by twenty"

Brattle gaat vervolgens in haar berekeningen uit van de aanname dat Rendo, net als de andere twee betrokken netbeheerders, de afgekochte precarioheffingen afschrijft in 20 jaar. Dat blijkt uit de door Rendo overgelegde cijfers, die ten grondslag liggen aan het Brattlerapport. Uit de reactie van NMa op de zienswijze van Intergas blijkt dat NMa de GAW lokale heffingen voor Intergas heeft vastgesteld op de boekwaarde, zoals deze is vastgesteld door Brattle. Ter zitting heeft NMa bevestigd dat het methodebesluit Brattle volgt en uitgaat van een afschrijvingstermijn van 20 jaar.

In het x-factorbesluit heeft NMa vervolgens besloten voor Rendo uit te gaan van een GAW die is vastgesteld op basis van een afschrijvingstermijn van 20 jaar, met dien verstande dat voor de periode van 1999 tot en met 2003, de afschrijvingen worden berekend alsof de afschrijvingstermijn 12,5 jaar bedraagt.

Het College is van oordeel dat NMa hiermee getreden is buiten het kader dat in het methodebesluit voor de derde reguleringsperiode met betrekking tot het vaststellen van de individuele x-factor is gegeven. De conclusie is dan ook dat het bestreden besluit voor zover daarbij de bezwaren van Rendo tegen de vaststelling van de GAW afgekochte precario ongegrond zijn verklaard, niet in stand kan blijven."

IV.3 GAW afgekochte lokale heffingen

20. Bij de bepaling van de GAW afgekochte lokale heffingen per 1 januari 2004 heeft ACM volgens de uitspraak van het CBb van 27 maart 2013 ten onrechte een GAW vastgesteld op basis van een afschrijvingstermijn van 20 jaar met dien verstande dat voor de periode 1999 tot en met 2003 de afschrijvingen zijn berekend alsof de afschrijvingstermijn 12,5 jaar bestaat. Dit leidt tot een GAW per 1 januari 2004 van EUR 21.756.599. Dit is EUR 5.439.150 lager is dan wanneer een afschrijvingstermijn van 20 jaar zou worden gehanteerd. Het CBb acht dit in strijd met het Methodebesluit, nu in het Methodebesluit uitsluitend een termijn van 20 jaar wordt genoemd en geen voorziening is opgenomen op basis waarvan voor de periode 1999 tot en met 2003 uitgegaan kan worden van een afschrijvingstermijn van 12,5 jaar. Binnen het kader van het inmiddels in rechte vaststaande Methodebesluit, is dit derhalve niet mogelijk.
21. Gelet op de uitspraak van het CBb van 27 maart 2013 dient het bezwaar van Rendo gegrond te worden verklaard. De waarde voor de GAW afgekochte lokale heffingen die wordt gebruikt voor de bepaling van de x-factor 2008 – 2010 zal dienovereenkomstig worden aangepast. Voor de vaststelling van deze x-factor zal worden uitgegaan van een waarde van EUR 27.195.749.



22. De x-factor wijzigt daardoor in -1,3.

IV.4 Conclusie

23. Het bezwaar van Rendo tegen het bestreden besluit wordt gegrond verklaard en de x-factor 2008 – 2010 voor Rendo wordt gewijzigd vastgesteld op -1,3.



V. Dictum

De Autoriteit Consument en Markt besluit:

- I. het bezwaar van Rendo met betrekking tot de vaststelling van de GAW afgekochte lokale heffingen gegrond te verklaren;
- II. het verzoek van Rendo om aanpassing van de GAW afgekochte lokale heffingen die is gehanteerd voor de x-factor 2008 – 2010 2004 toe te wijzen;
- III. het besluit van 25 april 2008 tot vaststelling van de korting tot bevordering van de doelmatige bedrijfsvoering en van het rekenvolume van elke dienst waarvoor een tarief wordt vastgesteld ingevolge artikel 81a, lid 1, aanhef en onder a en c van de Gaswet voor de periode van 1 januari 2008 tot en met 31 december 2010 voor Rendo Netbeheer B.V. en het besluit van 27 mei 2009 tot vaststelling van de korting tot bevordering van de doelmatige bedrijfsvoering en van het rekenvolume van elke dienst waarvoor een tarief wordt vastgesteld ingevolge artikel 81a, lid 1, aanhef en onder a en c van de Gaswet voor de periode van 1 januari 2008 tot en met 31 december 2010 voor Rendo Netbeheer B.V. te herroepen met dien verstande dat de doelmatigheidskorting als bedoeld in artikel 81, lid 1, sub a van de Gaswet voor de periode van 1 januari tot en met 31 december 2010 voor Rendo Netbeheer B.V. wordt vastgesteld op - 1,3.

6/6

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

Wg

Mr. C.A. Fonteijn
Bestuursvoorzitter

Beroepsmogelijkheid

Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd beroepschrift indienen bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven, postbus 20021, 2500 EA te 's-Gravenhage.

ORV

Netbeheerder Centraal Overijssel B.V.
 DELTA Netwerkbedrijf B.V.
 Gezamenlijke netbeheerders ENECO
 B.V. Netbeheer Haarlemmermeer
 Intergas Energie B.V.
 NRE Netwerk B.V.
 N.V. Continuon Netbeheer
 Obragas Net N.V.
 ONS Netbeheer B.V.
 RENDO Netbeheer B.V.
 Westland Energie Infrastructuur B.V.
 Essent Groep
 Zebra Gasnetwerk B.V.
 Essent Netwerk B.V.
 Inframosate N.V.

ORV 2006

Precariokosten 2006

OPEX precario 2006

-	281.741	12.426.633	-	-	-	6.290.409	-	-	80.145	-
---	---------	------------	---	---	---	-----------	---	---	--------	---

Afgekochte precario

Afgekochte precario begin 2004

15.575				13.895					27.196	
--------	--	--	--	--------	--	--	--	--	--------	--

Afschrijvingen afgekochte precariorechten

GAW afgekochte precario ultimo 2006

WACC over afgekochte precario (prijspeil 2004)

778.767	-	-	-	694.750	-	-	-	-	1.813.050	-
13.239.037	-	-	-	11.810.750	-	-	-	-	21.756.599	-
728.147	-	-	-	649.591	-	-	-	-	1.196.613	-

Totale CAPEX precario 2006 (prijspeil 2004)

Totale CAPEX precario 2006 (prijspeil 2006)

Totale precariokosten 2006 (prijspeil 2006)

1.506.914	-	-	-	1.344.341	-	-	-	-	3.009.663	-
1.550.913	-	-	-	1.383.593	-	-	-	-	3.097.539	-
1.550.913	281.741	12.426.633	-	1.383.593	-	6.290.409	-	-	3.177.684	-

Gedoogbelastingen 2003

Geschatte gedoogbelastingen 2006

		666.508								161.764
-	-	700.374	-	-	-	-	-	-	-	169.983

Totale kosten lokale heffingen 2006 (prijzen 2006)

Totale kosten lokale heffingen 2006 (prijzen 2007)

1.550.913	281.741	13.127.007	-	1.383.593	-	6.290.409	-	-	3.177.684	169.983
1.572.626	285.686	13.310.785	-	1.402.964	-	6.378.475	-	-	3.222.172	172.363

Geschatte ORV-component 2010

Geschatte kosten lokale heffingen 2010

Totale geschatte ORV kosten 2010

1.572.626	285.686	13.310.785	-	1.402.964	-	6.378.475	-	-	3.222.172	172.363
1.572.626	285.686	13.310.785	-	1.402.964	-	6.378.475	-	-	3.222.172	172.363

x-factor	Netbeheerder Centraal Overijssel B.V.	DELTA Netwerkbedrijf B.V.	Gezamenlijke netbeheerders ENECO	B.V. Netbeheer Haarlemmermeer	Intergas Energie B.V.	NRE Netwerk B.V.	N.V. Continuon Netbeheer	Obragas Net N.V.	ENS Netbeheer B.V.	RENO Netbeheer B.V.	Westland Energie Infrastructuur B.V.	Essent Netwerk B.V.	Zebra Gasnetwerk B.V.	ENECO Netbeheer B.V.	Totaal
Begininkomsten 2007															
Begininkomsten 2007	16.710.439	25.175.705	208.282.286	7.396.475	18.301.636	23.293.036	256.023.204	26.320.207	3.664.632	12.587.472	15.667.732	242.222.715	9.749.217	211.956.917	865.404.754
Eindinkomsten 2010															
Eindinkomsten 2010	14.802.067	20.464.602	182.828.601	5.989.955	16.167.693	18.556.321	211.402.842	20.691.073	5.058.739	13.047.244	14.191.160	187.554.593	7.775.280	185.887.340	716.530.171
x-factor derde reguleringsperiode															
x-factor onafgerond	3,96162	6,67302	4,25334	6,78920	4,04829	7,29811	6,18395	7,70789	5,84631	-1,20301	3,24563	8,17288	7,26391	4,28043	6,09867
x-factor	3,9	6,6	4,2	6,7	4,0	7,2	6,1	7,7	5,8	-1,3	3,2	8,1	7,2	4,2	6,0