



Ons kenmerk: ACM/DE/2014/202411

Zaaknummer: 12.0277.30

BESLUIT

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



Besluit

Inhoudsopgave

1	Inleiding en leeswijzer.....	3
2	Procedure van totstandkoming van dit besluit	4
3	Wettelijk kader	5
4	Relevante feiten en omstandigheden.....	8
4.1	Definitie van gesloten distributiesysteem	9
4.2	Eisen aan aanvrager.....	10
4.3	Ontheffingsgronden	11
5	Beoordeling van de ontheffingaanvraag	14
5.1	Definitie van gesloten distributiesysteem	14
5.2	Eisen aan aanvrager.....	16
5.3	Ontheffingsgronden	17
6	Dictum.....	20
	Bijlage 1 – Kadastrale kaart van het industrieterrein.....	23
	Bijlage 2 – Reactie op mondelinge zienswijzen	24



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 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).

Bijlagen bij het besluit

4. ACM heeft twee bijlagen toegevoegd aan het besluit. Deze bijlagen zijn onderdeel van onderhavig besluit.
5. Bijlage 1 bevat een kadastrale kaart van het industrieterrein. Bijlage 2 bevat een reactie op de mondelinge zienswijzen.



Besluit

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 brief van 3 januari 2013² 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.
10. Op 20 februari 2014 heeft ten kantore van ACM een hoorzitting plaatsgevonden. Hierbij waren aanvrager en Dion B.V. (hierna: Dion) aanwezig. Het verslag van de hoorzitting is gepubliceerd op de internetpagina van ACM.
11. ACM heeft geen schriftelijke zienswijzen ontvangen.
12. In bijlage 2 bij dit besluit heeft ACM haar reactie op de ingebrachte zienswijzen gegeven. Indien een zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het besluit ten opzichte van het ontwerpbesluit, dan heeft ACM dat duidelijk in het besluit aangegeven.

4/26

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.



Besluit

3 Wettelijk kader

13. In dit hoofdstuk beschrijft ACM de bepalingen die gezamenlijk het wettelijk kader vormen voor dit besluit.
14. 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 wordt gebruikt voor het op landelijk niveau transporteren van gas;*
- o. afnemer: een persoon met een aansluiting op een gastransportnet;*



Besluit

- 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;”.

15. 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:*
- 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;*



Besluit

- 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

16. 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.

4.1 Definitie van gesloten distributiesysteem

17. 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.
18. 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).
19. Op het gastransportnet zijn tien 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
10.	Profextru Productie B.V.	Bruchterweg 88, Hardenberg

20. Op het gastransportnet zijn geen huishoudelijke afnemers aangesloten. Op het gastransportnet zijn geen productie-installaties aangesloten.



Besluit

4.2 Eisen aan aanvrager

21. 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.
22. 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 kunststofleidingssystemen. 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 '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.
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.

4.3 Ontheffinggronden

24. 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



Besluit

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.

10/26

25. 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 koelwatervoorziening tevens als warmte-koudevoorziening fungeert. Aanvrager levert koelwater aan verschillende gebruikers op het GDS. Het door de productieprocessen verwarmde koelwater wordt vervolgens door aanvrager gebruikt voor de verwarming van zijn kantoorgebouw. Verder vermeldt aanvrager dat de afnemers in toenemende mate de restwarmte die bij hun productieprocessen ontstaat, gebruiken voor de verwarming van hun gebouwen. Aanvrager is voornemens om de koelwatervoorziening uit te bouwen naar een warmte-koudeopslag, waardoor de warmte-koudevoorziening en het gastransportnet verder met elkaar verweven zullen raken. Ook onderzoekt aanvrager de haalbaarheid van verschillende mogelijkheden tot nuttig gebruik van de restwarmte die bij de productieprocessen van de afnemers ontstaat. Realisatie van één of meer van deze mogelijkheden, waaronder een warmtenet, zal volgens aanvrager tot een nog verdergaande verwevenheid leiden tussen de bedrijfsprocessen van de afnemers en de energievoorziening. Daarbij zal ingeval van toenemend gebruik van de restwarmte het GDS steeds meer de rol van backupvoorziening innemen.
26. Naast gas levert aanvrager nog andere utilities zoals drinkwater, bluswater, koelwater en elektriciteit aan de bedrijven op het industrieterrein en beheert hij de bijbehorende infrastructuur. 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.
27. Tijdens de hoorzitting heeft aanvrager naar voren gebracht dat het productieproces van Wavin Nederland, Profextru Productie B.V. (hierna: Profextru) en PlastChem B.V. (hierna: PlastChem) is geïntegreerd. PlastChem produceert pvc-granulaat dat door Wavin Nederland en Profextru wordt gebruikt om hun producten te maken. Volgens aanvrager produceert PlastChem voor Wavin Nederland pvc-granulaat op specificatie, waardoor dit niet zomaar elders kan worden ingekocht door Wavin Nederland.
28. 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



Besluit

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.

29. 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 hanteren, worden onderbrekingen in de productieprocessen van afnemers vanwege storingen op het gastransportnet zoveel mogelijk voorkomen.
30. 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.

5 Beoordeling van de ontheffingaanvraag

31. 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 a, 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



Besluit

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

32. 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.

33. 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 tien 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.

34. 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.

35. 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:



Besluit

- 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.

36. 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.
37. 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 tien 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.
38. 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



Besluit

5.2 Eisen aan aanvrager

39. 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.
40. 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.
41. 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.
42. 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.



Besluit

5.3 Ontheffingsgronden

43. 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.
44. 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. ACM licht dit hieronder toe.
45. Volgens aanvrager wordt het koelwaterleidingstelsel ook gebruikt voor het transport van warmte. Het koelwater wordt door het gebruik bij de productieprocessen opgewarmd en via het leidingstelsel afgevoerd. Daarnaast gebruiken sommige afnemers op het GDS de bij hun productieproces vrijkomende warmte voor de verwarming van hun eigen fabriekshallen. Op dit moment wordt het opgewarmde koelwater alleen door aanvrager gebruikt voor de verwarming van zijn kantoorgebouw. De gebruikers op het GDS wisselen dus geen warmte uit. Het enkele feit dat sommige afnemers binnen hun eigen installatie zelf warmte opwekken en die vervolgens zelf gebruiken als verwarming, maakt niet dat er sprake is van een geïntegreerd productie- of bedrijfsproces van de gebruikers op het GDS. Voorts bestaat er volgens ACM geen directe relatie tussen het koelwater en de energievoorziening.
46. ACM stelt vast dat het productieproces van Wavin Nederland, Profextru en PlastChem in enige mate geïntegreerd is vanwege de productie van pvc-granulaat door PlastChem voor de andere genoemde bedrijven. Omdat dit slechts drie van de tien afnemers op het GDS betreft en niet de meerderheid van de afnemers op het GDS, acht ACM de mate van geïntegreerdheid onvoldoende om vast te stellen dat het productieproces van de gebruikers van het GDS geïntegreerd is. Daarnaast is het productieproces van Profextru en PlastChem niet om een specifieke technische of veiligheidsreden geïntegreerd en bestaat er geen relatie tot de energievoorziening. Er is volgens ACM dus niet voldaan aan het vereiste van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet. Dit is volgens ACM pas het geval indien het productie- of bedrijfsproces van een meerderheid van de gebruikers is geïntegreerd.



Besluit

16/26

47. Meer in het algemeen merkt ACM op dat er sprake is van specifieke technische of veiligheidsredenen voor de integratie van de bedrijfs- of productieprocessen als het noodzakelijk is om ten aanzien van het GDS kwaliteits- of veiligheidseisen te hanteren die afwijken van het openbare gastransportnet. Indien hiervan sprake is, dan kan een GDS niet worden beheerd door een netbeheerder. Aanvrager heeft onvoldoende gemotiveerd dat hiervan sprake is. 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. ACM concludeert derhalve dat ook hierom niet wordt voldaan aan de a-grond.
48. ACM concludeert dat aanvrager onvoldoende gemotiveerd heeft aangetoond dat er sprake is van een situatie als omschreven in artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet. Nu de ontheffing niet kan worden verleend op de a-grond, heeft ACM beoordeeld of aan aanvrager een ontheffing op de b-grond kan worden verleend.
49. 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. 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 nemen 33% van het getransporteerde gas af, terwijl Future Pipe Industries B.V. (hierna: FPI) 39% van het getransporteerde gas afneemt. Aanvrager heeft echter tijdens de hoorzitting gemotiveerd onderbouwd dat FPI in de komende jaren fors minder gas zal gaan verbruiken als gevolg van de inzet van nieuwe ovens die minder gas verbruiken. Aanvrager heeft tijdens de hoorzitting een schriftelijke bestuurdersverklaring van FPI overgelegd, waarin FPI mededeelt dat hij in de periode van 2014 tot 2017 geleidelijk aan al zijn oude ovens zal vervangen door nieuwe, meer efficiënte, ovens. De eerste vier ovens zullen nog dit jaar worden vervangen, waarmee FPI voor het kalenderjaar 2014 ten opzichte van het kalenderjaar 2012 een reductie van zijn gasverbruik van meer dan 30% verwacht te bereiken.
50. ACM acht het aannemelijk dat FPI daadwerkelijk tot vervanging van zijn ovens overgaat en de verwachte reductie van het gasverbruik zal realiseren. Uitgaande van de door FPI verwachte reductie van het gasverbruik verwacht ACM dat aanvrager en de aan hem verwante afnemer per 2014 samen de grootste verbruiker op het GDS zal zijn. Immers, bij een gelijkblijvend verbruik van aanvrager en de andere gebruikers op het GDS zullen aanvrager en het verwante bedrijf over het kalenderjaar 2014 meer dan 35% van het over het GDS te transporteren gas afnemen. Daarnaast stelt ACM vast dat het gastransportnet oorspronkelijk is aangelegd voor de rechtsvoorganger van aanvrager en bedoeld was om deze rechtsvoorganger en zijn bedrijfsonderdelen van gas te voorzien. Derhalve gaat ACM ervan



Besluit

uit dat aan het eind van dit jaar zal blijken dat het GDS gas primair transporteert voor aanvrager en het aan hem verwante bedrijf. ACM concludeert dat aanvrager hiermee voldoende aannemelijk heeft gemaakt dat er in de nabije toekomst sprake zal zijn van een situatie als omschreven in artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet. ACM acht het echter wel gerechtvaardigd om een extra voorschrift aan de ontheffing te verbinden op grond waarvan aanvrager verplicht is om uiterlijk 1 maart 2015 en 1 maart 2016 informatie over het verbruik van alle afnemers op het GDS over respectievelijk het kalenderjaar 2014 en het kalenderjaar 2015 te overleggen aan ACM. ACM zal op basis van deze informatie toetsen of aanvrager dan aan de eisen van artikel 2a, tweede lid, onderdeel b, van de Gaswet voldoet. Ten overvloede wijst ACM erop dat zij op grond van artikel 2a, derde lid, onderdelen a en c, van de Gaswet de ontheffing kan intrekken, indien aanvrager niet voldoet aan de voorwaarden als bedoeld in artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet of indien blijkt dat de bij de aanvraag onjuiste gegevens zijn verstrekt en de verstrekking van de juiste gegevens tot een andere beschikking op de aanvraag zou hebben geleid.



Besluit

6 Dictum

51. De Autoriteit Consument en Markt besluit een 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, 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.

52. 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. Derdentoegang: 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 de Autoriteit Consument en Markt 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 gas 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) Derdentoegang bij aansluitingen op openbare regionale gastransportnetten

- a. De particuliere netbeheerder waarborgt een systeem van derdentoegang door een daadwerkelijke toegang tot zijn gastransportnet voor degenen die zijn gevestigd binnen het geografisch gebied waarvoor ontheffing is verleend te bewerkstelligen.
- b. De particuliere netbeheerder richt zijn systeem van derdentoegang in met inachtneming van de systematiek van de technische codes.
- c. De particuliere netbeheerder dient binnen een redelijke termijn na ontvangst van het eerste schriftelijke switchverzoek van de eerste afnemer die om derdentoegang verzoekt, alle hiervoor benodigde handelingen uit te voeren en systemen in werking te laten treden, waaronder een aansluitingenregister, als bedoeld in Hoofdstuk 2, paragraaf 1 van de Informatiecode.
- d. Onder een redelijke termijn zoals bedoeld in 5c wordt een termijn van uiterlijk drie maanden vanaf de ontvangst van het schriftelijke switchverzoek verstaan, tenzij de afwijkende termijn schriftelijk is overeengekomen met de verzoeker.
- e. Volgende switchverzoeken van andere afnemers worden afgehandeld conform de termijnen en procedures van Hoofdstuk vier, paragraaf 1 van de Informatiecode Elektriciteit en Gas.

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.



Besluit

8) Overleggen verbruiks informatie

De particuliere netbeheerder overlegt uiterlijk op 1 maart 2015 en 1 maart 2016 schriftelijk informatie over aan ACM betreffende het gasverbruik per afnemer op het gastransportnet over respectievelijk het kalenderjaar 2014 en het kalenderjaar 2015.

9) Duur ontheffing

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

53. 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: 1 mei 2014

Autoriteit Consument en Markt
namens deze,

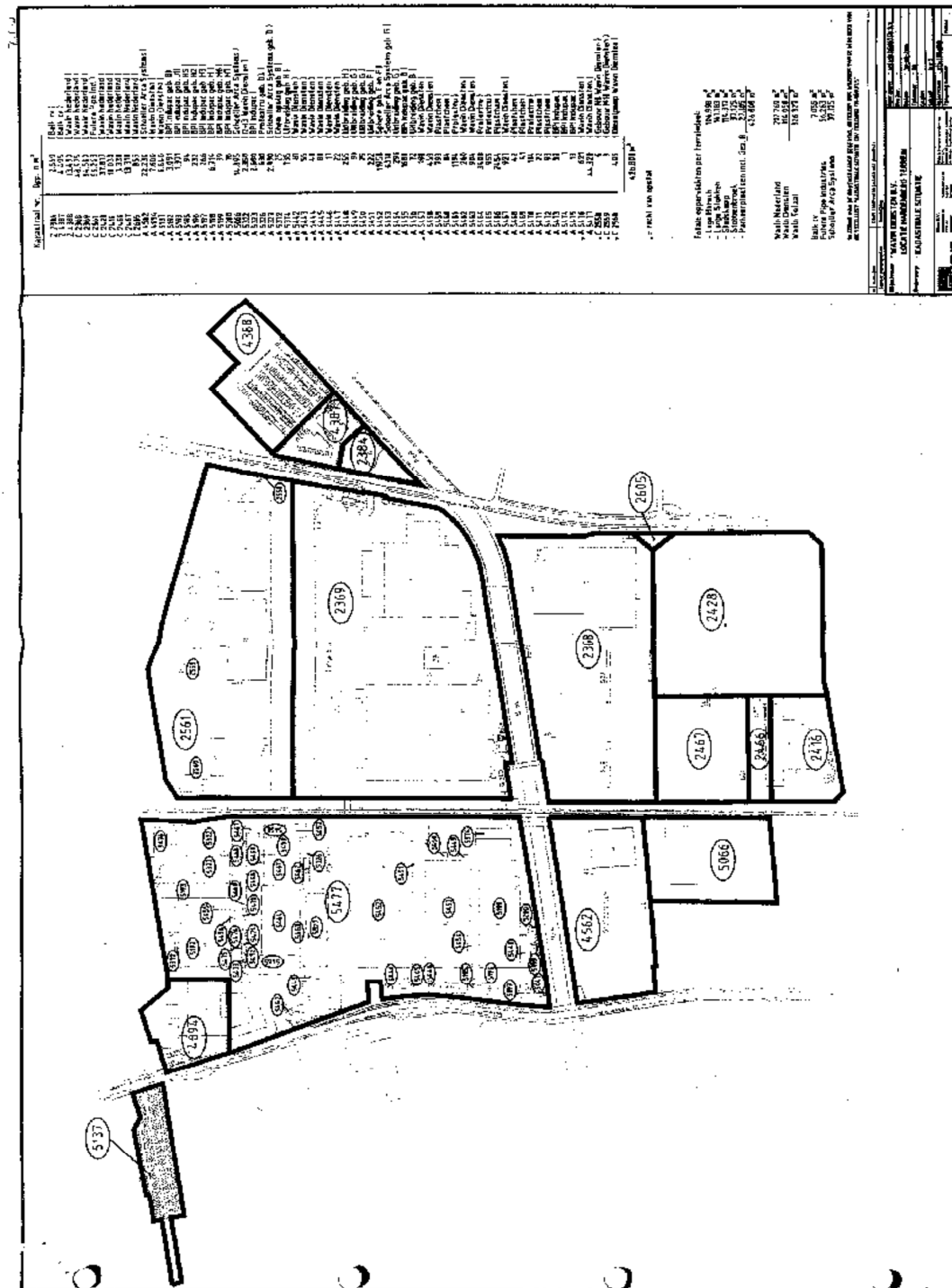
w.g.

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.

20/26

Bijlage 1 – Kadastrale kaart van het industrieterrein



21/26



Besluit

Bijlage 2 – Reactie op ontvangen zienswijzen

1. Aanvrager heeft tijdens de hoorzitting van 20 februari 2014 zijn mondelinge zienswijzen naar voren gebracht. ACM heeft de ingebrachte zienswijzen per onderwerp geclusterd, samengevat en genummerd. Elke zienswijze is voorzien van een reactie van ACM. Ook geeft ACM aan of een zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit. Indien dit het geval is, geeft ACM kort aan wat de wijziging inhoudt.

Zienswijze 1 “a-grond”

Samenvatting zienswijze

2. In tegenstelling tot wat in de aanvraag staat vermeld, is er volgens aanvrager een warmte-koudevoorziening op het industrieterrein. De warmte-koudevoorziening is volgens aanvrager geïntegreerd met de productieprocessen van een groot deel van de gebruikers op het GDS. Het koelwater wordt gebruikt bij de productieprocessen. Met het opgewarmde koelwater wordt vervolgens het kantoorgebouw van aanvrager verwarmd. De andere gebruikers maken nog geen gebruik van het opgewarmde koelwater. Wel wordt door een aantal gebruikers de bij de productie vrijkomende warmte gebruikt voor de verwarming van hun fabriekshallen. Er is daarom sprake van een energievoorziening die is geïntegreerd met de bedrijfsprocessen van de gebruikers van het GDS, aldus aanvrager. Voorts wijst aanvrager erop dat hij op dit moment de mogelijkheden bestudeert voor de verdere benutting van de restwarmte van de productieprocessen en de uitbreiding van de warmte-koudevoorziening.
3. Aanvrager wijst er verder op dat het productieproces van Wavin Nederland en Profextru met het productieproces van PlastChem is geïntegreerd. Aanvrager heeft verzuimd dit in de aanvraag te vermelden. PlastChem produceert pvc-granulaten die door deze bedrijven worden gebruikt voor de vervaardiging van hun plasticproducten. Voor Wavin wordt dit zelfs op specificatie gemaakt, zodat Wavin dit niet zomaar elders kan inkopen. Uitval van de productie bij PlastChem heeft daarom consequenties voor de productie bij Wavin Nederland en Profextru, en daarmee ook voor het gasverbruik en de hoeveelheid geproduceerde restwarmte.
4. Volgens aanvrager heeft ACM niet onderkend dat het GDS een essentiële rol vervult bij de productieprocessen van de gebruikers. Indien de productie van warmte stopt of ontoereikend is dan vervult het GDS een back up functie. Daarom maakt het GDS deel uit van de geïntegreerde energievoorziening. Voorts stelt aanvrager dat het feit dat zijn GDS door een netbeheerder kan worden beheerd, niet betekent dat er geen ontheffing kan worden verleend. ACM had volgens aanvrager betekenis moeten toekennen aan het feit dat hij het gastransportnet intensiever monitort en onderhoudt dan een netbeheerder, omdat het GDS onderdeel uitmaakt van de geïntegreerde energievoorziening op het industrieterrein. De wijze waarop aanvrager het GDS beheert vloeit namelijk voort uit het geïntegreerde productieproces van de gebruikers, waardoor er een samenhang bestaat tussen het



Besluit

onderhoud en het beheer van het GDS, de gas verbruikende installaties in de gebouwen en de overige onderdelen van de geïntegreerde energievoorziening, aldus aanvrager. Aanvrager wijst in dit verband op de door ACM verleende ontheffing⁶ voor het gastransportnet van Akzo Nobel Industrial Chemicals B.V. en het ontwerpbesluit⁷ op de ontheffingaanvraag van Air Products B.V., waarin ACM niet heeft onderzocht of deze netten door een openbare netbeheerder kunnen worden beheerd.

Reactie op zienswijze

5. ACM stelt vast dat Profextru afnemer van het GDS is. ACM had dit in het ontwerpbesluit verzuimd te vermelden. ACM heeft dit in onderhavig besluit gecorrigeerd. ACM heeft daarom ook het aantal afnemers zoals thans vermeld in de randnummers 19 en 37 aangepast.
6. ACM constateert dat voor zover er al sprake is van een functionerende warmte-koudevoorziening, alleen het kantoorgebouw van Wavin gebruik maakt van het door de productieprocessen opgewarmde koelwater. Daarnaast vindt er geen uitwisseling van de bij de productieprocessen vrijkomende warmte plaats. Integendeel, enkele gebruikers van het GDS benutten deze warmte alleen voor de verwarming van hun eigen fabriekshallen. Voor zover het de productie en het gebruik van warmte en verwarmd koelwater betreft, is daarom volgens ACM geen sprake van een geïntegreerd productieproces van de gebruikers op het GDS. Voorts bestaat er volgens ACM geen directe relatie tussen het koelwater en de energievoorziening.
7. ACM stelt vast dat het productieproces van Wavin Nederland, Profextru en PlastChem wel in enige mate is geïntegreerd, omdat PlastChem pvc-granulaat produceert voor de andere genoemde bedrijven. Omdat dit slechts drie van de tien afnemers op het GDS betreft en niet de meerderheid van de afnemers op het GDS, acht ACM de mate van geïntegreerdheid onvoldoende om vast te stellen dat het productieproces van de gebruikers van het GDS geïntegreerd is. Daarnaast is het productieproces van Profextru en PlastChem niet om een specifieke technische of veiligheidsredenen geïntegreerd en bestaat er geen relatie tot de energievoorziening. Er is volgens ACM dus niet voldaan aan het vereiste van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet. Dit is volgens ACM pas het geval indien het productie- of bedrijfsproces van een meerderheid van de gebruikers is geïntegreerd.
8. Meer in het algemeen merkt ACM op dat er sprake is van specifieke technische of veiligheidsredenen voor de integratie van de bedrijfs- of productieprocessen als het noodzakelijk is om ten aanzien van het GDS kwaliteits- of veiligheidseisen te hanteren die afwijken van het openbare gastransportnet. Indien hiervan sprake is, dan kan een GDS niet worden beheerd door een netbeheerder. Aanvrager heeft onvoldoende gemotiveerd dat hiervan sprake is. Weliswaar wordt het gastransportnet op een meer intensieve wijze

23/26

⁶ Besluit van 26 november 2013 met kenmerk ACM/DE/2013/104302/18.

⁷ Ontwerpbesluit van 20 januari 2014 met kenmerk ACM/DE/2014/200142.



Besluit

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. Het feit dat het dan wellicht niet meer goed mogelijk is om bij de uitvoering van onderhouds- en herstelwerkzaamheden rekening te houden met alle productieprocessen doet hier niet aan af.

Conclusie zienswijze

9. Deze zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit. ACM heeft Profextru opgenomen in het overzicht met afnemers op het GDS en alle daarmee gerelateerde randnummers, voor zover nodig, aangepast. Daarnaast heeft ACM het feitencomplex, zoals dat is beschreven in hoofdstuk 4, aangevuld met de informatie die ACM tijdens de hoorzitting heeft verkregen en deze informatie tevens verwerkt in haar beoordeling van de relevante feiten en omstandigheden in hoofdstuk 5. Ondanks de voornoemde wijzigingen ten opzichte van het ontwerpbesluit heeft de zienswijze van aanvrager niet geleid tot een ander oordeel ten aanzien van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet.

Zienswijze 2 “b-grond”

Samenvatting zienswijze

10. Volgens aanvrager is de uitleg die ACM geeft aan het begrip ‘primaire’ in artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet in strijd met het zorgvuldigheids- en motiveringsbeginsel en het verbod op willekeur. Aanvrager stelt voorts dat de interpretatieve note van de Europese Commissie geen aanknopingspunten biedt voor de door ACM gehanteerde interpretatie. Aanvrager stelt dat hij voldoet aan het door de Europese Commissie gehanteerde criterium dat de eigenaar van het GDS andere gebruikers op zijn gasleidingstelsel heeft toegelaten en daarom in aanmerking komt voor een ontheffing op grond van artikel 2a, tweede lid, onderdeel b, van de Gaswet. Volgens aanvrager wordt met de b-grond een GDS bedoeld dat nog steeds wordt gebruikt voor de primaire bedrijfsprocessen van de eigenaar van het GDS en de hiermee verbonden ondernemingen. Dit is in casu het geval, aldus aanvrager.
11. De door ACM gehanteerde interpretatie leidt volgens aanvrager tot willekeur. In het ene geval is een gasverbruik met een percentage van 35 % onvoldoende om de grootste verbruiker te zijn, terwijl in een ander geval een verbruik van 33 % voldoende is. Het element van willekeur komt ook tot uitdrukking in de omstandigheid dat een industrieterrein zoals het terrein waarop aanvrager is gevestigd een dynamisch geheel is. Door de vestiging en het vertrek van bedrijven, en de veranderingen van bedrijfsprocessen wijzigt het absolute en relatieve energieverbruik voortdurend. Door zoals ACM uit te gaan van een momentopname van het energieverbruik wordt geen recht gedaan aan de specifieke omstandigheden op het industrieterrein van aanvrager. Om die reden is het ontwerpbesluit onzorgvuldig, aldus aanvrager.
12. Aanvrager wijst erop dat FPI, thans de grootste verbruiker op het GDS, voornemens is om zijn verouderde ovens te vervangen voor meer energie-efficiënte ovens. Aanvrager heeft tijdens



Besluit

de zitting een schriftelijke bestuurdersverklaring van FPI overgelegd. FPI deelt hierin mede dat hij in de periode van 2014 tot 2017 geleidelijk aan zijn oude ovens zal vervangen door nieuwe, meer efficiënte ovens. FPI verwacht dat zijn gasverbruik hierdoor drastisch gereduceerd zal worden. In 2014 worden volgens FPI de eerste vier ovens vervangen. FPI verwacht hierdoor over het kalenderjaar 2014 al een forse besparing van meer dan 30% ten opzichte van zijn gasverbruik in 2012 te realiseren. FPI zal dan ruim 30% afnemen van de totale hoeveelheid gas die over het GDS zal worden getransporteerd, bij een gelijkblijvend verbruik door aanvrager en de andere gebruikers op het GDS. Over een periode van drie tot vier jaar zal naar verwachting het uiteindelijke gasverbruik van FPI met meer dan 50 % zijn gedaald ten opzichte van het verbruik in 2012. FPI verklaart tevens voornemens te zijn om een andere basisgrondstof voor zijn productieproces te gaan gebruiken. Dit zou tot een extra besparing op het gasverbruik leiden. Vanwege de verwachte afname van het verbruik door FPI zullen aanvrager en Wavin Nederland op korte termijn de grootste verbruikers op het GDS zijn.

25/26

Reactie op zienswijze

13. ACM stelt vast dat haar interpretatie van het begrip 'primair' niet in strijd is met de Gaswet en richtlijn 2009/73/EG⁸. Artikel 2a, tweede lid, onderdeel b, van de Gaswet bepaalt dat een ontheffing kan worden verleend voor een GDS dat primair gas transporteert voor de eigenaar van het GDS of de daarmee verwante bedrijven. In de parlementaire geschiedenis wordt niet aangegeven wat hieronder moet worden verstaan. In de interpretatieve note van de Europese Commissie kan een aanknopingspunt worden gevonden. Volgens de Europese Commissie kan een eigenaar van een GDS in aanmerking komen voor een ontheffing indien hij in de loop der tijd andere gebruikers heeft toegelaten op zijn net, dat oorspronkelijk was aangelegd voor eigen gebruik. Er moet dus sprake moet zijn van een gastransportnet dat oorspronkelijk is aangelegd ten behoeve van het productie- of bedrijfsproces van de – rechtsvoorganger - van de eigenaar van dit net. In zoverre volgt ACM aanvrager in zijn betoog, maar ACM merkt op dat het woord 'primair' in artikel 15, tweede lid, onderdeel b, van de E-wet niet los van de rest van de tekst van dit wetsartikel kan worden gelezen. ACM leidt uit de formulering van de wettekst af dat het bedoeling is van de wetgever dat situaties waar de energie grotendeels door de eigenaar van het GDS en daarmee verwante bedrijven wordt afgenomen, voldoen aan deze ontheffinggrond.
14. Om vast te stellen of de eigenaar van het GDS dan wel de hiermee verwante afnemers de grootste verbruikers zijn, moet in beginsel sprake zijn van een verbruik van minimaal 50 % van het getransporteerde gas. Immers, bij een lager verbruik kan worden gesteld dat het GDS gas primair transporteert voor alle afnemers of de grootste afnemer, niet zijnde de eigenaar of de daarmee verwante bedrijven, op het GDS. Het relatieve verbruik kan echter sterk afhankelijk zijn van het aantal afnemers op het GDS. Daarom onderzoekt ACM of de eigenaar van een GDS dan wel de hiermee verwante bedrijven in absolute zin de grootste verbruikers

⁸ Richtlijn 2009/73/EG van het Europese Parlement en de Raad van 13 juli 2009 betreffende gemeenschappelijke regels voor de interne markt voor aardgas en tot intrekking van richtlijn 2003/55/EG.



Besluit

zijn, indien zij minder dan 50 % van het getransporteerde gas verbruiken. In dat geval onderzoekt ACM tevens of het GDS oorspronkelijk is aangelegd voor het productieproces van – de rechtsvoorganger – van de eigenaar van het GDS. ACM beoordeelt alle aanvragen op de b-grond op de hiervoor geschetste wijze zodat geen sprake is van strijd met het verbod op willekeur. Door het absolute verbruik en het oorspronkelijke doel van het GDS mee te nemen in haar beoordeling, houdt ACM rekening met de bijzondere omstandigheden van het geval en is er wel degelijk sprake van een zorgvuldige belangenafweging.

15. Gezien de schriftelijke bestuurdersverklaring van FPI gaat ACM ervan uit dat FPI haar gasverbruik daadwerkelijk zal reduceren. ACM acht het redelijk dat hiermee rekening wordt gehouden bij de beoordeling van de ontheffingaanvraag. Ervan uitgaande dat aanvrager over het jaar 2014 de grootste verbruiker zal zijn bij een gelijkblijvend gasverbruik van aanvrager en de andere gebruikers op het GDS, zal ACM aan aanvrager alsnog een ontheffing verlenen op grond van artikel 2a, tweede lid, onderdeel b, van de Gaswet. ACM zal wel een extra voorschrift aan de ontheffing verbinden op grond waarvan aanvrager verplicht is om uiterlijk 1 maart 2015 en 1 maart 2016 de verbruiksgegevens van alle afnemers over respectievelijk het kalenderjaar 2014 en het kalenderjaar 2015 aan ACM te overleggen, zodat ACM kan vaststellen of aanvrager en het aan hem verwante bedrijf inderdaad voldoen aan artikel 2a, tweede lid, onderdeel b, van de Gaswet.

Conclusie

16. Deze zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit. ACM heeft randnummer 49 en randnummer 50 aangepast. De zienswijze van aanvrager met betrekking tot de b-grond heeft geleid tot een honorering van de aanvraag op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet. ACM heeft dit eveneens aangepast in onderhavig besluit.