

Openbaar Besluit

Ons kenmerk: 104043_1/33

Onderwerp: Wijziging van het besluit op de bezwaren tegen het tariefbesluit elektriciteit 2012 voor N.V. Rendo

Datum: 18 juni 2014

Wijziging van het besluit van de Autoriteit Consument en Markt op de bezwaren van de Vereniging FME/CWM, de Vereniging Energie, Milieu en Water en N.V. Rendo tegen het besluit tot vaststelling van de transport- en aansluittarieven voor elektriciteit per 1 januari 2012 voor N.V. Rendo.

I. Verloop van de procedure

1. Bij uitspraak van 13 februari 2014¹ heeft het College van Beroep voor het bedrijfsleven (hierna: het College) het beroep van N.V. Rendo (hierna: Rendo) gegrond verklaard en het besluit van 18 juli 2012² vernietigd, voor zover daarbij het bezwaar van Rendo tegen de EAV-nacalculatie ongegrond is verklaard.
2. Met onderhavig besluit wijzigt de Autoriteit Consument en Markt³ (hierna: ACM) genoemd besluit op bezwaar op het onderdeel dat door het College is vernietigd en brengt dat in overeenstemming met genoemde uitspraak (hierna: de uitspraak) van het College.

II. Wettelijk kader

3. Op grond van artikel 41c, eerste lid van de Elektriciteitswet 1998 (hierna: E-wet) stelt ACM de tarieven, die kunnen verschillen voor de verschillende netbeheerders en voor onderscheiden tariefdragers, jaarlijks vast.

¹ CBb 13 februari 2014, ECLI:NL:CBB:2014:45.

² Besluit van de Nederlandse Mededingingsautoriteit van 18 juli 2012, met kenmerk 104043_1/8; 104043_2/14; 104043_4/15 tot vaststelling van de transport- en aansluittarieven voor elektriciteit per 1 januari 2012 voor Rendo.

³ Op 1 april 2013 is de Instellingswet Autoriteit Consument en Markt in werking getreden (Stb. 2013, 102). Vanaf die datum is ACM de rechtsopvolger van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (NMa), de Onafhankelijke Post en Telecommunicatie Autoriteit (OPTA) en de Consumentenautoriteit (CA). Sindsdien oefent ACM de bevoegdheden uit van deze drie rechtsvoorgangers. Deze beslissing op bezwaar wordt dan ook door ACM genomen.

Openbaar Besluit

4. Op grond van artikel 41c, tweede lid van de E-wet kan ACM de tarieven die zullen gelden in het jaar t corrigeren, indien de tarieven die golden in dat jaar of de jaren voorafgaand aan het jaar t:
- bij rechterlijke uitspraak of met toepassing van de artikel 6:19 of 7:11 van de Algemene wet bestuursrecht zijn gewijzigd;
 - zijn vastgesteld met inachtneming van onjuiste of onvolledige gegevens en de Autoriteit Consument en Markt, indien zij de beschikking had over juiste of volledige gegevens, tarieven zou hebben vastgesteld die in aanmerkelijke mate zouden afwijken van de vastgestelde tarieven;
 - zijn vastgesteld met gebruikmaking van geschatte gegevens en de feitelijke gegevens daarvan afwijken;
 - zijn vastgesteld met gebruikmaking van gegevens omtrent kosten voor bepaalde diensten, terwijl netbeheerders die diensten in het jaar t of een gedeelte van jaar t niet hebben geleverd of voor die diensten geen of minder kosten hebben gemaakt.

2/5

III. Overwegingen van het College

5. In de uitspraak heeft het College – kort weergegeven - het volgende overwogen.
6. Bij uitspraak van 29 juni 2010⁴ heeft het College het methodebesluit voor de vierde reguleringsperiode (1 januari 2008 tot en met 31 december 2010) vernietigd, onder meer omdat ACM wat betreft het objectiveerbare regionale verschil (hierna: ORV) 'lokale heffingen' in strijd met de E-wet had gekozen voor een zodanige methode van regulering dat - gemeten over de gehele reguleringsperiode - deze kosten slechts gedeeltelijk zouden worden vergoed. In vervolg op deze uitspraak heeft ACM, bij besluit van 17 juni 2011,⁵ een gewijzigd methodebesluit vastgesteld waarbij de methode aldus is gewijzigd dat de kosten van het ORV lokale heffingen integraal in de begininkomsten worden verwerkt.
7. ACM heeft - als gevolg van het gewijzigde methodebesluit en het gewijzigde x-factorbesluit voor Rendo⁶ - op grond van artikel 41c, tweede lid, van de E-wet in de tarieven 2012 een (negatieve) nacalculatie over de door Rendo in 2009 en 2010 in rekening gebrachte

⁴ CBb 29 juni 2010, ECLI:NL:CBB:2010:BM9474.

⁵ NMa 17 juni 2011, kenmerk 103606/67.

⁶ NMa 5 augustus 2011, kenmerk 103838_7/3.

Openbaar Besluit

eenmalige aansluitvergoedingen (hierna: EAV) verwerkt.

8. Met betrekking tot de berekening van genoemde nacalculatie geldt dat ACM in het verleden de EAV buiten de totale inkomsten heeft gehouden en dat voor de EAV geen rekenvolume werd vastgesteld. Het College heeft deze wijze van EAV-tariefregulering onrechtmatig bevonden in zijn uitspraak van 2 juni 2009.⁷
9. In het gewijzigde x-factorbesluit voor Rendo is de EAV opnieuw niet betrokken in de totale inkomsten 2008-2010. Doordat ACM de berekening van de EAV-nacalculatie heeft gebaseerd op de – inmiddels onherroepelijk vastgestelde – x-factor, heeft ACM aangesloten bij een eerder onrechtmatig bevonden wijze van EAV-tariefregulering. ACM heeft naar het oordeel van het College geen relevante omstandigheden of belangen aangedragen die desondanks tot een nacalculatie op die grondslag zouden nopen.
10. Nu een nacalculatie niet gebaseerd behoort te worden op een wijze van EAV-tariefregulering die onrechtmatig is bevonden heeft ACM naar het oordeel van het College niet in redelijkheid kunnen besluiten om de tarieven 2012 te corrigeren voor een nacalculatie over de EAV-tarieven 2009 en 2010.

3/5

IV. Wijziging besluit van 18 juli 2012

11. Gelet op de uitspraak is het bezwaar van Rendo tegen de EAV-nacalculatie in het tariefbesluit elektriciteit 2012 voor Rendo van 2 december 2011 gegrond. De EAV-nacalculatie komt hiermee te vervallen.
12. Als gevolg van het vervallen van de EAV-nacalculatie wijzigt het niveau van de Toegestane Inkomsten voor 2012. In het tariefbesluit elektriciteit 2012 is opgenomen dat de EAV-nacalculatie voor Rendo een hoogte had van in totaal minus EUR 99.907, uitgedrukt in prijspeil 2012. Dit bedrag is opgebouwd uit de '*Nacalculatie Wijziging EAV-tarieven 2009 als gevolg van nieuwe x-factoren NE4R*' en de '*Nacalculatie Wijziging EAV-tarieven 2010 als gevolg van nieuwe x-factoren NE4R*'. Het totaalbedrag zal door ACM op grond van artikel 41c, tweede lid, van de E-wet worden verrekend.

⁷ CBB 2 juni 2009, ECLI:NL:CBB:2009:BJ0727.

Openbaar Besluit

V. Vergoeding proceskosten

13. Rendo heeft in bezwaar verzocht om vergoeding van proceskosten – ten bedrage van EUR 329,80 – op grond van artikel 7:15, tweede lid van de Algemene wet bestuursrecht. In het gedeeltelijk vernietigde besluit van 18 juli 2012 is niet tot vergoeding van proceskosten besloten, vanwege het ongegrond verklaren van de bezwaren. Met onderhavig besluit verklaart ACM de gronden van Rendo tegen de EAV-nacalculatie alsnog gegrond. Dit levert een verwijtbare onrechtmatigheid op, waardoor het verzoek om proceskostenvergoeding wordt gehonoreerd.

Openbaar Besluit

VI. Besluit

14. De Autoriteit Consument en Markt:

- a. verklaart het bezwaar van N.V. Rendo tegen het besluit van 2 december 2011, met kenmerk 103762_7/15, gegrond, voor zover dat gericht is tegen de EAV-nacalculatie;
- b. bepaalt dat een bedrag van EUR 99.907, uitgedrukt in prijspeil 2012, zal worden vergoed op grond van artikel 41c, tweede lid, van de Elektriciteitswet 1998;
- c. vergoedt de proceskosten van N.V. Rendo, gemaakt ten behoeve van de bezwaarprocedure, ten bedrage van EUR 329,80;
- d. laat het besluit op bezwaar van 18 juli 2012, met kenmerk 104043_1/8; 104043_2/14; 104043_4/15, voor het overige in stand.

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

W.g.
mr. M.T.P.J. van Oers
Directeur Juridische Zaken

5/5

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