



Besluit

Ons ACM/DE/2014/200241
kenmerk:
Zaaknummer: 12.0222.30

BESLUIT

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

**Pagina
1/20**

Muzenstraat 41 | 2511 WB Den Haag
Postbus 16326 | 2500 BH Den Haag

T 070 722 20 00 | F 070 722 23 55
info@acm.nl | www.acm.nl | www.consuwijzer.nl



Besluit

Inhoudsopgave

| | | |
|----------|---|-----------|
| 1 | Inleiding en leeswijzer | 3 |
| 2 | Procedure van totstandkoming van dit besluit | 4 |
| 3 | Wettelijk kader | 6 |
| 4 | Relevante feiten en omstandigheden | 9 |
| 4.1 | Informatie afkomstig van aanvrager | 9 |
| 4.2 | Informatie uit openbare bronnen | 11 |
| 5 | Beoordeling van de ontheffingaanvraag | 13 |
| 5.1 | Definitie van gesloten distributiesysteem | 13 |
| 5.2 | Eisen aan aanvrager..... | 15 |
| 5.3 | Ontheffingsgronden | 15 |
| 6 | Dictum | 18 |



Besluit

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 DSM Delft 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 DSM Gist aan de Alexander Fleminglaan 1 te Delft.

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).



Besluit

2 Procedure van totstandkoming van dit besluit

4. 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.
5. Bij brief van 16 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 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 11 januari 2013 hierover geïnformeerd. ACM heeft hierop een reactie ontvangen, inhoudende de instemming van aanvrager met de termijnverlenging. De totale beslistermijn bedraagt na verlenging 12 maanden.
6. Bij brief van 14 februari 2013³ is aanvrager verzocht om de aanvraag aan te vullen. In zijn brief van 8 april 2013, ontvangen op 9 april 2013,⁴ heeft aanvrager aanvullende informatie aangeleverd. Met de brief van 8 april 2013 heeft aanvrager de grondslag van de aanvraag gewijzigd door tevens om verlening van een ontheffing in de zin van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet te verzoeken.
7. Van de ontvangst van de aanvraag heeft ACM in de Staatscourant van 29 mei 2013 mededeling gedaan. ACM heeft de aanvraag tevens op de internetpagina van ACM, www.acm.nl, gemeld. Belanghebbenden hebben twee weken de tijd gekregen om een reactie in te dienen bij ACM. ACM heeft geen reactie ontvangen.
8. ACM heeft bij brief van 27 juni 2013⁵ aanvrager verzocht om aanvullende informatie in het kader van de beoordeling van de aanvraag. Bij brief van 24 juli 2013, ontvangen op 25 juli 2013,⁶ heeft aanvrager aanvullende informatie aangeleverd.

4/20

¹ Met kenmerk 104290/1.

² Met kenmerk 104290/6.B1665.

³ Met kenmerk 104290/7.B1665.

⁴ Met kenmerk aanvrager 2013-004, kenmerk ACM: 104290/8.

⁵ Met kenmerk ACM/DE/2013/202393.

⁶ Met kenmerk aanvrager 2013-010, kenmerk ACM: 201310595.



Besluit

9. Als onderdeel van de uniforme openbare voorbereidingsprocedure heeft ACM op 2 december 2013 het ontwerpbesluit en de daarop betrekking hebbende stukken ter inzage gelegd. ACM heeft hiervan in de Staatscourant van 2 december 2013 kennis gegeven. Bovendien heeft ACM het ontwerpbesluit aan aanvrager toegezonden⁷ en op haar internetpagina gepubliceerd.
10. Op 6 januari 2014 had ACM een hoorzitting gepland. ACM heeft geen aanmeldingen voor spreektijd ontvangen. Daarom is deze hoorzitting geannuleerd. Hiervan is per brief van 19 december 2013⁸ mededeling gedaan aan aanvrager.
11. ACM heeft geen schriftelijke zienswijzen ontvangen.

5/20

⁷ Brief van 29 november 2013 met kenmerk ACM/DE/2013/206000.

⁸ Met kenmerk ACM/DE/2013/206969.



Besluit

3 Wettelijk kader

12. In dit hoofdstuk beschrijft ACM de bepalingen die gezamenlijk het wettelijk kader vormen voor dit besluit.
13. Artikel 1, eerste lid, onderdelen b, c, d, k, m, n, o, 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*



Besluit

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.*
14. 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.*



Besluit

3. De Autoriteit Consument en Markt kan een ontheffing intrekken indien degene aan wie de ontheffing is verleend:
 - 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."



Besluit

4 Relevante feiten en omstandigheden

15. 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 (paragraaf 4.1) en aan openbare bronnen (paragraaf 4.2). Op basis van deze informatie stelt ACM de volgende feiten en omstandigheden vast.

4.1 Informatie afkomstig van aanvrager

16. Aanvrager is van oordeel dat er sprake is van een gastransportnet op het industrieterrein DSM Gist aan de Alexander Fleminglaan 1 te Delft. Hij motiveert dit door middel van een omschrijving, een kadastrale kaart en een plattegrond van het industrieterrein waarop het gastransportnet inclusief de aansluitingen van afnemers, de aansluiting met het openbare gastransportnet en de hulpmiddelen is weergegeven. Dit betreft een industriële locatie, aldus aanvrager. Het gastransportnet opereert op een drukniveau van 8 en 20 bar en is, volgens aanvrager, geen onderdeel van het landelijk gastransportnet. Het gastransportnet is aangesloten op het gastransportnet van Gasunie Transport Services B.V. (hierna: GTS).
17. Aanvrager betoogt dat hij eigenaar is van dit gastransportnet. Dit is aangetoond door middel van een afschrift van de op 25 augustus 1969 gesloten overeenkomst tussen Gasbedrijf Delfland en de rechtsvoorganger van aanvrager, de Koninklijke Gist en Spiritus Fabriek N.V., waarmee aan Gasbedrijf Delfland opdracht is gegeven tot de aanleg van een 8-bar gasleiding. Op grond van deze overeenkomst is de 8-bar gasleiding eigendom geworden van de Koninklijke Gist en Spiritus Fabriek N.V.
18. Voorts heeft aanvrager een afschrift overgelegd van de notariële akte van 31 mei 2012 tot vestiging van een huurafhankelijk recht van opstal ten behoeve van DSM Food Specialities B.V. In deze akte staat beschreven dat aanvrager eigenaar is van de kadastrale percelen die tezamen het industrieterrein DSM Gist vormen, inclusief de daarop staande opstallen en de daarin gelegen leidingen.
19. Op het gastransportnet zijn vijf 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. | DSM Delft B.V. | Alexander Fleminglaan 1, Delft |
| 2. | DSM Food Specialities B.V. | Alexander Fleminglaan 1, Delft |



Besluit

| | | |
|----|---|--------------------------------|
| 3. | Bio Process Facilities B.V. | Alexander Fleminglaan 1, Delft |
| 4. | DSM Sinochem Pharmaceuticals B.V. | Alexander Fleminglaan 1, Delft |
| 5. | S. Timpman h.o.d.n. Boerderij Altenahoeve | Kasteelwerf 1, Delft |

20. Op het gastransportnet zijn geen huishoudelijke afnemers en geen productie-installaties aangesloten. Op het gastransportnet zijn volgens aanvrager drie aan aanvrager verwante bedrijven aangesloten. Dit betreft de nummers 2 en 4 uit Tabel 1. De verwantschap blijkt volgens aanvrager uit de door hem overgelegde uittreksels uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel en een overzicht van de corporate structure van de verwante bedrijven die op het industrieterrein zijn gevestigd. Aanvrager en de aan hem verwante bedrijven gebruikten in het jaar 2012 bijna al het getransporteerde gas. Aanvrager heeft verder aangegeven dat afnemer nummer 5 uit tabel 1 per 1 april 2014 niet meer aangesloten zal zijn op het gastransportnet van aanvrager.
21. Het productieproces van de gebruikers op het gastransportnet is volgens aanvrager om specifieke technische redenen geïntegreerd. Op het terrein bevinden zich een aantal fabrieken die voor een deel fysiek en logistiek aan elkaar zijn gekoppeld. De aangesloten fabrieken vormen volgens aanvrager een complex geheel van wederzijdse afhankelijkheden in zowel de productielijnen als de utility-systemen. Het eindproduct van de ene afnemer wordt als grondstof verwerkt in de fabriek van een andere afnemer. Naast de fabrieken zijn er verschillende gebieden op het terrein waar grondstoffen, tussen- en eindproducten in tanks worden opgeslagen die door de aanvrager en afnemers gezamenlijk worden gebruikt. Op het terrein bevinden zich ook verschillende utility-systemen waaronder het ketelhuis voor de productie van elektriciteit en stoom. Deze utilities worden door de verschillende afnemers gebruikt. De samenhang tussen de verschillende fabrieken zorgt voor een nauwe samenwerking en bediening van de deelinstallaties. Dit betekent volgens aanvrager dat een storing in het ene fabrieksdeel direct van invloed kan zijn op de productie-, veiligheid- of milieusituatie van een of meerdere andere fabrieksdelen op het terrein. Ten bewijze van de geïntegreerdheid van het productieproces van aanvrager en de gebruikers heeft aanvrager een document inhoudende een algemene beschrijving van de activiteiten op het industrieterrein overgelegd.
22. 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 Burgerlijk Wetboek (hierna: BW) waarvan ook een netbeheerder in de zin van de Gaswet onderdeel uitmaakt.



Besluit

23. Aanvrager geeft aan de kwaliteit en veiligheid op het gastransportnet op de volgende wijze te borgen. Ten aanzien van het gastransportnet wordt preventief- en correctief onderhoud gepleegd. Het onderhoud wordt uitgevoerd aan de hand van criticaliteitsanalyses, en een Failure Mode en Effect Analysis. Onderhoudsbeleid en onderhoudsplannen worden beheerd door de afdeling Maintenance Engineering van aanvrager en ingebracht in het OnderhoudsBeheerSysteem. Op basis hiervan wordt door vakbekwaam personeel van bedrijven zoals Joulz B.V., Cofely Energy & Infra B.V. en Baas B.V. preventieve onderhoudstaken via werkorders uitgevoerd. Aanvrager hanteert daarbij werkvoorschriften, -procedures en -instructies. Ten behoeve van correctief onderhoud beschikt aanvrager 24 uur per dag, gedurende zeven dagen per week, over een storingsdienst. Om de drie jaar wordt het gehele gastransportsysteem geïnspecteerd door Lloyd's Register Nederland B.V., waarna bij goedkeuring een integriteitsverklaring wordt afgegeven. Ten bewijze van het onderhoudsbeleid heeft aanvrager als voorbeeld enkele uitdraaien uit het OnderhoudsBeheerSysteem en afschriften van onder meer werkinstructies en procedures overgelegd. Als inspecties uitwijzen dat er vervanging, aanpassing of uitbreiding van - onderdelen van - het gastransportnet nodig is, dan wordt bij investeringen van meer dan € 50.000,00 een projectaanpak gehanteerd. Aanvrager heeft een afschrift overgelegd van een management of change procedure die voor de projectaanpak wordt gevolgd.

11/20

4.2 Informatie uit openbare bronnen

24. ACM heeft aan de hand van onderzoek in openbare bronnen de volgende relevante feiten en omstandigheden vastgesteld in aanvulling op de gegevens uit de ontheffingaanvraag en de aanvullende informatie die bij aanvrager is opgevraagd.
25. Uit openbare informatie⁹ blijkt, dat de rechtsvoorganger van aanvrager het industrieterrein in 1920 in gebruik heeft genomen. In de loop der jaren zijn op het terrein verschillende fabrieken opgericht en heeft het industrieterrein uiteindelijk zijn huidige omvang en opzet gekregen. Ook is gedurende deze periode de statutaire naam van aanvrager meerdere malen gewijzigd tot uiteindelijk de huidige naam, is aanvrager onderdeel geworden van de holdingmaatschappij Koninklijke DSM N.V. (hierna: Koninklijke DSM) en hebben zich diverse onderdelen van de holding op het industrieterrein gevestigd.
26. Koninklijke DSM hanteert een geconsolideerde jaarrekening. Dit blijkt uit het jaarverslag over 2012¹⁰. In het hoofdstuk 'DSM at a glance'¹¹ van het jaarverslag over 2012 van Koninklijke DSM wordt vermeld, dat in het cluster Pharma van de businessgroep DSM Pharmaceutical Products op de jaarrekening tevens het 50%-belang van Koninklijke DSM in DSM Sinochem

⁹ http://nl.wikipedia.org/wiki/Koninklijke_Nederlandsche_Gist-_en_Spiritusfabriek

¹⁰ Bright Science, Brighter Living.™, Royal DSM Integrated Annual Report 2012.

¹¹ Bright Science, Brighter Living.™, pag. 4.



Besluit

Pharmaceuticals Limited is opgenomen. In het hoofdstuk 'Summary of significant accounting policies'¹² geeft Koninklijke DSM aan, dat de geconsolideerde jaarrekening betrekking heeft op Koninklijke DSM, zijn volledige dochterondernemingen en de ondernemingen inclusief joint ventures waarover hij geheel of gedeeltelijk zeggenschap heeft.

12/20

¹² Bright Science, Brighter Living.™, pag. 140.



Besluit

5 Beoordeling van de ontheffingaanvraag

27. 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

28. Bij de beoordeling of er sprake is van een GDS gelden de volgende criteria:
- Er is sprake van een gastransportnet in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel d, van de Gaswet;
 - Het gastransportnet is geen onderdeel van het landelijk gastransportnet conform artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet;
 - Het gastransportnet ligt binnen een geografisch afgebakende locatie conform artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet;
 - 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.

29. 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 GTS 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 thans vijf verschillende afnemers zijn aangesloten en per 1 april 2014 vier 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.
30. 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.



Besluit

31. 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 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 het industrieterrein DSM Gist aan de Alexander Fleminglaan 1 te Delft is. Aanvrager heeft dit genoegzaam aangetoond. Daarnaast blijkt dat er sprake is van een industriële locatie.
32. ACM stelt op basis van de kadastrale kaart en de plattegrond van het industrieterrein waarop het gastransportnet is weergegeven meer specifiek vast, dat het gastransportnet thans is gelegen binnen de percelen kadastraal bekend, gemeente Delft, sectie F, nummers 3090, 3316, 6670 tot en met 6672, 6674, 6675, 6875 tot en met 6884, 6903 tot en met 6906, 7478, 7454 en 7537.
33. In randnummer 20 heeft ACM vastgesteld, dat per 1 april 2014 vier verschillende afnemers op het gastransportnet zijn aangesloten. Afnemer nummer 5 uit Tabel 1, Boerderij Altenahoeve, zal dan niet langer meer aangesloten zijn. Boerderij Altenahoeve is gevestigd op het perceel kadastraal bekend, gemeente Delft, sectie F, nummer 7454. Op dit perceel bevinden zich geen andere objecten die zijn aangesloten op het gastransportnet. ACM houdt met het eindigen van de aansluiting van Boerderij Altenahoeve rekening bij de vaststelling van de geografische afbakening van het gastransportnet.
34. ACM concludeert dat de aanvraag voldoet aan artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet en definieert de geografische afbakening van het gastransportnet als het industrieterrein DSM Gist aan de Alexander Fleminglaan 1 te Delft en meer specifiek de percelen kadastraal bekend gemeente Delft, sectie F, nummers 3090, 3116, 6670 tot en met 6672, 6674, 6675, 6875 tot en met 6884, 6903 tot en met 6906, 7478 en 7537.
35. 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 thans vijf niet-huishoudelijke afnemers en per 1 april 2014 vier 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.
36. 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



Besluit

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.

5.2 Eisen aan aanvrager

37. Nu er sprake is van een GDS in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel am, 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.
38. 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. Aanvrager heeft dit genoegzaam aangetoond door het overleggen van een afschrift van de notariële akte van 31 mei 2012 tot vestiging van een huurafhankelijk recht van opstal ten behoeve van DSM Food Specialities B.V. In deze akte staat beschreven dat aanvrager eigenaar is van de kadastrale percelen die tezamen het industrieterrein DSM Gist vormen, inclusief de daarop staande opstallen en de daarin gelegen leidingen. ACM concludeert dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS.
39. 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 het overleggen van afschriften van aktes tot statutenwijziging van – de rechtsvoorgangers – van aanvrager, uittreksels uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van aanvrager en afnemers 2 tot en met 4 in Tabel 1, en een overzicht van de corporate structure van deze bedrijven. Hiermee voldoet de aanvraag aan het criterium uit artikel 2a, eerste lid, onderdeel c, van de Gaswet.
40. 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.

5.3 Ontheffingsgronden

41. 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:



Besluit

- 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 b-grond, en vervolgens op de a-grond. ACM heeft deze volgorde aangehouden in haar beoordeling.

42. 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. In tegenstelling tot hetgeen aanvrager heeft gesteld, zijn er naast aanvrager twee aan aanvrager verwante bedrijven in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel k, van de Gaswet aangesloten op het gastransportnet, namelijk DSM Food Specialities B.V. (hierna: DSM Food) en DSM Sinochem Pharmaceuticals B.V. (hierna: DSM Sinochem).
43. Uit de door aanvrager overgelegde informatie blijkt, dat DSM Nederland B.V. volledig aandeelhouder is van zowel het bedrijf van aanvrager als DSM Food. DSM Nederland B.V. is op zijn beurt een volledige dochteronderneming van Koninklijke DSM. Koninklijke DSM is voor 50% eigenaar van DSM Sinochem Pharmaceuticals Limited. DSM Sinochem Pharmaceuticals Limited is volledig eigenaar van van Gist-Borcardes International B.V., welk bedrijf volledig eigenaar is van DSM Sinochem.
44. Zoals in randnummer 26 is vermeld, hanteert Koninklijke DSM een geconsolideerde jaarrekening. De geconsolideerde jaarrekening betreft Koninklijke DSM, zijn dochterondernemingen en de ondernemingen inclusief jointventures waarover Koninklijke DSM gehele of gedeeltelijke zeggenschap heeft. Aanvrager, DSM Food en DSM Sinochem vallen daarom eveneens onder de geconsolideerde jaarrekening. Derhalve merkt ACM aanvrager, DSM Food en DSM Sinochem aan als verwante bedrijven in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel k, van de Gaswet.
45. Aanvrager en de aan hem verwante bedrijven gebruikten in het jaar 2012 bijna al het getransporteerde gas. Bovendien blijkt uit openbare informatie zoals vermeld in paragraaf 4.2, dat de rechtsvoorganger van aanvrager het industrieterrein in 1920 in gebruik heeft genomen. In de loop der jaren zijn op het terrein verschillende fabrieken opgericht en heeft het industrieterrein uiteindelijk zijn huidige omvang en opzet gekregen. Ook is gedurende deze periode de statutaire naam van aanvrager meerdere malen gewijzigd tot uiteindelijk de huidige naam, is aanvrager onderdeel geworden van de holdingmaatschappij Koninklijke DSM en hebben zich diverse onderdelen van de holding op het industrieterrein gevestigd. ACM concludeert dat aanvrager hiermee gemotiveerd heeft aangetoond dat er sprake is van een



Besluit

situatie als omschreven in artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet. Nu reeds wordt voldaan aan de b-grond, zal ACM niet meer onderzoeken of de aanvraag ook voldoet aan de a-grond.

46. ACM concludeert op grond van het voorgaande dat de aanvraag voldoet aan de voorwaarden genoemd in de Gaswet. Er zijn verder geen feiten en omstandigheden bij ACM bekend die, ondanks dat wordt voldaan aan de voorwaarden, aan de verlening van een ontheffing in de weg staan. Wel heeft ACM bij het vaststellen van de geografische afbakening van het GDS en het aantal afnemers op het GDS rekening gehouden met het feit dat Boerderij Altenahoeve per 1 april 2014 niet meer op het GDS is aangesloten, zodat aanvrager dan niet een wijziging hoeft door te geven op grond waarvan ACM moet besluiten tot wijziging van de ontheffing. Aanvrager dient dan wel daadwerkelijk tot afsluiting van Boerderij Altenahoeve over te gaan om ervoor te zorgen dat de feitelijke situatie in overeenstemming is met de ontheffing. ACM honoreert derhalve op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet de aanvraag en verbindt aan de ontheffing een aanvullend voorschrift dat aanvrager tot afsluiting van Boerderij Altenahoeve verplicht.



Besluit

6 Dictum

47. De Autoriteit Consument en Markt besluit op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet een ontheffing te verlenen van de verplichting een netbeheerder aan te wijzen aan DSM Delft B.V. voor het gesloten distributiesysteem gelegen op het industrieterrein DSM Gist aan de Alexander Flemingstraat 1 te Delft en meer specifiek op de percelen kadastraal bekend gemeente Delft, nummers 3090, 3116, 6670 tot en met 6672, 6674, 6675, 6875 tot en met 6884, 6903 tot en met 6906, 7478 en 7537.

48. De ontheffing wordt verleend onder de volgende voorschriften:

1) Definities

Tenzij in deze voorschriften anders gedefinieerd, zijn de definities bij of krachtens de Gaswet van toepassing. In deze ontheffing en de daarop rustende voorschriften wordt verstaan onder:

- a. Derdentoeegang: Het recht van een afnemer op keuzevrijheid van leverancier.
- b. Switchverzoek: Het verzoek van een afnemer om van leverancier te wisselen.
- c. Particuliere netbeheerder: Eigenaar van een gesloten distributiesysteem, waaraan krachtens artikel 2a van de Gaswet ontheffing is verleend.

2) Wijzigingen in de ontheffing

Naam- en adreswijzigingen, alle wijzigingen met betrekking tot het net zoals eigendomswisselingen of wijzigingen in het aantal afnemers en alle andere wijzigingen die van invloed kunnen zijn op deze ontheffing worden uiterlijk vier weken voorafgaand aan de wijziging onverwijld door de particuliere netbeheerder schriftelijk aan ACM gemeld.

3) Voorwaarden en tarieven

- a. De voorwaarden en tarieven waartegen de aansluiting en het transport van gas worden uitgevoerd door de particuliere netbeheerder worden op gepaste wijze vooraf bekendgemaakt aan de afnemers op zijn gastransportnet.
- b. De particuliere netbeheerder draagt er zorg voor dat de afnemers van zijn net te allen tijde transparante informatie kunnen verkrijgen over deze geldende tarieven en voorwaarden.
- c. Tevens draagt de particuliere netbeheerder er zorg voor dat al zijn afnemers een overzicht ontvangen waarop de tarieven overzichtelijk en begrijpelijk zijn gespecificeerd. Hierbij wordt in elk geval onderscheid gemaakt tussen de tarieven in verband met de aansluiting, het transport van elektriciteit en systeemdiensten en indien van toepassing de tarieven voor levering.



Besluit

4) Veiligheid

De particuliere netbeheerder dient onverminderd het bepaalde in artikel 10 van de Gaswet ter waarborging van de veiligheid en de betrouwbaarheid van het gastransportnet te beschikken over:

- a. een onderhoudsplan met bijbehorende onderhoudsdienst;
- b. een storingsplan met bijbehorende storingsdienst;
- c. een calamiteitenplan met betrekking tot het gastransportnet en degenen die toegang hebben tot het gastransportnet hierover te instrueren;
- d. een investeringsplan waarvan een vervangingsplan onderdeel is;
- e. een bedrijfsmiddelenregister, dat een beschrijving bevat van alle verbindingen, leidingen en hulpmiddelen van het gastransportnet, aangeduid naar locatie, aard, type en overige relevante gegevens.

5) Derdentoeegang bij aansluitingen op het gastransportnet van GTS

- a. De particuliere netbeheerder waarborgt een systeem van derdentoeegang door een daadwerkelijke toegang tot zijn net te bewerkstelligen voor degenen die zijn gevestigd binnen het geografisch gebied waarvoor ontheffing is verleend.
- b. De particuliere netbeheerder richt zijn systeem van derdentoeegang in conform de systematiek van de Allocatievoorwaarden Gas, in het bijzonder hoofdstuk 4. Hieruit volgt dat de particuliere netbeheerder de keuze heeft om of als netgebied of als direct aangeslotene, te weten verbruiker, in de allocatie van GTS opgenomen te worden.
- c. Indien het particuliere net gekozen heeft om als direct aangeslotene opgenomen te worden in de allocatie van GTS, dienen de procedures en termijnen voor afhandeling van switchverzoeken van GTS gevolgd te worden. Indien het particuliere net handelt als netgebied zijn de bepalingen van de Informatiecode omtrent procedures en termijnen voor switchverzoeken van toepassing.

6) Kosten leverancierswissel

In het geval dat een afnemer van het gastransportnet waarvoor ontheffing is verleend van leverancier wisselt, brengt de particuliere netbeheerder voor deze switch geen kosten in rekening, behoudens voor zover de Gaswet daarin voorziet.

7) Meetverantwoordelijkheid

De particuliere netbeheerder is niet verantwoordelijk voor het inrichten van de meetverantwoordelijkheid, indien dit vereist is voor het wisselen van leverancier door een afnemer van het net waarvoor ontheffing is verleend.

8) Afsluiten Boerderij Altenahoeve

- a. Boerderij Altenahoeve dient uiterlijk 1 mei 2014 te zijn afgesloten van het gastransportnet.
- b. De particuliere netbeheerder doet per omgaande schriftelijk melding van het afsluiten van



Besluit

Boerderij Altenahoeve aan ACM.

9) Duur ontheffing

Deze ontheffing vervalt na tien jaar vanaf het moment van bekendmaking van het besluit tot verlening van de ontheffing.

49. 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: 21 januari 2014

Autoriteit Consument en Markt
namens deze,

w.g.

dr. F.J.H. Don
bestuurslid

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

20/20