



Energie-Nederland, Engie Energie Nederland N.V.,
Essent N.V., Vattenfall N.V.

Den Haag, 20 april 2022

Aantal bijlagen : -
Uw kenmerk : -
Ons kenmerk : ACM/UIT/574993
Contactpersoon :
Onderwerp : ACM/21/167337 Vragen overdracht klantenbestand eerste vensterperiode SLR-procedure.

Geachte,

Per e-mail van 31 januari jl. heb je de vragen toegelicht die bij jullie¹ leven rondom de overdracht van klantenbestanden in de eerste vensterperiode van de SLR-procedure. Daarbij staat de interpretatie van artikel 2/3, vijfde lid, van de Besluiten leveringszekerheid centraal. Deze vragen zijn ook besproken in een overleg dat op 26 januari jl. op jullie verzoek heeft plaatsgevonden.

Jullie hebben de ACM gevraagd om schriftelijke beantwoording van de volgende vragen:

- Wat is de interpretatie van de ACM van artikel 2/3, vijfde lid, van de Besluiten leveringszekerheid?
- Wat is de titel voor levering van energie als geen overeenkomst tot stand komt?

Hieronder zullen wij reageren op deze vragen.

Uitleg artikel 2/3, vijfde lid, van de Besluiten leveringszekerheid

De ACM is van oordeel dat uit de Besluiten leveringszekerheid niet volgt dat contractoverneming het uitgangspunt moet zijn bij de overdracht van een klantenbestand in het kader van de SLR-procedure.

Artikel 2/3, vijfde lid, onder b, van de Besluiten leveringszekerheid faciliteert de overdracht van het bestand aan kleinverbruikers die gedurende de eerste vensterperiode (nog) een verbintenis hebben met de vergunninghouder, aan één of meer andere vergunninghouders die de levering van gas/elektriciteit aan de betrokken kleinverbruikers voortzetten. Deze bepaling schrijft voor dat die overdracht in ieder geval de gegevens omvat als bedoeld in artikel 3, tweede lid, onderdeel b, van het Besluit vergunning levering gas/elektriciteit aan kleinverbruikers. Het gaat om gegevens die de opvolgende leverancier nodig heeft om levering aan de kleinverbruiker te effectueren, zoals NAW-gegevens, factuuradressen, bankrekeningnummers en EAN-codes.

¹ Hiermee bedoelen wij Energie-Nederland, Engie Energie Nederland N.V., Essent N.V. en Vattenfall N.V.

De bewoordingen van deze bepaling(en) en de inhoud van de over te dragen gegevens bieden geen aanknopingspunten voor de uitleg dat een klantenbestand in het kader van de SLR-procedure enkel mag worden overgenomen door een energieleverancier met gelijktijdige overneming van bestaande leveringsovereenkomsten. De bepalingen in de Gaswet en Elektriciteitswet 1998 (hierna: E-wet) op basis waarvan de Besluiten leveringszekerheid zijn vastgesteld bieden evenmin een grondslag om de overnemende leverancier te dwingen tot overname van de onderliggende leveringsovereenkomsten of anderszins tot acceptatie van de tarieven en voorwaarden van de leverancier wiens klantenbestand wordt overgedragen.

De Besluiten leveringszekerheid refereren aan de overdracht van het klantenbestand (en een beperkte set van gegevens), en niet aan de overdracht van de leveringsovereenkomsten. Dit impliceert onder meer dat, gelet op de restverdelingsregeling, het niet verplicht is voor de opvolgende leverancier dezelfde voorwaarden en tarieven te hanteren als de overdragende leverancier. Gelet op hun achtergrond dienen de Besluiten leveringszekerheid vooral als waarborg voor de continuering van de fysieke levering van gas en elektriciteit aan kleinverbruikers en de administratieve afhandeling daarvan. De leveringszekerheid staat dus centraal.

Jullie (afwijkende) uitleg² van de Besluiten leveringszekerheid is onder meer gestoeld op toelichtingen op (wijzigingen van) de Besluiten leveringszekerheid en een *a contrario*-redenering op basis van het zesde lid van de artikelen 2/3. Dit levert op zichzelf onvoldoende grondslag op voor de uitleg dat contractsoverneming verplicht is als een klantenbestand in het kader van de SLR-procedure wordt overgenomen.³

In de toelichtingen wordt weliswaar gesproken over de ordentelijke overdracht van klanten aan één of meer andere leveranciers en voortzetting van de leveringsovereenkomst, maar dit toont op zichzelf niet aan dat de wetgever heeft beoogd dat leveringsovereenkomsten zouden moeten overgaan in de eerste vensterperiode. De zinsnede waarin wordt gesproken over voortzetting van de leveringsovereenkomst, komt bovendien uit een passage die gaat over de 'restverdelingsregeling' (tweede vensterperiode), niet over de 'eerste vensterperiode'.⁴

De *a contrario*-redenering is voor ons ook geen reden om te oordelen dat een klantenbestand in het kader van de SLR-procedure enkel mag worden overgenomen door een energieleverancier op basis van contractsoverneming. Dat een gelijklopende tekst (onder "zijn voorwaarden") ontbreekt in de regeling voor de eerste vensterperiode, betekent niet per se dat de opvolgende leverancier de afnemer bij een overdracht van het klantenbestand (maar niet de onderliggende leveringsovereenkomsten) in de eerste vensterperiode niet op basis van zijn eigen tarieven en voorwaarden zou mogen leveren. De regeling refereert immers aan de overdracht van het klantenbestand, en niet aan de overdracht van de leveringsovereenkomsten.

² Zoals opgenomen in jullie PowerPoint-presentatie van 26 januari jl.

³ Ten overvloede merken wij hierbij op dat kleinverbruikers niet zonder meer zullen profiteren van deze interpretatie. Het is immers niet aannemelijk dat energieleveranciers onder de huidige marktomstandigheden geïnteresseerd zullen zijn in het overnemen van een verlieslatend klantenbestand op basis van contractsoverneming. In dat geval zal toepassing moeten worden gegeven aan de tweede vensterperiode, en geldt dat kleinverbruikers in elk geval beleverd zullen worden door de opvolgende leverancier op basis van een overeenkomst voor onbepaalde tijd en verder onder zijn voorwaarden (artikel 2/3, zesde lid, onder c, van de Besluiten leveringszekerheid).

⁴ De toelichting op de Besluiten leveringszekerheid (*Stb.* 2018, 231, onder 2.4, p. 10-11) vermeldt onder meer: "Het e-mailadres dient ertoe om zo snel mogelijk contact met de klant te kunnen leggen, teneinde de voortzetting van de leveringsovereenkomst voor elektriciteit en gas te garanderen."

Titel voor levering van energie als geen overeenkomst tot stand komt

De vervolgvraag die jullie ons stellen is wat de titel voor levering van energie is als een klantenbestand in het kader van de SLR-procedure door een energieleverancier wordt overgenomen maar niet op basis van contractovername. De regelgever heeft bij de introductie van de Besluiten leveringszekerheid helaas niet expliciet aandacht besteed aan dit vraagstuk.

Wij baseren ons met betrekking tot dit vraagstuk dan ook op de systematiek van de Besluiten leveringszekerheid en op wat ons logisch voorkomt gelet op het bovenstaande.

Als gezegd gaan de Besluiten leveringszekerheid niet specifiek in op de civielrechtelijke grondslag voor de relatie tussen de opvolgende leverancier en de kleinverbruiker (die de voorwaarden van de opvolgende leverancier niet expliciet heeft geaccepteerd). Het lijkt ons aannemelijk dat de relatie tussen de opvolgende leverancier en een kleinverbruiker in deze context wordt beheerst door een verbintenis die wordt ingevuld door de redelijkheid en billijkheid.⁵ Het kader voor die verbintenis is dat een afnemer enerzijds op grond van de Besluiten leveringszekerheid de continuïteit van zijn gas- en/of elektriciteitsvoorziening gewaarborgd ziet en anderzijds gedurende een korte periode energie moet afnemen van de opvolgende leverancier.

Het is niet onredelijk dat de opvolgende leverancier een vergoeding zal mogen rekenen voor het gas en de elektriciteit die hij de afnemers dan levert. Die levering vertegenwoordigt namelijk ontegenzeggelijk een bepaalde waarde en die kleinverbruikers profiteren daar ook van. De opvolgende leverancier verzekert voor hen immers de continuïteit van de levering van gas dan wel elektriciteit. De nieuwe leverancier is op basis van de energiewetgeving gehouden voorwaarden en tarieven te hanteren die redelijk zijn.

Tot slot

Wij realiseren ons dat het bovenstaande afwijkt van jullie uitleg van de Besluiten leveringszekerheid, maar hopen dat we voldoende duidelijkheid hebben geboden over de visie van de ACM over dit onderwerp. Wij merken hierbij voor de volledigheid nog op dat de rechter in concrete gevallen uiteraard het laatste woord heeft over de interpretatie van wet- en regelgeving.

Wij hebben er geen bezwaar tegen als deze brief wordt gedeeld met alle leden van Energie-Nederland. Wij zullen op de website van de ACM binnenkort ook nog informatie ter beschikking stellen over dit onderwerp.

Neem gerust contact met ons op als er nog vragen zijn.

Hoogachtend,

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

E.C.T. van Houten
Directeur Directie Consumenten

⁵ Artikelen 6:2 jo. 6:248 jo. 6:216 BW.