

Herzien ontwerpbesluit

Ons kenmerk: ACM/DE/2015/206503

Zaaknummer: 13.0261.30

HERZIEN ONTWERPBESLUIT

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

Pagina
1/16

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

T 070 722 20 00 | F 070 722 23 55

Herzien ontwerpbesluit

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	Beschrijving van gesloten distributiesysteem	9
4.2	Eisen aan aanvrager.....	10
4.3	Ontheffingsgronden	11
5	Beoordeling van de ontheffingaanvraag.....	12
5.1	Definitie van gesloten distributiesysteem	12
5.2	Eisen aan aanvrager.....	14
5.3	Ontheffingsgronden	14
6	Dictum	16

Herzien ontwerpbesluit

1 Inleiding en leeswijzer

1. Met dit besluit geeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) uitvoering aan artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet. Op grond hiervan kan de eigenaar van een gesloten distributiesysteem (hierna: GDS) een aanvraag bij ACM indienen tot verlening van een ontheffing van de verplichting tot het aanwijzen van een netbeheerder (hierna: de ontheffing).
2. ACM geeft met dit besluit haar oordeel op de aanvraag van Landgoed Zonnestraal BV (hierna: aanvrager) van 13 mei 2013 voor een ontheffing op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet voor het GDS dat ligt op de percelen die kadastraal bekend staan als H 2888, H 2955, H 2956, H 3018 en H 3254, te gemeente Hilversum.
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).

Herzien ontwerpbesluit

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 procedure 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 3 mei 2013, ontvangen op 13 mei 2013,¹ 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 6 juni 2013 hierover geïnformeerd. De totale beslistermijn bedraagt na verlenging twaalf maanden.
6. Bij brief van 4 juli 2013³ is aanvrager verzocht om de aanvraag aan te vullen. In zijn brief van 19 november 2013, ontvangen op 21 november 2013,⁴ heeft aanvrager aanvullende informatie aangeleverd.
7. Op 3 december 2013 heeft op verzoek van aanvrager een overleg plaatsgevonden tussen ACM en aanvrager over onderhavige ontheffingsaanvraag en twee andere ontheffingsaanvragen die aanvrager tegelijkertijd heeft ingediend. Naar aanleiding van dit overleg heeft aanvrager besloten om te onderzoeken of hij Liander N.V. (hierna Liander) kon aanwijzen als netbeheerder van zijn elektriciteits- en gastransportnetten. Op verzoek van aanvrager heeft ACM vervolgens op 17 december 2013 de behandeling van de ontheffingsaanvragen opgeschort.⁵ Bij brief van 14 september 2014, ontvangen op 17 september 2014,⁶ heeft aanvrager aan ACM gemeld dat Liander zich op het standpunt stelt geen bestaande elektriciteits- of gastransportnetten over te nemen. In aanvulling hierop meldt aanvrager dat de andere regionale netbeheerders de elektriciteits- of gastransportnetten ook niet willen overnemen omdat deze in het verzorgingsgebied van Liander liggen. Aanvrager heeft derhalve ACM verzocht de ontheffingsaanvragen weer in behandeling te nemen.

¹ Met kenmerk ACM/DE/2013/100698

² Met kenmerk ACM/DE/2013/201901

³ Met kenmerk ACM/DE/2013/202345

⁴ Met kenmerk ACM/DE/2013/103006

⁵ Brief van 17 decemeber 2013 met kenmerk ACM/DE/2013/206753

⁶ Met kenemrk ACM/DE/2014/102161

Herzien ontwerpbesluit

8. Op 29 oktober 2014 heeft ACM een ontwerpbesluit genomen. Dit ontwerpbesluit is op dezelfde datum aan aanvrager⁷ en Liander gestuurd.⁸ Naar aanleiding van dit ontwerpbesluit heeft geen hoorzitting plaatsgevonden. Ook zijn er door partijen geen zienswijzen ingediend. In verband met een verwachte voor deze ontheffingsaanvraag relevante rechterlijke uitspraak van het College van Beroep voor het bedrijfsleven (hierna CBb) is met instemming van aanvrager de procedure voor twaalf weken opgeschort. ACM heeft dit op 9 februari 2015 telefonisch met aanvrager besproken.⁹ Hierna heeft op 12 mei 2015 telefonisch contact plaatsgevonden tussen ACM en aanvrager. Naar aanleiding van de besproken stand van zaken heeft ACM nogmaals in overeenstemming met aanvrager besloten om het de behandeling van de ontheffingsaanvraag op te schorten, ditmaal voor een periode van 16 weken.¹⁰ Op 17 juli 2015 heeft ACM aanvrager geïnformeerd over de rechterlijke uitspraak van het CBb van 17 juni 2015.¹¹
9. Met het oog op de uitspraak van het CBb van 17 juni 2015¹² heeft ACM het ontwerpbesluit van 29 oktober 2014 heroverwogen. Ter verduidelijking van de aanvragen heeft ACM op 8 september 2015 per telefoon met aanvrager gesproken. Hierna heeft ACM onderhavig herzien ontwerpbesluit genomen.
10. Als onderdeel van de uniforme openbare voorbereidingsprocedure heeft ACM op 17 december 2015 het ontwerpbesluit en de daarop betrekking hebbende stukken ter inzage gelegd. ACM heeft hiervan in de Staatscourant van 17 december 2015 kennis gegeven. Bovendien heeft ACM het ontwerpbesluit aan aanvrager toegezonden¹³ en op haar internetpagina gepubliceerd.

⁷ Brief van 29 oktober 2014 met kenmerk ACM/DE/2014/206161

⁸ Brief van 29 oktober 2014 met kenmerk ACM/DE/2014/206013

⁹ Bevestigd per brief van 17 februari 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/200877

¹⁰ Brief van 19 mei 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/202627

¹¹ Brief van 17 juli 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/204074

¹² CBb 17 juni 2015, ECLI:NL:CBB: 2015:214

¹³ Brief van 17 december 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/207539 en brief van 17 december 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/ 2015207540

Herzien ontwerpbesluit

3 Wettelijk kader

11. In dit hoofdstuk beschrijft ACM de bepalingen die gezamenlijk het wettelijk kader vormen voor dit besluit.

12. 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;

Herzien ontwerpbesluit

- 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;*
- 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;”.

13. 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.*

Herzien ontwerpbesluit

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.”*

Herzien ontwerpbesluit

4 Relevante feiten en omstandigheden

14. 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 van aanvrager is ontvangen. Op basis van deze informatie stelt ACM de hiernavolgende feiten en omstandigheden met betrekking tot het GDS (paragraaf 4.1), de eigenaar van het GDS (paragraaf 4) en de ontheffingsgronden (paragraaf 4.3) vast.

4.1 Beschrijving van gesloten distributiesysteem

15. Aanvrager is van oordeel dat er sprake is van een gastransportnet op de percelen die kadastraal bekend staan als H 2888, H 2955, H 2956, H 3018 en H 3254, te gemeente Hilversum. Hij motiveert dit door middel van een omschrijving en een kadastrale kaart. Dit betreft commerciële locatie, aldus aanvrager.
16. Het gastransportnet opereert op een drukniveau van 3 bar en 100 millibar en is, volgens aanvrager, geen onderdeel van het landelijk gastransportnet. Het gastransportnet is aangesloten op het gastransportnet van Liander N.V. (hierna: Liander).
17. Op het gastransportnet zijn volgens aanvrager negen onroerende zaken in de zin van artikel 16, onderdelen a tot en met e, van de Wet waardering onroerende zaken aangesloten. Op drie onroerende zaken bevinden zich verschillende rechtspersonen, die allen gas afnemen van het gastransportnet van aanvrager. Aanvrager heeft niet gemotiveerd wie van deze gebruikers volgens hem kwalificeert als afnemer per onroerende zaak. Aanvrager heeft aangegeven dat er sprake is van veel wisseling van huurders. Een overzicht van alle afnemers en gebruikers staat in Tabel 1.

Tabel 1 Overzicht van de afnemers op het gastransportnet

Nr.	Naam afnemer	Adres op de locatie
1.	Arteria Consulting B.V.	Loosdrechtse Bos 5
2.	Stichting Tergooiziekenhuizen	Loosdrechtse Bos 7
3.	Stichting HilverZorg (Verpleeghuis Zonnehoeve)	Loosdrechtse Bos 9
4.	Redres.NL B.V.	Loosdrechtse Bos 11
5.	Kendall Mason B.V.	Loosdrechtse Bos 13
6.	• Equipe Zorgbedrijven Hilversum B.V.	Loosdrechtse Bos 15

Herzien ontwerpbesluit

	<ul style="list-style-type: none"> • Tandheelkunde Zonnestraal • Brasserie DEZ • Osteopathiepraktijk Dijkhuizen 	
7.	<ul style="list-style-type: none"> • Orthopedische Revalidatie & Expertise Centrum (OREC) Zonnestraal • Autisme Centrum in Contact (ACIC) • Xpert Clinic Hilversum B.V. • Landgoed Zonnestraal B.V. 	Loosdrechtse Bos 17
8.	(Leegstaand)	Loosdrechtse Bos 19
9.	<ul style="list-style-type: none"> • Routs, Laeven en Partners B.V. • Nederlandse Obesitaskliniek • Sanquin bloedvoorziening • Centrum voor medische fitness (Zofit) 	Loosdrechtse Bos 21A Loosdrechtse Bos 21B Loosdrechtse Bos 21C Loosdrechtse Bos 21D

18. Op het gastransportnet zijn volgens aanvrager geen huishoudelijke afnemers aangesloten. Over het verpleeghuis, waarin personen met dementie woonachtig zijn, heeft aanvrager opgemerkt dat de gemeente Hilversum het verpleeghuis aanmerkt als één onroerende zaak in de zin van de Wet waardering onroerende zaken. Dit betreft nummer 3 uit Tabel 1.

19. Op het gastransportnet zijn geen productie-installaties aangesloten.

4.2 Eisen aan aanvrager

20. Aanvrager betoogt dat hij eigenaar is van dit gastransportnet. Hij heeft hiertoe toegelicht dat hij eigenaar is van de grond waarin het gastransportnet is gelegen. Hij heeft dit onderbouwd door middel van het overleggen van de relevante notariële aktes en een uittreksel van het Kadaster van 8 juni 2010. Op 31 juli 2007 heeft aanvrager erfpacht verkregen van de (voor zover relevant) kadastrale percelen H 2955, 2956 en H 3254 verkregen. Op het perceel dat kadastraal bekend staat als H 3018 heeft Stichting HilverZorg op 1 augustus 2007 een recht van erfpacht gevestigd. Dit recht van erfpacht ziet niet op het gastransportnet, zo blijkt uit de overlegde akte. Op 26 november 2009 heeft aanvrager vervolgens bloot eigendom van de percelen die kadastraal bekend staan als H 2955, H 2956 en H 3254, te gemeente Hilversum van rechtswege door vermenging teniet is gegaan. Ten aanzien van het perceel dat kadastraal bekend staat als gemeente Hilversum H 2888, geldt dat aanvrager ook hiervan eigenaar is.

21. 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

Herzien ontwerpbesluit

de Gaswet onderdeel uitmaakt. Hij heeft dit aangetoond door middel van het overleggen van de statuten en een uittreksel van de Kamer van Koophandel.

4.3 Ontheffingsgronden

22. Aanvrager verzoekt om een ontheffing op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet. Hij licht dit als volgt toe.
23. Op het gastransportnet zijn volgens aanvrager geen aan aanvrager verwante bedrijven aangesloten. Aanvrager stelt dat hij in het jaar 2012 meer dan 50% van het getransporteerde gas gebruikte.
24. In aanvulling hierop licht aanvrager toe dat het terrein waarop het gastransportnet is gelegen, een particulier landgoed van circa 80 hectare betreft. Het landgoed was oorspronkelijk een sanatorium. Later heeft zich een algemeen ziekenhuis (Ziekenhuis Zonnestraal) gevestigd op het landgoed. Nadien heeft terrein de functie gekregen van landgoed voor zorg en gezondheid. Eerst beheerde de Stichting Loosdrechtse Bos het landgoed. Later werd dit aanvrager.
25. Aanvrager geeft aan de kwaliteit en veiligheid op het gastransportnet op de volgende wijze te borgen. Aanvrager heeft een overeenkomst gesloten met Imtech voor het preventief en correctief onderhoud van het gastransportnet. In deze overeenkomst is opgenomen dat Imtech zich bezighoudt met het regelmatig onderhouden van het net en verantwoordelijk is voor het oplossen van storingen. Imtech schrijft ook veiligheidsvoorschriften voor waaraan Landgoed Zonnestraal zich moet houden. Na faillissement van Imtech is een overeenkomst voor onderhoud van het net gesloten met Unica Groep B.V. De manager van het landgoed is als installatieverantwoordelijke aangewezen.

Herzien ontwerpbesluit

5 Beoordeling van de ontheffingaanvraag

26. 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

27. 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.

28. 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 3 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 Liander 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 WOZ-objecten met dertien verschillende afnemers zijn aangesloten. Uit informatie die is verstrekt door aanvrager volgt namelijk dat de afnemers die zich bevinden op Loosdrechtse Bos 15 en 19 van warmte worden voorzien middels een ketel die in Loosdrechtse Bos 17 staat. De afnemers van Loosdrechtse Bos 15 en 19 zijn dus niet aangesloten op het gastransportnet van aanvrager. Daarnaast volgt uit de gemeentelijke WOZ-beschikkingen dat de adressen Loosdrechtse Bos 21A, 21B, 21C en 21D als afzonderlijke WOZ-objecten moeten worden aangemerkt. ACM concludeert dat er sprake is van een gastransportnet in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel d, van de Gaswet.

Herzien ontwerpbesluit

29. 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.
30. 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 de percelen zijn die kadastraal bekend staan als H 2888, H 2955, H 2956, H 3018 en H 3254, te gemeente Hilversum. Aanvrager heeft dit genoegzaam aangetoond. Daarnaast blijkt dat er sprake is van een commerciële locatie. ACM concludeert dat de aanvraag op dit punt voldoet aan de wet en definieert de geografische afbakening van het gastransportnet als de percelen die kadastraal bekend staan als H 2888, H 2955, H 2956, H 3018 en H 3254, te gemeente Hilversum.
31. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing moet aanvrager beschikken over een gastransportnet waarop, blijkens artikel 1, eerste lid, onderdeel am, van de Gaswet niet meer dan 500 niet-huishoudelijke afnemers zijn aangesloten. Uit de feiten en omstandigheden zoals die zijn beschreven in hoofdstuk 4 van dit besluit blijkt dat er dertien niet-huishoudelijke afnemers en geen huishoudelijke afnemers op het gastransportnet zijn aangesloten. Anders dan ACM oordeelde in een eerder ontwerpbesluit inzake de ontheffingsaanvraag van aanvrager, is irrelevant dat in het Verpleeghuis Zonnehoeve huishoudelijke gebruikers permanent woonachtig zijn. Uit rechtspraak van het College van Beroep voor het bedrijfsleven volgt namelijk dat bepalend is wie daadwerkelijk aangesloten is op het net.¹⁴ Aangezien de bewoners van het verpleeghuis geen directe aansluiting hebben op het net, moeten zij niet als afnemers worden aangemerkt. Het verpleeghuis zelf, in eigendom van Stichting HilverZorg, is de (niet-huishoudelijke) afnemer. Dat het verpleeghuis doorlevert aan huishoudelijke gebruikers, is hierbij niet van belang. ACM concludeert dat de aanvraag voldoet aan dit wettelijk vereiste van een GDS.
32. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat er sprake is van een gastransportnet in de zin van de Gaswet, het gastransportnet geen onderdeel is van het landelijk gastransportnet, het gastransportnet binnen een geografisch afgebakende commerciële locatie ligt, er minder dan

¹⁴ CBB 17 juni 2015, ECLI:NL:2015:214

Herzien ontwerpbesluit

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

33. 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.
34. De aanhef van het eerste lid van artikel 2a van de Gaswet vereist dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS waarvoor hij een ontheffing aanvraagt. Bij het beoordelen van het eigendom van het GDS kijkt ACM op de eerste plaats of het eigendom volgt uit de inschrijving van het eigendom van het GDS in het kadaster. Omdat het eigendom van het GDS in dit geval niet uit het kadaster volgt, dient aanvrager te betogen dat hij bevoegd aanlegger is. Dit kan blijken uit facturen, een beschrijving van de historische ontwikkeling van het net en zakelijke rechten op de grond. Ter onderbouwing hiervan heeft aanvrager een overeenkomst met Imtech voor correctief en preventief onderhoud aan het gastransportnet, een beschrijving van de historische ontwikkeling en een bewijs van de eigendom van de percelen overlegd. ACM neemt daarbij in ogenschouw dat er verder geen reden aanwezig is om aan te nemen dat aanvrager niet over de eigendom beschikt. ACM concludeert dat aanvrager beschikt over de eigendom van het GDS.
35. Op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel c, van de Gaswet mag aanvrager geen netbeheerder zijn en ook niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden zijn. Aanvrager heeft verklaard geen netbeheerder en ook niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden te zijn. Hij heeft dit genoegzaam aangetoond door statuten te overleggen. Hiermee voldoet de aanvraag aan het criterium uit artikel 2a, eerste lid, onderdeel c, van de Gaswet.
36. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat aanvrager eigenaar is van het GDS, geen netbeheerder is en niet in een groepsmaatschappij is verbonden met een netbeheerder. ACM stelt derhalve vast dat aanvrager voldoet aan de eisen in artikel 2a van de Gaswet.

5.3 Ontheffingsgronden

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

Herzien ontwerpbesluit

- 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 de b-grond. ACM heeft daarom alleen deze grond beoordeeld.

38. 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, zijn er naast aanvrager geen verwante bedrijven aangesloten op het GDS. In afwijking van wat aanvrager betoogt in zijn aanvraag, neemt aanvrager niet meer dan 50% van het getransporteerde gas af. Voor de vraag wie afnemer is, moet gekeken worden naar de gebruiker van de onroerende zaak. Hoewel twaalf van de dertien op het GDS aangesloten onroerende zaken in eigendom van aanvrager zijn, zijn er overwegend andere gebruikers dan aanvrager in deze onroerende zaken gevestigd. Aanvrager is alleen gevestigd in het Hoofdgebouw (Loosdrechtse Bos 17). Het verbruik van dit adres bedraagt meer dan 30%. Dit is niet voldoende om te kunnen spreken van primair verbruik. Bovendien is het onwaarschijnlijk dat aanvrager dit percentage van het totaal getransporteerde gas voor zichzelf afneemt, aangezien op dit adres ook nog andere afnemers gevestigd zijn. Daarnaast wordt het gas in het Hoofdgebouw gebruikt om warmte voor Loosdrechtse Bos 15 en 19 op te wekken. Ten slotte merkt ACM op dat Verpleeghuis Zonnehoeve meer dan 40% van het getransporteerde gas afneemt. ACM concludeert dat aanvrager hiermee niet gemotiveerd heeft aangetoond dat er sprake is van een situatie als omschreven in artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet.
39. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat de aanvraag niet voldoet aan de b-grond. Nu de aanvraag niet voldoet aan de criteria uit artikel 2a van de Gaswet, honoreert ACM de aanvraag niet. Hieruit volgt dat aanvrager het net niet zelf mag beheren en moet overdragen aan een aangewezen netbeheerder als bedoeld in artikel 2 van de Gaswet.

Herzien ontwerpbesluit

6 Dictum

40. De Autoriteit Consument en Markt besluit geen ontheffing te verlenen van de verplichting een netbeheerder aan te wijzen aan Landgoed Zonnestraal BV voor het gastransportnet gelegen op de percelen zijn die kadastraal bekend staan als H 2888, H 2955, H 2956, H 3018 en H 3254, te gemeente Hilversum.
41. Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant. Voorts publiceert de Autoriteit Consument en Markt dit besluit op de internetpagina van de Autoriteit Consument en Markt.

Den Haag,

Datum:

Autoriteit Consument en Markt
namens deze,

dr. F.J.H. Don
bestuurslid