



Ontwerpbesluit

Ons ACM/DE/2014/200231

kenmerk:

Zaaknummer: 12.0277.30

ONTWERPBESLUIT

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt als bedoeld in artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet.



Ontwerpbesluit

Inhoudsopgave

1	Inleiding en leeswijzer.....	3
2	Procedure van totstandkoming van dit besluit	4
3	Wettelijk kader	5
4	Relevante feiten en omstandigheden.....	8
5	Beoordeling van de ontheffingaanvraag	12
5.1	Definitie van gesloten distributiesysteem	12
5.2	Eisen aan aanvrager.....	14
5.3	Ontheffingsgronden	15
6	Dictum.....	17
	Bijlage 1 – Kadastrale kaart van het industrieterrein.....	18



Ontwerpbesluit

1 Inleiding en leeswijzer

1. Met dit besluit geeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) uitvoering aan artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet. Op grond hiervan kan de eigenaar van een gesloten distributiesysteem (hierna: GDS) een aanvraag bij ACM indienen tot verlening van een ontheffing van de verplichting tot het aanwijzen van een netbeheerder (hierna: de ontheffing).
2. ACM geeft met dit besluit haar oordeel op de aanvraag van Wavin Diensten B.V. (hierna: aanvrager) van 19 november 2012 voor een ontheffing op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a en b, van de Gaswet voor het GDS dat ligt op het industrieterrein Bruchterweg – Nieuwe Haven aan de Bruchterweg 88 en de J.C. Kellerlaan 3 te Hardenberg.

Opbouw van het besluit

3. De indeling van dit besluit is als volgt. Hoofdstuk 2 van dit besluit bevat de gevolgde procedure. Hoofdstuk 3 bevat het wettelijk kader. Het feitencomplex en andere relevante omstandigheden, zoals die bij ACM bekend zijn, zijn samengevat in hoofdstuk 4. ACM beschrijft haar beoordeling van de aanvraag in hoofdstuk 5. ACM eindigt haar besluit met het dictum (hoofdstuk 6).

Bijlage bij het besluit

4. ACM heeft één bijlage toegevoegd aan het besluit. Deze bijlage is onderdeel van onderhavig besluit.
5. Bijlage 1 bevat een kadastrale kaart van het industrieterrein.



Ontwerpbesluit

2 Procedure van totstandkoming van dit besluit

6. In dit hoofdstuk beschrijft ACM de procedure die zij heeft gevolgd bij de totstandkoming van dit besluit. ACM heeft de uniforme openbare voorbereidingsprocedure zoals bedoeld in afdeling 3.4 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) van toepassing verklaard op de voorbereiding van dit besluit.
7. Bij brief van 19 november 2012, ontvangen op 19 november 2012,¹ heeft aanvrager bij ACM een aanvraag ingediend tot verlening van een ontheffing in de zin van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a en b, van de Gaswet. De beslistermijn voor de behandeling van de aanvraag bedraagt zes maanden ingevolge artikel 2a, tweede lid, van de Gaswet. ACM heeft deze termijn op grond van artikel 2a, tweede lid, van de Gaswet verlengd met zes maanden. ACM heeft aanvrager bij brief² van 3 januari 2013 hierover geïnformeerd. De totale beslistermijn bedraagt na verlenging twaalf maanden.
8. Bij brieven van 7 februari 2013 en 18 juni 2013³ is aanvrager verzocht om de aanvraag aan te vullen. In zijn brieven van 15 maart 2013 en 5 juli 2013, ontvangen op respectievelijk 18 maart 2013 en 9 juli 2013,⁴ heeft aanvrager aanvullende informatie aangeleverd.
9. Als onderdeel van de uniforme openbare voorbereidingsprocedure heeft ACM op 20 januari 2014 het ontwerpbesluit en de daarop betrekking hebbende stukken ter inzage gelegd. ACM heeft hiervan in de Staatscourant van 20 januari 2014 kennis gegeven. Bovendien heeft ACM het ontwerpbesluit aan aanvrager toegezonden⁵ en op haar internetpagina gepubliceerd.

¹ Met kenmerk aanvrager WAVIN.0002, kenmerk ACM: 104327/1.

² Met kenmerk 104327/4.B1664.

³ Met kenmerk 104327/8.B1665 en 104327/11.

⁴ Met kenmerk aanvrager WAVIN.0002, kenmerk ACM: 104327/13, en met kenmerk aanvrager WAVIN.0002 en kenmerk ACM: 104326/12.

⁵ Brief van 20 januari 2014 met kenmerk ACM/DE/2014/200238.



Ontwerpbesluit

3 Wettelijk kader

10. In dit hoofdstuk beschrijft ACM de bepalingen die gezamenlijk het wettelijk kader vormen voor dit besluit.
11. Artikel 1, eerste lid, onderdelen b, c, d, k, m, n, am, an en as van de Gaswet luiden:
- “b. gas:*
- 1°. aardgas dat bij een temperatuur van 15° Celsius en bij een druk van 1,01325 bar in gasvormige toestand verkeert en in hoofdzaak bestaat uit methaan of een andere stof die vanwege haar eigenschappen aan methaan gelijkwaardig is en*
 - 2°. stof die:*
 - is opgewekt in een productie-installatie die uitsluitend gebruik maakt van hernieuwbare energiebronnen of*
 - is opgewekt in een hybride productie-installatie die gebruik maakt van zowel hernieuwbare als fossiele energiebronnen en*
 - bij een temperatuur van 15° Celsius en bij een druk van 1,01325 bar in gasvormige toestand verkeert en in hoofdzaak bestaat uit methaan of een andere stof die vanwege haar eigenschappen aan methaan gelijkwaardig is voor zover het mogelijk en veilig is deze stof overeenkomstig hoofdstuk 2 te transporteren.*
- c. gasproductienet: een of meer pijpleidingen die onderdeel uitmaken van een olie- of gaswinningsproject of die worden gebruikt voor het transport van gas rechtstreeks van een gaswinningsproject naar een verwerkingsinstallatie, een opslagplaats of een aanlandingsplaats*
- d. gastransportnet: niet tot een gasproductienet behorende, met elkaar verbonden leidingen of hulpmiddelen bestemd of gebruikt voor het transport van gas, met inbegrip van hulpmiddelen en installaties waarmee ondersteunende diensten voor dat transport worden verricht behoudens voor zover deze leidingen en hulpmiddelen onderdeel uitmaken van een directe lijn of gelegen zijn binnen de installatie van de afnemer.*
- k. verwant bedrijf: verbonden onderneming in de zin van artikel 41 van de zevende richtlijn nr. 83/349/EEG van de Raad van 13 juni 1983 op de grondslag van artikel 54, derde lid, sub g, van het Verdrag betreffende de geconsolideerde jaarrekening of een geassocieerde onderneming in de zin van artikel 33, eerste lid, daarvan of een onderneming die aan dezelfde aandeelhouders toebehoort;*
- m. aansluiting: één of meer verbindingen tussen een gastransportnet en een onroerende zaak als bedoeld in artikel 16, onderdelen a tot en met e, van de Wet waardering onroerende zaken, waaronder begrepen één of meer verbindingen tussen een gastransportnet dat wordt beheerd door een netbeheerder en een gastransportnet dat beheerd wordt door een ander dan die netbeheerder;*
- n. landelijk gastransportnet: een gastransportnet dat uitsluitend of in hoofdzaak bestemd is of*



Ontwerpbesluit

wordt gebruikt voor het op landelijk niveau transporteren van gas;

- o. afnemer: een persoon met een aansluiting op een gastransportnet;*
- am. gesloten distributiesysteem: een net, niet zijnde het landelijk gastransportnet:*
 - 1. dat ligt binnen een geografisch afgebakende industriële locatie, commerciële locatie of locatie met gedeelde diensten,*
 - 2. waarop minder dan 500 afnemers zijn aangesloten en*
 - 3. dat alleen niet-huishoudelijke afnemers van gas voorziet, tenzij er sprake is van incidenteel gebruik door een klein aantal huishoudelijke afnemer die werkzaam is of vergelijkbare betrekkingen heeft met de eigenaar van het gesloten distributiesysteem.*
- an. directe lijn: een of meer leidingen voor het transport van gas, behoudens voor zover die gelegen is binnen een installatie, die:*
 - 1°. niet is verbonden met een gastransportnet of een andere leiding voor het transport van gas en die een geïsoleerde productie-installatie van een producent rechtstreeks verbindt met een geïsoleerde gebruiker van gas, niet zijnde de producent, of*
 - 2°. ten hoogste via de installatie van één aangeslotene op de leiding is verbonden met een gastransportnet of een andere leiding voor het transport van gas en die een productie-installatie van een producent met tussenkomst van een leverancier rechtstreeks verbindt met één of meer gebruikers van gas, niet zijnde de producent of in hoofdzaak huishoudelijke gebruikers, teneinde te voorzien in de gasbehoefte van deze gebruikers;*
- as. gas uit hernieuwbare energiebronnen: een stof die is opgewekt in een productie-installatie die uitsluitend gebruik maakt van hernieuwbare energiebronnen of is opgewekt met hernieuwbare energiebronnen in een hybride productie-installatie die ook gebruik maakt van fossiele energiebronnen;”.*

12. Artikel 2a van de Gaswet luidt:

- “1. De Autoriteit Consument en Markt kan op diens aanvraag ontheffing verlenen aan een eigenaar van een gesloten distributiesysteem van het gebod van artikel 2, achtste lid, indien:*
 - a. de bedrijfs- of productieproces van de gebruikers van een gesloten distributiesysteem om specifieke technische of veiligheidsredenen geïntegreerd is of*
 - b. het gesloten distributiesysteem primair gas transporteert voor de eigenaar van dat systeem of de daarmee verwante bedrijven en*
 - c. de aanvrager geen netbeheerder is en niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden is.*
- 2. De Autoriteit Consument en Markt neemt het besluit zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk zes maanden na ontvangst van de aanvraag. Deze termijn kan eenmaal met ten hoogste zes maanden worden verlengd. De Autoriteit Consument en Markt kan aan een ontheffing voorschriften en beperkingen verbinden.*
- 3. De Autoriteit Consument en Markt kan een ontheffing intrekken indien degene aan wie de ontheffing is verleend:*



Ontwerpbesluit

- a. *niet langer voldoet aan de voorwaarden, bedoeld in het eerste lid;*
 - b. *in strijd handelt met de voorschriften en beperkingen als bedoeld in het tweede lid en het bepaalde bij of krachtens het vierde tot en met het zevende lid;*
 - c. *bij de aanvraag om een ontheffing onjuiste of onvolledige gegevens heeft verstrekt en de verstrekking van juiste of volledige gegevens tot een andere beschikking op de aanvraag zou hebben geleid.*
4. *Indien een ontheffing is verleend, zijn uitsluitend het vijfde en zesde lid van toepassing op de eigenaar van een gesloten distributiesysteem.*
5. *De eigenaar van een gesloten distributiesysteem beheert het gesloten distributiesysteem*
6. *Het bepaalde bij of krachtens de artikelen 1g, 1h, 10, eerste lid, tweede lid, onderdeel b, derde lid, onderdeel b, vijfde en zesde lid, 14, 17a, 19, 35d, 35e, eerste lid, 42, 42b, 42c, 52b, negende lid, en 81d, tweede en derde lid, is van overeenkomstige toepassing voor de eigenaar van een gesloten distributiesysteem, met dien verstande dat:*
 - a. *artikel 10, zesde lid, uitsluitend geldt voor zover er na aansluiting sprake is van een afnemer binnen het geografisch gebied waarbinnen het gesloten distributiesysteem ligt en deze aansluiting past bij het karakter van het gesloten distributiesysteem,*
 - b. *niet aan de verplichtingen, bedoeld in de in artikel 14, eerste lid, genoemde artikelen behoeft te worden voldaan;*
 - c. *dat in de artikelen 1g en 1h in plaats van «gasbedrijf» wordt gelezen «eigenaar van een gesloten distributiesysteem».*
7. *De Autoriteit Consument en Markt keurt op verzoek van een aangeslotene op een gesloten distributiesysteem de van kracht zijnde methode voor de berekening van de tarieven goed.*
8. *Indien een verzoek als bedoeld in het zevende lid is ontvangen, overlegt de eigenaar van een gesloten distributiesysteem binnen drie maanden na de datum waarop de raad van bestuur de eigenaar van een gesloten distributiesysteem over het verzoek heeft geïnformeerd, aan de raad van bestuur informatie over het aan het verzoek voorafgaande kalenderjaar die relevant is voor de beoordeling van het verzoek, met daarbij een toerekening van de kosten en opbrengsten aan activiteiten die verband houden met de aanleg en het beheer van het gesloten distributiesysteem in overeenstemming met het daadwerkelijk gebruik van financiële of andere middelen voor die activiteiten.*
9. *Een besluit als bedoeld in het zevende lid, wordt genomen binnen zes maanden nadat de informatie, bedoeld in het achtste lid door de raad van bestuur is ontvangen. Deze termijn kan eenmaal met ten hoogste zes maanden worden verlengd.”*



Ontwerpbesluit

4 Relevante feiten en omstandigheden

13. In dit hoofdstuk geeft ACM een samenvatting van de bij haar bekende feiten en omstandigheden met betrekking tot de ontheffingaanvraag. Deze feiten en omstandigheden zijn ontleend aan de ontheffingaanvraag en aanvullende informatie die bij aanvrager is opgevraagd. Op basis van deze informatie stelt ACM de volgende feiten en omstandigheden vast.
14. Aanvrager is van oordeel dat er sprake is van een gastransportnet op het industrieterrein Bruchterweg – Nieuwe Haven aan de Bruchterweg 88 en de J.C. Kellerlaan 3 te Hardenberg. Hij motiveert dit door middel van een omschrijving, een kadastrale kaart, kadastrale berichten en een plattegrond van het industrieterrein waarop de gasleidingen zijn weergegeven. Dit betreft een industriële locatie, aldus aanvrager. Het gastransportnet opereert op een drukniveau van 100 mbar en is, volgens aanvrager, geen onderdeel van het landelijk gastransportnet. Het gastransportnet is aangesloten op het gastransportnet van Cogas Infra & Beheer B.V. (hierna: Cogas).
15. Aanvrager betoogt dat hij eigenaar is van dit gastransportnet. Volgens de door aanvrager overgelegde kadastrale berichten is aanvrager eigenaar van de percelen kadastraal bekend als, gemeente Stad-Hardenberg, sectie A, nummers 4694 en 5477, alsmede van een aantal zich hierop bevindende opstallen die als afzonderlijke kadastrale objecten zijn aangemerkt. Met betrekking tot de percelen 2384, 4562 en 4387 heeft aanvrager de notariële akten van 1 november 1996, 27 februari 2004 en 8 juni 2007 overgelegd, waarmee ten laste van deze percelen opstalrechten en erfdienstbaarheden zijn gevestigd ten behoeve van de rechtsvoorganger van aanvrager. De erfdienstbaarheden en de opstalrechten omvatten het recht tot het aanleggen, hebben en onderhouden van de gasleidingen in en op deze percelen.
16. Voorts beroept aanvrager zich op het bepaalde in artikel 5:20, tweede lid, van het Burgerlijk Wetboek (hierna: BW). Aanvrager stelt de (rechtsopvolger van de) bevoegde aanlegger en derhalve de eigenaar van het gastransportnet te zijn. Ter onderbouwing van deze stelling heeft aanvrager de geschiedenis van het industrieterrein en het bijbehorende gastransportnet geschetst. De rechtsvoorganger van aanvrager, N.V. Industriële onderneming WAVIN, thans Wavin Nederland B.V. (hierna: Wavin Nederland), is op deze locatie in 1955 begonnen met de productie van kunststofleidingsystemen. In de loop der jaren werden de bedrijfsactiviteiten van Wavin Nederland uitgebreid en kregen het industrieterrein en het gastransportnet de huidige omvang. Vanaf de jaren '90 van de vorige eeuw is Wavin Nederland bedrijfsactiviteiten gaan afstoten en zijn er opstallen en percelen verkocht aan derden. Destijds is met de bedrijven die zich op het industrieterrein vestigden, afgesproken dat Wavin Nederland de infrastructuur op het industrieterrein zou blijven onderhouden. Het onderhoud en beheer wordt sinds de jaren



Ontwerpbesluit

'70 van de vorige eeuw uitgevoerd door aanvrager, die toen nog niet over rechtspersoonlijkheid beschikte, maar een bedrijfsonderdeel vormde van Wavin Nederland. Na verzelfstandiging heeft aanvrager de onderhouds- en beheeractiviteiten voortgezet. Sindsdien beheert en exploiteert aanvrager het gastransportnet en gedraagt hij zich derhalve als eigenaar. Ten bewijze hiervan heeft aanvrager onder meer afschriften van in 2007 aan afnemers verzonden facturen en een met Dion B.V. (hierna: Dion) overeengekomen Service Level Agreement (hierna: SLA) overgelegd. Dion voert in opdracht van aanvrager het onderhoud en beheer van het gastransportnet uit.

17. Op het gastransportnet zijn negen afnemers aangesloten. Een overzicht van deze afnemers staat in Tabel 1.

Tabel 1 Overzicht van de afnemers op het gastransportnet

Nr.	Naam afnemer	Adres op de locatie
1.	Future Pipe Industries B.V.	J.C. Kellerlaan 3, Hardenberg
2.	Wavin Nederland B.V.	J.C. Kellerlaan 3, 8 en 8a, Hardenberg
3.	Combipac B.V./Bpi.indupac	Bruchterweg 88, Hardenberg
4.	Schoeller Allibert B.V.	Bruchterweg 88, Hardenberg
5.	SPHERE Nederland B.V.	Bruchterweg 88, Hardenberg
6.	PlastChem B.V.	Bruchterweg 88, Hardenberg
7.	Regaprint	Bruchterweg 88, Hardenberg
8.	Wavin Diensten B.V.	Bruchterweg 88, Hardenberg
9.	Dion B.V.	Bruchterweg 88, Hardenberg

18. Op het gastransportnet zijn geen huishoudelijke afnemers aangesloten. Op het gastransportnet zijn geen productie-installaties aangesloten. Op het gastransportnet is volgens aanvrager één aan aanvrager verwant bedrijf aangesloten. Dit betreft nummer 2 uit Tabel 1. De verwantschap blijkt uit het door aanvrager overgelegde uittreksel uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel, waarin wordt vermeld dat Wavin Nederland enig aandeelhouder is in de rechtspersoon van aanvrager, en een overzicht van de holdingstructuur waarvan aanvrager deel uitmaakt. Aanvrager en het aan hem verwante bedrijf gebruikten in het jaar 2012 33% van het getransporteerde gas.
19. Het productieproces van de gebruikers op het gastransportnet is volgens aanvrager om specifieke technische en veiligheidsredenen geïntegreerd. Aanvrager stelt dat het gastransportnet is geïntegreerd met de koelwatervoorziening op het industrieterrein. Ter toelichting geeft aanvrager aan dat de afnemers in toenemende mate de restwarmte die bij hun productieprocessen ontstaat, gebruiken voor de verwarming van hun gebouwen. Voor het



Ontwerpbesluit

transport van de restwarmte wordt volgens aanvrager gebruik gemaakt van het netwerk dat is bestemd voor het transport van koelwater. Aanvrager is voornemens om de koelwatervoorziening geleidelijk om te bouwen naar een warmte-koudeopslag, zodat de koelwatervoorziening en het gastransportnet verder met elkaar verweven zullen raken. Ook onderzoekt aanvrager samen met het Agentschap NL de mogelijkheid om warmte te produceren met een WKK en de mogelijke aanleg van een separaat warmtenet. Alsdan zal er volgens aanvrager een nog verdergaande verwevenheid ontstaan tussen de bedrijfsprocessen van de afnemers en de energievoorziening.

20. Naast gas levert aanvrager nog andere utilities zoals drinkwater, bluswater, koelwater en elektriciteit aan de bedrijven op het industrieterrein. Aanvrager beheert de infrastructuur waarmee deze utilities naar de afnemers worden getransporteerd. De infrastructuur is oorspronkelijk aangelegd voor Wavin Nederland en zijn bedrijfsonderdelen. Hierdoor is deze infrastructuur volgens aanvrager van oorsprong sterk verweven met de productieprocessen die op het industrieterrein plaatsvinden. Aanvrager wijst er verder op dat delen van de infrastructuur en derhalve ook van het gastransportnet zich binnen de diverse fabrieksgebouwen op het industrieterrein bevinden.
21. Vanwege de fysieke en functionele verwevenheid van de productieprocessen van aanvrager en afnemers is een integraal beheer van de infrastructuur en transport van utilities noodzakelijk volgens aanvrager. Volgens aanvrager worden hierdoor schaal en – efficiencyvoordelen behaald, die ten goede komen aan de afnemers. De noodzaak tot integraal beheer hangt verder samen het beheer van de installaties van aanvrager en Wavin Nederland vanwege de toegangs- en veiligheidsprocedures die hierbij dienen te worden gevolgd, aldus aanvrager. Vanwege de verwevenheid van het gastransportnet en de installaties van afnemers is het volgens aanvrager uit kostenoverwegingen noodzakelijk dat onderhoud van de installaties van de afnemers zoveel mogelijk op hetzelfde moment plaatsvindt. Dit vraagt om een optimale afstemming om de gevolgen van onderbrekingen van de bedrijfs- of productieprocessen zoveel mogelijk te voorkomen of te beperken. Dit kan alleen indien de installaties van de afnemers en het gastransportnet door dezelfde partij worden beheerd, aldus aanvrager.
22. Aanvrager stelt verder dat ten aanzien van het gastransportnet een hoger kwaliteits- en veiligheidsniveau wordt gehanteerd dan waartoe een openbare netbeheerder verplicht is. De gasleidingen worden continue bewaakt door middel van verschillende beveiligingen en metingen om de maximale belasting te monitoren. Dit gebeurt tot op het niveau van de submeters. Het gastransportnet wordt voorts meer intensief onderhouden en geïnspecteerd dan het openbare gastransportnet. Zo worden het gasinkoopstation maandelijks en de afsluiters jaarlijks gecontroleerd, terwijl dit door een openbare netbeheerder respectievelijk jaarlijks en eens in de vijf jaar gebeurt. Door een hoger kwaliteits- en veiligheidsniveau te



Ontwerpbesluit

hanteren, worden onderbrekingen in de productieprocessen van afnemers vanwege storingen op het gastransportnet zoveel mogelijk voorkomen.

23. Aanvrager heeft verklaard geen netbeheerder in de zin van de Gaswet te zijn. Aanvrager heeft eveneens verklaard dat hij geen deel uitmaakt van een groep als bedoeld in artikel 24b van boek 2 van het BW waarvan ook een netbeheerder in de zin van de Gaswet onderdeel uitmaakt.
24. Aanvrager geeft aan de kwaliteit en veiligheid op het gastransportnet op de volgende wijze te borgen. Het beheer en onderhoud wordt uitgevoerd door Dion. Aanvrager heeft met Dion een SLA gesloten, waarvan een afschrift bij de aanvraag is overgelegd. In het SLA worden de werkzaamheden beschreven die moeten worden verricht, de frequentie waarmee dit moet gebeuren en de kwaliteitseisen die worden gesteld aan de medewerkers en de bedrijven die door Dion worden belast met de uitvoering. Voorts wordt in het SLA beschreven welke resultaten moeten worden bereikt. Dit gebeurt aan de hand van conditie-eisen en prestatienormen van netonderdelen en installaties (ook die van enkele afnemers). Het SLA bepaalt ook de handelwijze ingeval van storingen. Om storingen adequaat te kunnen afhandelen is er een 24-uurs consignatiedienst beschikbaar. Dion doet jaarlijks budgetvoorstellen voor onderhoud en investeringen aan aanvrager. Aanvrager bespreekt deze voorstellen in het gebruikersoverleg, waarin alle bedrijven op het industrieterrein zijn vertegenwoordigd.



Ontwerpbesluit

5 Beoordeling van de ontheffingaanvraag

25. In dit hoofdstuk licht ACM toe hoe zij de ontheffingaanvraag heeft beoordeeld. De beoordeling valt uiteen in drie delen. Ten eerste beoordeelt ACM of er sprake is van een GDS in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet (paragraaf 5.1). Als er sprake is van een GDS, beoordeelt ACM ten tweede of aanvrager voldoet aan de eisen die aan hem zijn gesteld in artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet (paragraaf 5.2). Als er sprake is van een GDS én aanvrager voldoet aan de wettelijke eisen, dan beoordeelt ACM op welke grond de ontheffing kan worden verleend (paragraaf 5.3).

5.1 Definitie van gesloten distributiesysteem

26. Bij de beoordeling of er sprake is van een GDS gelden de volgende criteria:
- a) Er is sprake van een gastransportnet in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel d, van de Gaswet;
 - b) Het gastransportnet is geen onderdeel van het landelijk gastransportnet conform artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet;
 - c) Het gastransportnet ligt binnen een geografisch afgebakende locatie conform artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet;
 - d) Er worden niet meer dan 500 niet-huishoudelijke afnemers aangesloten, conform artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet.

ACM heeft deze criteria beoordeeld op basis van de bij haar bekende feiten en omstandigheden. ACM vat haar beoordeling samen aan het eind van deze paragraaf.

27. Een ontheffing voor een GDS kan alleen worden verleend als er sprake is van een gastransportnet als bedoeld in artikel 1, eerste lid, onderdeel d, van de Gaswet. Op grond van de in hoofdstuk 4 van dit besluit beschreven feiten en omstandigheden, concludeert ACM dat er sprake is van een stelsel van leidingen dat is aangesloten op het gastransportnet van Cogas en gas in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet transporteert. ACM stelt verder vast dat op het stelsel van leidingen negen verschillende afnemers zijn aangesloten. ACM concludeert dat er sprake is van een gastransportnet in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel d, van de Gaswet.
28. Op grond van artikel 1, eerste lid, onderdeel am, aanhef, van de Gaswet kan geen ontheffing worden verleend betreffende een gastransportnet dat tot het landelijk gastransportnet, als bedoeld in artikel 1, eerste lid, onderdeel n, van de Gaswet, behoort. Uit de feiten en omstandigheden zoals die zijn beschreven in hoofdstuk 4 van dit besluit maakt ACM op dat het gastransportnet niet wordt gebruikt voor het landelijk transport van gas. ACM concludeert dat het gastransportnet geen onderdeel is van het landelijk gastransportnet.



Ontwerpbesluit

13/18

29. Op grond van artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet dient het gastransportnet binnen een geografisch afgebakende industriële locatie, commerciële locatie of een locatie met gedeelde diensten te liggen. Binnen die locatie geldt een aansluitplicht voor de ontheffinghouder. Uit de feiten en omstandigheden zoals die zijn beschreven in hoofdstuk 4 van dit besluit blijkt dat de geografische afbakening van de locatie waarop het gastransportnet is gelegen het industrieterrein Bruchterweg – Nieuwe Haven aan de Bruchterweg 88 en de J.C. Kellerlaan 3 te Hardenberg is. Aanvrager heeft dit genoegzaam aangetoond. Daarbij stelt ACM op basis van de kadastrale kaart (Bijlage 1) en de plattegrond waarop het GDS is weergegeven (Bijlage 2) meer specifiek vast dat de volgende kadastrale percelen en objecten op het industrieterrein niet met het GDS zijn verbonden:
- gemeente Stad-Hardenberg, sectie C, nummers 2416, 2428, 2466, 2467, 2558, 2559, 2560 en 2605;
 - gemeente Stad-Hardenberg, sectie Z, nummers 4387 en 4388;
 - gemeente Stad-Hardenberg, sectie A, nummers 5196, 5199, 5442, 5445, 5447 en 5451.
- Daarnaast blijkt dat er sprake is van een industriële locatie.
30. ACM concludeert dat de aanvraag op dit punt voldoet aan de wet en definieert de geografische afbakening van het gastransportnet als het industrieterrein Bruchterweg – Nieuwe Haven aan de Bruchterweg 88 en de J.C. Kellerlaan 3 te Hardenberg, behoudens de volgende kadastrale percelen en objecten:
- gemeente Stad-Hardenberg, sectie C, nummers 2416, 2428, 2466, 2467, 2558, 2559, 2560 en 2605;
 - gemeente Stad-Hardenberg, sectie Z, nummers 4387 en 4388;
 - gemeente Stad-Hardenberg, sectie A, nummers 5196, 5199, 5442, 5445, 5447 en 5451.
31. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing moet aanvrager beschikken over een gastransportnet waarop, blijkens artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet niet meer dan 500 niet-huishoudelijke afnemers zijn aangesloten. Uit de feiten en omstandigheden zoals die zijn beschreven in hoofdstuk 4 van dit besluit blijkt dat er negen niet-huishoudelijke afnemers en geen huishoudelijke afnemers op het gastransportnet zijn aangesloten. ACM concludeert dat de aanvraag voldoet aan dit wettelijk vereiste van een GDS.
32. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat er sprake is van een gastransportnet in de zin van de Gaswet, het gastransportnet geen onderdeel is van het landelijk gastransportnet, het gastransportnet ligt binnen een geografisch afgebakende industriële locatie, er minder dan 500 afnemers zijn aangesloten, en er geen huishoudelijke afnemers zijn aangesloten op het gastransportnet. ACM stelt vast dat het gastransportnet kwalificeert als een GDS



Ontwerpbesluit

5.2 Eisen aan aanvrager

33. Nu er sprake is van een GDS in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet, beoordeelt ACM, conform artikel 2a, eerste lid, aanhef en onderdeel c, van de Gaswet, of aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS, geen netbeheerder is, en ook niet verbonden is met een netbeheerder in een groepsmaatschappij. ACM heeft dit beoordeeld op basis van de bij ACM bekende feiten en omstandigheden. ACM vat haar beoordeling samen aan het eind van deze paragraaf.
34. De aanhef van het eerste lid van artikel 2a van de Gaswet vereist dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS waarvoor hij een ontheffing aanvraagt. Uit de in hoofdstuk 4 van dit besluit beschreven feiten en omstandigheden, leidt ACM af dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS. Op grond van artikel 5:20, tweede lid, van het BW behoort de eigendom van het gastransportnet toe aan de bevoegde aanlegger dan wel diens rechtsopvolger. Ingevolge artikel 155a van de Overgangswet nieuw Burgerlijk Wetboek kan degene die zich als eigenaar van het gastransportnet gedraagt, worden gezien als de bevoegde aanlegger hiervan. Blijkens de wetsgeschiedenis kan het exploiteren van een gastransportnet worden gezien als het zich gedragen als eigenaar van het gastransportnet. Aanvrager heeft door de geschiedenis van het industrieterrein te schetsen en het overleggen van documenten waaruit blijkt dat hij het gastransportnet beheert en exploiteert, voldoende aannemelijk gemaakt dat hij de – rechtsopvolger van de – bevoegde aanlegger en derhalve de eigenaar is van het gastransportnet. Bovendien heeft aanvrager notariële akten overgelegd met betrekking tot een aantal percelen die in eigendom toebehoren aan derden en waarmee ten laste van deze percelen erfdienstbaarheden en opstalrechten zijn gevestigd ten behoeve van aanvrager. Op basis hiervan is aanvrager gerechtigd tot het hebben van gasleidingen in of op deze percelen. ACM concludeert dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS.
35. Op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel c, van de Gaswet mag aanvrager geen netbeheerder zijn en ook niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden zijn. Aanvrager heeft verklaard geen netbeheerder en ook niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden te zijn. Hij heeft dit genoegzaam aangetoond door middel van een uittreksel uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel, een afschrift van de notariële akte van 24 maart 2004 tot statutenwijziging van de rechtspersoon van aanvrager en een overzicht van de structuur van de holding waarvan aanvrager deel uitmaakt. Hiermee voldoet de aanvraag aan het criterium uit artikel 2a, eerste lid, onderdeel c, van de Gaswet.
36. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat aanvrager eigenaar is van het GDS, geen netbeheerder is en niet in een groepsmaatschappij is verbonden met een netbeheerder. ACM stelt derhalve vast dat aanvrager voldoet aan de eisen in artikel 2a van de Gaswet.



Ontwerpbesluit

5.3 Ontheffingsgronden

37. Nu er sprake is van een GDS en aanvrager voldoet aan de wettelijke eisen, beoordeelt ACM ingevolge artikel 2a, eerste lid, onderdelen a en b, van de Gaswet op welke grond zij de ontheffing kan verlenen:

- 1) De a-grond: het bedrijfs- of productieproces van de gebruikers van het GDS is om specifieke technische of veiligheidsredenen geïntegreerd;
- 2) De b-grond: het GDS transporteert gas primair voor de eigenaar van dat systeem of de daarmee verwante bedrijven.

Aanvrager doet, zo blijkt uit de verstrekte informatie, een beroep op beide gronden. ACM heeft daarom beide gronden beoordeeld. ACM merkt op dat aanvrager eerst een beroep doet op de a-grond, en vervolgens op de b-grond. ACM heeft deze volgorde aangehouden in haar beoordeling.

38. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing op de a-grond dient te worden aangetoond dat het bedrijfs- of productieproces van de gebruikers van een GDS om specifieke technische of veiligheidsredenen geïntegreerd is. Aanvrager heeft niet genoegzaam aangetoond dat er sprake is van een zekere mate van afhankelijkheid tussen de productie- of bedrijfsprocessen van de afnemers in relatie tot de energievoorziening. De levering van (rest)warmte via het koelwaterleidingstelsel of een mogelijk toekomstig warmtenet, kan niet worden gezien als een integratie van het productieproces van de gebruikers op het GDS die samenhangt met de energievoorziening. Behoudens het feit dat met toename van het gebruik van warmte, het verbruik en daarmee het transport van gas zal afnemen, heeft dit volgens ACM geen invloed op het beheer van het GDS en het productieproces van de afnemers. Althans, dit is door aanvrager onvoldoende aannemelijk gemaakt. ACM stelt verder vast dat het gastransportnet niet afwijkt van het openbare gastransportnet. Weliswaar wordt het gastransportnet op een meer intensieve wijze gemonitord en onderhouden, dan waartoe een netbeheerder verplicht is, maar dit vloeit niet noodzakelijkerwijs voort uit de aard van het GDS en de productieprocessen van de gebruikers. Uit de door aanvrager overgelegde informatie blijkt evenmin dat de levering van utilities en het beheer van de infrastructuur dusdanig met elkaar en de productieprocessen op de locatie is verweven, dat er sprake is van bedrijfs- of productieprocessen van de gebruikers op het GDS die om specifieke technische redenen of veiligheidsredenen zijn geïntegreerd. ACM concludeert dat aanvrager niet of onvoldoende gemotiveerd heeft aangetoond dat er sprake is van een situatie als omschreven in artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet.

39. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing op de b-grond dient te worden aangetoond dat het GDS gas primair transporteert voor de eigenaar van dat systeem of de daarmee verwante bedrijven. Blijkens de in hoofdstuk 4 van dit besluit beschreven feiten en omstandigheden, is er naast aanvrager één verwant bedrijf aangesloten op het GDS.



Ontwerpbesluit

Aanvrager heeft de verwantschap genoegzaam aangetoond door middel van het overleggen van een uittreksel uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel, waarin wordt vermeld dat het verwante bedrijf enig aandeelhouder is in de rechtspersoon van aanvrager. Aanvrager en het aan hem verwante bedrijf 33% van het getransporteerde gas af, terwijl Future Pipe Industries B.V. (hierna: Future Pipe) 39% van het getransporteerde gas afneemt. ACM stelt vast, dat aanvrager en het verwante bedrijf niet de grootste afnemers zijn op het GDS, zodat het GDS niet primair gas transporteert voor aanvrager en het aan hem verwante bedrijf. Het feit dat het gastransportnet oorspronkelijk is aangelegd voor de rechtsvoorganger van aanvrager en bedoeld was om deze rechtsvoorganger en zijn bedrijfsonderdelen van gas te voorzien, doet hier niet aan af. ACM stelt vast dat door de verkoop van bedrijfsonderdelen door de rechtsvoorganger van aanvrager in de loop der jaren de situatie is ontstaan, waarin het GDS niet langer meer dient om gas primair voor aanvrager en het verwante bedrijf te transporteren. ACM concludeert dat aanvrager niet gemotiveerd heeft aangetoond dat er sprake is van een situatie als omschreven in artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet.

40. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat de aanvraag niet voldoet aan de a- en de b-grond. Nu de aanvraag niet voldoet aan de criteria uit artikel 2a van de Gaswet, kan ACM de aanvraag niet honoreren.



Ontwerpbesluit

6 Dictum

41. De Autoriteit Consument en Markt besluit geen ontheffing te verlenen van de verplichting een netbeheerder aan te wijzen aan Wavin Diensten B.V. voor het gastransportnet gelegen op het industrieterrein Bruchterweg – Nieuwe Haven aan de Bruchterweg 88 en de J.C. Kellerlaan 3 te Hardenberg.
42. Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant. Voorts publiceert de Autoriteit Consument en Markt dit besluit op de internetpagina van de Autoriteit Consument en Markt.

Den Haag,

Datum:

Autoriteit Consument en Markt
namens deze,

dr. F.J.H. Don
bestuurslid

Bijlage 1 – Kadastrale kaart van het industrieterrein

