



vonnis

RECHTBANK TE ALKMAAR

Sector civiel recht
MvL/ML

zaaknummer / rolnummer: 123520 / HA ZA 10-903

Vonnis van 27 juli 2011

in de zaak van

de naamloze vennootschap
LIANDER N.V.,
gevestigd te Arnhem,
eiseres in conventie bij dagvaarding van 4 oktober 2010,
verweerster in reconventie,
advocaat mr. M.E. Brinkman te Amsterdam,

tegen

de stichting
STICHTING LELYSTAETE,
statutair gevestigd te Limmen, gemeente Castricum,
gedaagde in conventie,
eiseres in reconventie,
advocaat mr. R.A.M. Schram te Haarlem.

Partijen zullen hierna 'Liander' en 'Lelystaete' genoemd worden.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
- het tussenvonnis van 15 december 2010;
 - het proces-verbaal van comparitie van 18 maart 2011, waar Lelystaete niet is verschenen.
- 1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De feiten

- 2.1. Liander is aangewezen als beheerder van de regionale gastransportnetten, in de zin van artikel 2 van de Gaswet, waaronder in de provincie Flevoland.
- 2.2. Lelystaete is eigenares van het pand aan de Vaartweg 83 te Lelystad en neemt gasaansluit- en transportdiensten af in verband waarmee Liander transporttarieven in rekening brengt.

3. Het geschil

in conventie en in voorwaardelijke reconventie

- 3.1. Liander vordert, samengevat, veroordeling van Lelystaete tot betaling van € 19.581,19, aan openstaande factuurposten te vermeerderen met de op dezelfde grondslag terzake van het capaciteitstarief gefactureerde bedragen vanaf 11 juli 2010, vermeerderd met wettelijke handelsrente vanaf de opeisbaarheid van genoemde facturen, tot de dag van algehele voldoening. Daarnaast vordert zij de gemaakte buitengerechtelijke kosten ad € 1.158,00 en proceskosten, beide te vermeerderen met de wettelijke rente met ingang van twee weken na vonnisdatum tot de dag van algehele voldoening.
- 3.2. Lelystaete heeft als verweer aangevoerd, samengevat, dat zij vanaf de invoering van het capaciteitstarief dit tarief niet verschuldigd is vanwege haar lage gasgebruik. Op een betalingsafpraak in oktober 2007 na, waarbij zij onder protest € 12.862,07 heeft voldaan, heeft zij dit dan ook niet betaald.
- 3.3. Voor het geval dat de vordering van Liander in conventie geheel of gedeeltelijk wordt toegewezen, vordert Lelystaete in voorwaardelijke reconventie een verklaring voor recht dat Liander wanprestatie heeft gepleegd en onrechtmatig heeft gehandeld door het afsluiten van de aansluiting, met veroordeling van Liander tot betalen van schade als gevolg daarvan, nader op te maken bij staat, kosten rechtens.
- 3.4. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

In conventie

- 4.1. In de eerste plaats heeft Lelystaete het verweer gevoerd dat zij met Liander geen contractuele relatie is aangegaan.
Liander heeft daarop gereageerd met de stelling dat zij, als netbeheerder, op grond van de Gaswet de wettelijke verplichting heeft de gastransportdiensten te leveren en hiervoor het wettelijk gereguleerd, namelijk in het Tariefbesluit door de NMa bepaalde, transporttarief te rekenen. Uit de omstandigheid dat zij feitelijk de transportdiensten levert en Lelystaete feitelijk, zij het niet volledig, facturen heeft voldaan en voldoet, valt voorts af te leiden dat sprake is van een overeenkomst tussen partijen. Dat de klantcontacten van Liander gedeeltelijk verlopen via Nuon Customer Care Center maakt dit niet anders.
Deze stellingen van Liander zijn door Lelystaete niet weersproken. De rechtbank zal dan ook van de juistheid hiervan uitgaan.
- 4.2. Met betrekking tot de door Lelystaete betwiste toepasselijkheid van de algemene voorwaarden heeft Liander ter zitting aangevoerd dat zij er gerechtvaardigd op mocht vertrouwen dat Lelystaete de voorwaarden heeft aanvaard. In dit verband heeft zij betoogd dat naar deze voorwaarden herhaaldelijk is verwezen op de

jaarafrekeningen, dat het een feit van algemene bekendheid is dat energiebedrijven enkel onder hun algemene voorwaarden hun diensten leveren en dat de voorwaarden tot stand zijn gekomen in overleg met de SER, EnergieNed en de Consumentenbond, nog daargelaten dat zij vanwege het vereiste van non-discriminatie de algemene voorwaarden uit hoofde van de wet gelijkelijk dient toe te passen. Ook heeft Lelystaete kennis kunnen nemen van de voorwaarden: op de facturen wordt verwezen naar de website, waarop de voorwaarden staan, alsmede naar de mogelijkheid de voorwaarden op te vragen en daarnaast zijn de voorwaarden in verschillende landelijke en regionale bladen gepubliceerd. Hiertegen heeft Lelystaete geen verweer gevoerd, zodat naar het oordeel van de rechtbank de voorwaarden van toepassing zijn en het beroep op vernietiging van Lelystaete faalt.

- 4.3. Uit de stukken lijkt de kern van het geschil tussen partijen erin te zijn gelegen, dat sinds de invoering van het capaciteitstarief Lelystaete van mening is dat zij niet het gehele bedrag is verschuldigd: de in rekening gebrachte vaste kosten zijn volgens Lelystaete te hoog nu haar gasverbruik weinig tot nihil is. De rechtbank is echter van mening, onder verwijzing naar de in de dagvaarding weergegeven gang van zaken bij de vaststelling van het tarief, dat Liander voldoende duidelijk uiteen heeft gezet hoe de hoogte van het tarief is vastgesteld voor afnemers als Lelystaete. Lelystaete heeft de wijze van vaststelling van de tarieven niet weersproken, behoudens haar stelling dat dit maximumtarieven betreft en het Liander vrijstaat andere afspraken te maken met afnemers. Zij heeft deze stelling echter niet nader onderbouwd en voorts heeft Liander er in dit verband op gewezen dat er voor de netbeheerders geen ruimte bestaat in bepaalde gevallen van de vastgestelde tarieven af te wijken, reeds omdat zij zich van iedere vorm van discriminatie dient te onthouden. Hierbij heeft zij onder meer naar productie 32 bij dagvaarding verwezen. De rechtbank zal dan ook aan dit verweer van Lelystaete voorbijgaan en Lelystaete is dan ook in beginsel betaling verschuldigd.
- 4.4. Ook is naar het oordeel van de rechtbank voldoende gebleken van mogelijkheden voor Lelystaete om vervangingen te laten aanbrengen in de capaciteitsmeter. Bij conclusie van antwoord heeft Lelystaete in dit verband relevante producties overgelegd (onder meer productie E14), waaruit blijkt dat -reeds in 2005- gesprekken gaande waren tussen Nuon (namens Liander) en Lelystaete, waarin partijen naar een oplossing zochten en waarbij duidelijk was dat Lelystaete actie diende te ondernemen om de aansluiting (G400) te laten vervangen door kleinere aansluitingen. Lelystaete stelt dat zij dit schriftelijk heeft aangevraagd, maar Liander betwist dit. Mede aangezien de gesprekken over de kleinere aansluitingen blijkens onder meer productie 33 van Liander tot maart 2010 hebben voortgeduurd, had het op de weg van Lelystaete gelegen om met bewijsstukken aan te tonen dat zij haar aanvraag daadwerkelijk, na invoering van het capaciteitstarief op de overeengekomen wijze heeft ingediend. Dit heeft zij nagelaten. Voor zover Lelystaete heeft bedoeld te betogen dat sprake is van een tekortkoming aan de zijde van Liander doordat zij niet aan vervanging van de meter meewerkte, en Lelystaete vanwege deze tekortkoming geen betaling was verschuldigd, heeft Lelystaete dit onvoldoende onderbouwd. Lelystaete heeft naar het oordeel van de rechtbank aldus geen steekhoudende reden aangevoerd waarom zij het op de wet gebaseerde capaciteitstarief niet zou hoeven voldoen.

-
- 4.5. Voor zover de vordering ziet op andere facturen/posten dan die met betrekking tot het capaciteitstarief heeft Lelystaete als verweer gevoerd dat de facturen niet kloppen en de bedragen niet correct zijn. Liander heeft echter kopieën van de facturen overgelegd en op elke afzonderlijke factuur staat aangegeven terzake waarvan de betaling wordt gevorderd. Onder deze omstandigheden kan Lelystaete niet volstaan met een blote betwisting van de correctheid van de facturen. Voor zover de vordering betrekking heeft op andere facturen en posten dan het capaciteitstarief ligt deze eveneens voor toewijzing gereed.
- 4.6. Liander heeft kopieën van de openstaande facturen tot en met 10 juli 2010 overgelegd. Nu zij de vordering met betrekking tot facturen vanaf 11 juli 2010, voor zover deze al opeisbaar zijn per datum vonnis, op geen enkele wijze heeft onderbouwd ziet de rechtbank in dit vonnis geen grond voor toewijzing van de vordering voor zover die betrekking heeft op facturen van na die datum.
- 4.7. Liander vordert de wettelijke handelsrente. Volgens artikel 15.1 van de toepasselijke voorwaarden dienen de nota's binnen veertien dagen na ontvangst te worden voldaan. De rechtbank vat deze bepaling op als een overeengekomen betalingstermijn waarna het verzuim intreedt, en gaat er daarbij van uit dat de facturen twee dagen na factuurdatum zijn ontvangen. Blijkens artikel 15.10 is de contractant die in verzuim is wettelijke rente en niet de (hogere) wettelijke handelsrente verschuldigd. Nu een vordering tot betaling van de wettelijke handelsrente het mindere, te weten de wettelijke rente, impliceert, wordt de wettelijke rente toegewezen, telkens vanaf 16 dagen na de respectieve factuurdata tot de dag van algehele voldoening.
- 4.8. Liander heeft de buitengerechtelijke kosten gevorderd. Zij heeft voldoende aangetoond dat incassowerkzaamheden zijn verricht en dat deze noodzakelijk waren. Deze vordering ligt voor toewijzing gereed. De over deze vermogensschadepost gevorderde wettelijke rente wordt evenwel afgewezen nu is gesteld noch gebleken dat deze kosten daadwerkelijk reeds zijn voldaan.

In voorwaardelijke reconventie

- 4.9. Nu de voorwaarde waaronder de vordering in reconventie is ingesteld in vervulling is gegaan, komt de rechtbank toe aan beoordeling hiervan.
- 4.10. In voorwaardelijke reconventie vordert Lelystaete vergoeding van de schade die zij heeft geleden als gevolg van het beweerdelijk onrechtmatig afsluiten van de gasaansluiting. De onrechtmatigheid is er volgens haar in gelegen dat dit in strijd met de zorgvuldigheidsplicht is gebeurd, nu Liander geen rekening heeft gehouden met de belangen van Lelystaete. Reeds gelet op de duur van de wanbetaling en het substantiële bedrag daarvan dat vooraf is gegaan aan de afsluiting acht de rechtbank de afsluiting niet onrechtmatig. De andere verwijten die Lelystaete aan Liander in dit verband heeft gemaakt, alsmede de vraag of er sprake is van schade kunnen dan ook in het midden blijven. Bovendien merkt de rechtbank op dat Lelystaete, die de verzegeling heeft verbroken, daarmee zelf onrechtmatig heeft gehandeld.

In conventie en in voorwaardelijke reconventie

- 4.11. Lelystaete zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld, zowel in conventie als in voorwaardelijke reconventie. De kosten aan de zijde van Liander worden begroot op:

- dagvaarding	€ 87,93
- griffierecht	€ 455,00
- salaris advocaat	€ 1.447,50
Totaal	€ 1.990,43

- 4.12. Liander vordert wettelijke rente over de proceskosten. De rechtbank begrijpt deze vordering aldus dat Lelystaete in verzuim geraakt indien niet-tijdig aan deze veroordeling wordt voldaan. Deze vordering is toewijsbaar als na te melden.

5. De beslissing

De rechtbank

in conventie

- 5.1. veroordeelt Lelystaete om aan Liander te betalen een bedrag van € 19.581,19, vermeerderd met de wettelijke rente als bedoeld in art. 6:119 BW over de verschillende facturen steeds vanaf 16 dagen na factuurdatum van de respectieve facturen tot de dag van algehele voldoening;
- 5.2. veroordeelt Lelystaete om aan Liander te betalen een bedrag ad € 1.158,00 aan gemaakte buitengerechtelijke kosten;
- 5.3. verklaart dit vonnis in conventie tot zover uitvoerbaar bij voorraad;
- 5.4. wijst het meer of anders gevorderde af;

in voorwaardelijke reconventie

- 5.5. wijst de vordering af.

in conventie en in voorwaardelijke reconventie

- 5.6. veroordeelt Lelystaete in de proceskosten, aan de zijde van Liander tot op heden begroot op € 1.990,43, te vermeerderen met de wettelijke rente vanaf veertien dagen na betekening van dit vonnis tot de dag der algehele voldoening,

Dit vonnis is gewezen door mr. M. S. Lamboo en in het openbaar uitgesproken op 27 juli 2011.



Voor grosse conform
De Griffier van de Rechtbank
te ALKMAAR

gegeven d.d. 27-07-11

