



Besluit

Ons kenmerk: ACM/DE/2015/207482_OV

Zaaknummer: 15.0335.30

BESLUIT

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



Besluit

Inhoudsopgave

1	Inleiding en leeswijzer	3
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	10
5	Beoordeling van de ontheffingaanvraag.....	12
5.1	Definitie van gesloten distributiesysteem	12
5.2	Eisen aan aanvrager	13
5.3	Ontheffingsgronden	14
6	Dictum	17
	Bijlage 1 – Geografische afbakening van de locatie waarop het GDS is gelegen	18
	Bijlage 2 – Reactie op ontvangen zienswijzen	19



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 De Boer Dintelmond Vastgoed B.V. (hierna: aanvrager) van 9 april 2014 voor een ontheffing op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a/b, van de Gaswet voor het GDS dat ligt op Mannesmannweg 5 te Moerdijk en meer specifiek, kadastraal bekend als, gemeente Fijnaart, Sectie V, nummers 88 en 289 tot en met 299.
3. De indeling van dit besluit is als volgt. Hoofdstuk 4 van dit besluit bevat de gevolgde procedure. Hoofdstuk **Fout! Verwijzingsbron niet gevonden.** bevat het wettelijk kader. Het eitencomplex 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).
4. ACM heeft twee bijlagen toegevoegd aan het besluit. Deze bijlagen zijn onderdeel van onderhavig besluit. Bijlage 1 bevat een kadastrale kaart van het terrein waarop het GDS is gelegen. Bijlage 2 bevat de reactie op ontvangen zienswijzen.



Besluit

2. Procedure van totstandkoming van dit besluit

5. 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.
6. Bij brief van 9 april 2014, ontvangen op 11 april 2014,¹ heeft aanvrager bij ACM een aanvraag ingediend tot verlening van een ontheffing in de zin van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet. Bij brief van 24 juni 2014² heeft ACM aanvrager geïnformeerd dat de aanvraag onvolledig was en daarom niet in behandeling kon worden genomen. Op maandag 12 januari 2015 heeft ten kantore van ACM een bespreking tussen aanvrager en ACM over een vernieuwde conceptaanvraag³ namens aanvrager plaatsgevonden. Op maandag 9 maart 2015 heeft ACM van aanvrager een vernieuwde aanvraag ontvangen.⁴
7. Bij brieven van 20 maart 2015 en 26 mei 2015⁵ is aanvrager verzocht om de aanvraag aan te vullen. In zijn brieven van 30 april 2015 en 8 juli 2015, ontvangen op 30 april 2015⁶ en 8 juli 2015,⁷ heeft aanvrager aanvullende informatie aangeleverd. De beslistermijn is als gevolg hiervan met twaalf weken verlengd.
8. Als onderdeel van de uniforme openbare voorbereidingsprocedure heeft ACM op 17 september 2015 het ontwerpbesluit en de daarop betrekking hebbende stukken ter inzage gelegd. ACM heeft hiervan in de Staatscourant van 17 september 2015 kennis gegeven. Bovendien heeft ACM het ontwerpbesluit aan aanvrager toegezonden⁸ en op haar internetpagina gepubliceerd.
9. Op 22 oktober 2015 heeft ten kantore van ACM een hoorzitting plaatsgevonden. Hierbij was aanvrager aanwezig. Aanvrager heeft hier mondelinge zienswijzen naar voren gebracht.

¹ Met kenmerk ACM: 2014101264.

² Met kenmerk ACM: 2014403066. De brief is reeds eerder op 17 april 2014 naar aanvrager toegezonden (Met kenmerk ACM: 2014202225), maar in verband met onjuiste adresgegevens niet ontvangen.

³ Met kenmerk ACM: 2015102044.

⁴ Met kenmerk ACM: 2015301574.

⁵ Met kenmerken ACM: 2015201560 en 2015202814.

⁶ Met kenmerk ACM: 2015303521.

⁷ Met kenmerk ACM: 2015305573.

⁸ Brief van 17 september 2015 met kenmerk ACM/DE/2015/205301.



Besluit

10. ACM heeft geen schriftelijke zienswijzen ontvangen.
11. ACM heeft per e-mails van 28 oktober 2015⁹ en 30 november 2015¹⁰ aanvullend informatie ontvangen.

⁹ Met kenmerk ACM: 2015308278.

¹⁰ Met kenmerk ACM: 2015309543.



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



Besluit

- 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 van aanvrager. 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 4.2) en de ontheffingsgronden (paragraaf 4.3) vast.

4.1 Beschrijving van gesloten distributiesysteem

16. Aanvrager is van oordeel dat er sprake is van een gastransportnet op het terrein gelegen aan Mannesmannweg 5 te Moerdijk en meer specifiek gelegen binnen de percelen, kadastraal bekend als, gemeente Fijnaart, Sectie V, nummers 88 en 289 tot en met 299.
17. Hij motiveert dit door middel van een omschrijving, single line diagram en een kadastrale kaart. Dit betreft een industriële locatie.
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 Enexis B.V. (hierna: Enexis).
19. Op het gastransportnet zijn drie 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.	Drecht Coatings Services B.V. (hierna 'DCS')	Mannesmannweg 5 DCS
2.	ArcelorMittal Projects Netherlands B.V. (hierna 'Arcelor')	Mannesmannweg 5
3.	Bayards Dintelmond B.V. (hierna 'Bayards')	Mannesmannweg 5

20. Op het gastransportnet zijn geen huishoudelijke afnemers aangesloten.



Besluit

4.2 Eisen aan aanvrager

21. Aanvrager betoogt dat hij eigenaar is van dit gastransportnet. Dit is aangetoond door middel van een omschrijving van de historische ontwikkeling, kadastrale gegevens waaruit blijkt dat het merendeel van de percelen op het terrein waarop het net zich bevindt eigendom is van aanvrager, de akte tot oprichting van aanvrager van 30 oktober 2000, een aansluitovereenkomst met netbeheerder Enexis en facturen aan de afnemers.
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. Hij heeft dit aangetoond door middel van het overleggen van het uittreksel van de Kamer van Koophandel van 23 mei 2012, de akte tot oprichting van oktober 2000 en een organigram.

4.3 Ontheffingsgronden

23. Aanvrager verzoekt om een ontheffing op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a en b, van de Gaswet. Hij licht dit als volgt toe.
24. Het bedrijfs- en productieproces van de gebruikers op het gastransportnet is volgens aanvrager om specifieke technische redenen geïntegreerd. Aanvrager stelt dat de processen zelfstandig en deels geïntegreerd zijn. Een tweetal afnemers is in grote mate van elkaar afhankelijk. Arcelor bewerkt en handelt in staal, Bayards bewerkt aluminium en DCS verzorgt coating van staalproducten, in enkele gevallen voor Arcelor. Aanvrager heeft aangegeven dat na onderzoek is gebleken dat DCS in grote mate afhankelijk is van de leveringen van Arcelor. Arcelor heeft uit efficiency-oogpunt baat bij de aanwezigheid van DCS op het GDS. Tevens maken alle afnemers gebruik van dezelfde gemeenschappelijke ruimtes, is er sprake van een gemeenschappelijke energievoorziening en calamiteitenplan en is het gastransportnet dusdanig met elkaar verweven dat ontvlechting zowel technisch als economisch nagenoeg onhaalbaar is, aldus aanvrager. Aanvrager stelt bovendien dat de kraan van Arcelor noodzakelijk is voor de handling van alle bedrijven en dat de ligging aan het water een voorwaarde is. Aanvrager voegt tijdens de hoorzitting toe dat er sprake is van gasleiding buiten het terrein van aanvrager om, waarop later een zijtak is aangesloten. Er is geen sprake van een ring- of sterstructuur. Aanvrager meent wel dat het gastransportnet aldus is ingericht, dat de gastoevoer in één keer kan worden afgesloten ingeval er zich een calamiteit voordoet. De productieprocessen zijn derhalve om veiligheidsredenen met elkaar geïntegreerd, aldus aanvrager. Tot slot stelt aanvrager dat er sprake is van eenzelfde feitelijke situatie als in *Dalkia Industriediensten B.V.* en *Tessenderlo Chemie B.V.*. Aanvrager levert proceswarmte, elektriciteit, koude en warmte aan verschillende afnemers.



Besluit

25. Aanvrager geeft aan de kwaliteit en veiligheid op het gastransportnet op de volgende wijze te borgen. Aanvrager is bezig hiervoor een onderhoudscontract met Enexis te sluiten. Het is onduidelijk wanneer overeenstemming zal worden bereikt, maar in ieder geval nadat Enexis achterstallig onderhoud op het gastransportnet van aanvrager heeft verholpen. Daarnaast is er volgens aanvrager op het gastransportnet van aanvrager een calamiteitenplan van kracht dat geldt voor alle huurders. Dit staat opgenomen in het "triple net service contract". Hierin is tevens bepaald dat de huurders zelf verantwoordelijk zijn voor het onderhoud (van het net), de kosten alsmede het calamiteitenplan, aldus aanvrager. Arcelor is de hoofdhuurder op het terrein en heeft geïnvesteerd. Daarnaast heeft Arcelor de verantwoordelijkheid voor het borgen van de veiligheid en het onderhoud van de netten op zich genomen. Tijdens de hoorzitting heeft aanvrager benadrukt dat aanvrager zelf verantwoordelijk moet worden gehouden ingeval de veiligheid niet naar behoren wordt geborgd. Aanvrager kan Arcelor dan intern aanspreken op contractbreuk. Aanvrager stelt voorts dat het onderhoud op het gastransportnet op ad hoc basis wordt verricht. Zowel aanvrager als afnemers zullen ingeval van storingen en/of noodzakelijke te verrichten reparaties, maatregelen nemen en met elkaar in overleg treden. Ook vervangings- en uitbreidingsinvesteringen komen enkel volgens aanvrager na overleg tussen aanvrager en afnemers tot stand. De contractuele verantwoordelijkheid voor de investeringen en het effect ervan voor de inhoud van het huurcontract zijn hier van belang. Er vindt maandelijks een visuele inspectie door Enexis plaats. Enexis leest hierbij de meters af, waarna afrekening met de afnemers plaatsvindt. Afnemers inspecteren daarnaast zelf het gastransportnet op ad hoc basis en schakelen, indien nodig, deskundigen van Enexis in. In het veiligheidsplan is neergelegd dat ingeval van calamiteiten de gastoevoer bij de meters wordt afgesloten, aldus aanvrager. Aanvrager heeft geen actueel inspectierapport overlegd.



Besluit

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:
- 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.

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 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 Enexis 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 drie 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.
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.



Besluit

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 op Mannesmannweg 5 te Moerdijk, meer specifiek gelegen binnen de percelen, kadastraal bekend als, gemeente Fijnaart, Sectie V, nummers 88 en 289 tot en met 299 is. Aanvrager heeft dit genoegzaam aangetoond. Daarnaast blijkt dat er sprake is van een industriële locatie. ACM concludeert dat de aanvraag op dit punt voldoet aan de wet en definieert de geografische afbakening van het gastransportnet als gelegen Mannesmannweg 5 te Moerdijk, meer specifiek de percelen, kadastraal bekend als, gemeente Fijnaart, Sectie V, nummers 88 en 289 tot en met 299.
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 drie niet-huishoudelijke afnemers en geen huishoudelijke afnemers op het gastransportnet zijn aangesloten. ACM concludeert dat de aanvraag voldoet aan dit wettelijk vereiste van een GDS.
32. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat er sprake is van een gastransportnet in de zin van de Gaswet, het gastransportnet geen onderdeel is van het landelijk gastransportnet, het gastransportnet ligt binnen een geografisch afgebakende industriële locatie, er minder dan 500 afnemers zijn aangesloten, en er geen huishoudelijke afnemers zijn aangesloten op het gastransportnet. ACM stelt vast dat het gastransportnet kwalificeert als een GDS.

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. 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 middel van een



Besluit

omschrijving van de historische ontwikkeling, kadastrale gegevens waaruit blijkt dat het merendeel van de percelen op het terrein waarop het gastransportnet zich bevindt tot het eigendom van aanvrager behoort, de akte tot oprichting van 30 oktober 2000, een aansluitovereenkomst met netbeheerder Enexis en facturen aan de afnemers. 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. 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:
- 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 a-grond.
38. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing op de a-grond dient te worden aangetoond dat het bedrijfs- of productieproces van de gebruikers van een GDS om specifieke technische of veiligheidsredenen geïntegreerd is. Blijkens de in hoofdstuk 4 van dit besluit beschreven feiten en omstandigheden, is het bedrijfs- en productieproces volgens aanvrager om technische redenen geïntegreerd. Een tweetal afnemers is voor haar bedrijfsvoering in enige mate van elkaar afhankelijk. Tegelijkertijd maken de drie afnemers gebruik van gemeenschappelijke ruimtes, een gemeenschappelijke energievoorziening en een gemeenschappelijk calamiteitenplan. Tot slot zou het gastransportnet dusdanig met elkaar zijn verweven dat ontvlechting technisch en economisch gezien nagenoeg onmogelijk is. ACM constateert dat hiermee geen sprake is van een situatie als omschreven in artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet. ACM motiveert dit als volgt.



Besluit

39. Allereerst is niet gebleken dat er sprake is van een nauw verweven bedrijfs- en productieproces tussen de drie afnemers. Er is sprake van een tweetal afnemers dat in een economische verhouding tot elkaar staat en een drietal afnemers dat gebruik maakt van dezelfde voorzieningen. De economische verhouding tussen het tweetal afnemers bestaat uit het leveren van staalproducten door Arcelor aan DCS en het coaten van deze producten door DCS. Dit is echter onvoldoende om te kunnen spreken van een nauw verweven bedrijfs- en productieproces dat om specifieke technische redenen een geïntegreerd stelsel vereist. Artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet vereist dat het bedrijfs- en productieproces is geïntegreerd om technische redenen of veiligheidsredenen die verband houden met de energievoorziening. Economische redenen, zoals het belang dat Arcelor vanuit efficiency-oogpunt heeft bij de aanwezigheid van DCS op het GDS, spelen hierbij geen rol van betekenis. Hoewel uit de gegevens in hoofdstuk 4 blijkt dat aanvrager proceswarmte, elektriciteit, koude en warmte aan de verschillende afnemers zou leveren en het stelsel van verbindingen zou aansturen, is dit niet aangetoond dan wel nader toegelicht. Aanvrager heeft bovendien niet aangetoond dat deze levering verband houdt met een bedrijfs- en productieproces dat om technische redenen geïntegreerd is. Het enkele feit dat ingeval van een calamiteit het geheel van de enige gasleiding waarop afnemers zijn aangesloten in één keer kan worden afgesloten, brengt niet mee dat sprake is van een bedrijfs- of productieproces dat om veiligheidsredenen is geïntegreerd. Aanvrager heeft ook niet voldoende gemotiveerd dat het beheer van het GDS niet door een regionale netbeheerder kan worden uitgevoerd.
40. De vergelijking met *Dalkia Industriediensten B.V.*¹¹ en *Tessengerlo B.V.*¹² leidt niet tot een andere slotsom. In de eerste plaats heeft ACM de besluiten in *Tessengerlo Chemie B.V.* en *Dalkia Industriediensten B.V.* met betrekking tot het gastransportnet enkel genomen op de b-grond. Aan een beoordeling van de a-grond, zoals in het onderhavige besluit, is ACM niet toegekomen, nu de ontheffing reeds kon worden verleend op de b-grond. In *Dalkia Industriediensten B.V.* voor het elektriciteitsnet kwam ACM wel toe aan een beoordeling op de a-grond. Hoewel de feiten gelijkenissen lijken te vertonen, ziet ACM geen aanleiding om op grond daarvan de ontheffing aan aanvrager te verlenen. In *Dalkia Industriediensten B.V.* heeft Dalkia Industriediensten B.V. voldoende gemotiveerd dat sprake is van een situatie waarin verschillende afnemers van elkaar afhankelijk zijn en waarin aanvrager via een geïntegreerde (energie)infrastructuur utilities, waaronder elektriciteit, aan deze afnemers leverde. Daarnaast is in dit besluit vastgesteld dat er sprake is van specifieke technische redenen voor integratie

¹¹ Besluit 104340/*Dalkia Industriediensten B.V.* van 11 oktober 2010 met kenmerk ACM: 104340/28 (gas); Besluit 104339 *Dalkia Industriediensten B.V.* van 23 december 2010 met kenmerk ACM/DE/2013/104339/30 (elektriciteit).

¹² Besluit 13.0527.30/*Tessengerlo Chemie Rotterdam B.V.* van 17 april 2014 met kenmerk ACM: ACM/DE/2014/201995 (gas); Besluit 13.0715.30 *Tessengerlo Chemie Rotterdam B.V.* van 17 april 2014 met kenmerk ACM: ACM/DE/2014/202000 (elektriciteit).



Besluit

die verband houden met een elektriciteitsvoorziening. Het elektriciteitsnet van Dalkia Industriediensten B.V. is aangesloten op een dubbele ringstructuur die resulteert in een storingsreserve en een beschikbare back-up ingeval van spanningsuitval. Het elektriciteitsnet van Dalkia Industriediensten B.V. vormt een maatwerkproduct dat is afgestemd op de behoeften van de afnemers. Dat van dezelfde of soortgelijke omstandigheden sprake is op het gastransportnet van aanvrager, is niet gebleken. ACM concludeert dat aanvrager hiermee niet gemotiveerd heeft aangetoond dat er sprake is van een situatie als omschreven in artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet.

41. Uit de voorgaande randnummers blijkt dat de aanvraag niet voldoet aan de a-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.



Besluit

6 Dictum

42. De Autoriteit Consument en Markt besluit geen ontheffing te verlenen van de verplichting een netbeheerder aan te wijzen aan De Boer Dintelmond Vastgoed B.V. voor het gastransportnet gelegen aan Mannesmannweg 5 te Moerdijk en meer specifiek gelegen binnen de percelen, kadastraal bekend als, gemeente Fijnaart, Sectie V, nummers 88 en 289 tot en met 299.
43. 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: 16 december 2015

Autoriteit Consument en Markt
namens deze,

w.g.

dr. F.J.H. Don
bestuurslid

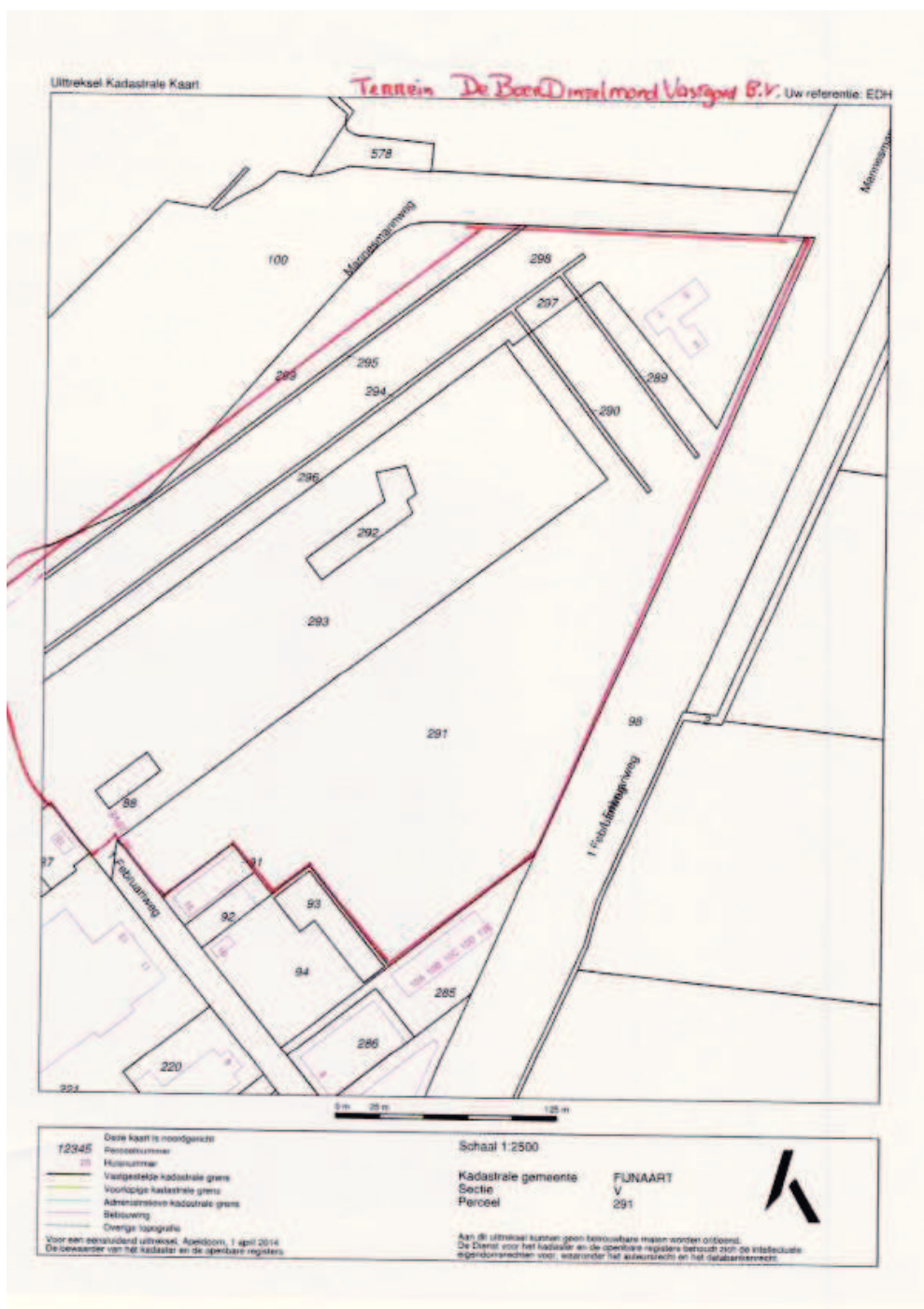
Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na bekendmaking beroep instellen bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven, Postbus 20021, 2500 EA, 's-Gravenhage.

17/20



Besluit

Bijlage 1 – Geografische afbakening van de locatie waarop het GDS is gelegen



18/20



Besluit

Bijlage 2 – Reactie op ontvangen zienswijzen

1. ACM heeft zienswijzen ontvangen van aanvrager. 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 vanwege veiligheidsredenen”

2. Aanvrager merkt op dat het gastransportnet is geïntegreerd om veiligheidsredenen. Hiertoe voert aanvrager aan dat ingeval zich een calamiteit voordoet, de gehele gasleiding snel en eenvoudig centraal kan worden afgesloten.
3. ACM is van mening dat dit niet betekent dat de productieprocessen van de afnemers om veiligheidsredenen zijn geïntegreerd. Daarnaast blijkt hieruit niet dat de productieprocessen van de afnemers bijzondere veiligheidsstandaarden behoeven ten aanzien van de gastoevoer. Tot slot is hiermee niet vast komen te staan dat een openbare netbeheerder niet hetzelfde niveau van veiligheid zou garanderen.
4. Deze zienswijze heeft niet geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit.

Zienswijze 2 “borging van de veiligheid”

5. Aanvrager is van mening dat de veiligheid op het GDS voldoende door aanvrager wordt geborgd. Arcelor, zijnde een van de afnemers, heeft de contractuele verplichting om in de praktijk de veiligheidsmaatregelen, zowel preventief als reactief, te nemen. Arcelor neemt deze verantwoordelijkheid uiterst serieus. Uiteindelijk is aanvrager de eindverantwoordelijke. Wanneer de situatie op het GDS niet voldoet aan de veiligheidsvereisten, kan ACM aanvrager hiervoor verantwoordelijk houden. Aanvrager beschikt dan over de mogelijkheid om Arcelor hierop intern aan te spreken.
6. ACM is van mening dat deze borging van de veiligheid op zichzelf niet aan verlening van de ontheffing in de weg hoeft te staan. Voor ACM is van belang dat aangetoond wordt dat de veiligheid feitelijk is geborgd en dat zij aanvrager kan aanspreken indien desalniettemin na verlening van de ontheffing op enigerlei wijze mocht blijken dat de veiligheid onvoldoende wordt geborgd. Anders dan in het ontwerpbesluit vermeld, is ACM op basis van de aanvullende toelichting gegeven in de mondelinge zienswijze thans van oordeel dat de veiligheid afdoende is gewaarborgd.
7. Deze zienswijze heeft geleid tot een wijziging van het ontwerpbesluit. Uit randnummer 39 van het ontwerpbesluit blijkt dat ACM van oordeel was dat de veiligheid op het GDS niet naar



Besluit

behoren is geborgd nu dit de verantwoordelijkheid van één van de afnemers is. Dit, ten overvloede gegeven, oordeel komt niet terug in het definitieve besluit. Nu de ontheffing niet wordt verleend omdat niet aan de a- of b-grond is voldaan, behoeft de veiligheidssituatie echter geen verdere bespreking in het onderhavige besluit.