

Vertrouwelijk

Nederlandse Mededingingsautoriteit

NMa

BESLUIT

Besluit van de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit als bedoeld in artikel van de Mededingingswet.

Nummer 102959 / 6

Betreft zaak: Besluit ontheffing Emslandermeer

Besluit van de Minister van Economische Zaken als bedoeld in artikel 2a Gaswet.

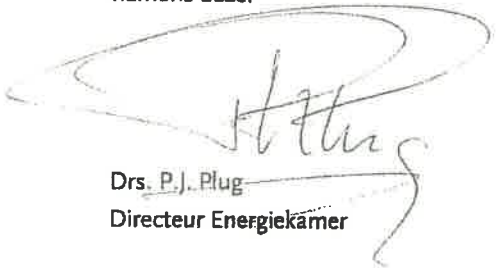
BESLUIT

Naar het oordeel van Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: de Raad) voldoet de aanvraag van Emslandermeer BV niet aan de voorwaarden van artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet. Ik verleen daarom geen ontheffing van de plicht een netbeheerder aan te wijzen voor het in de aanvraag bedoelde gastransportnet gelegen aan de Laan van Westerwolde 15 in Vlagtwedde.

Den Haag,

Datum: **11 JUNI 2008**

De Minister van Economische Zaken,
namens deze:



Drs. P.J. Plug
Directeur Energiekamer

Tegen dit besluit kan degene wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen 6 weken na de dag van bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit, Juridische Dienst, Postbus 16326, 2500 BH, DEN HAAG.

In dit bezwaarschrift kan een belanghebbende op basis van artikel 7:1a, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de administratieve rechter.

TOELICHTING

Aanvraag

1. Op basis van artikel 2, eerste lid van de Gaswet dient degene aan wie een gastransportnet toebehoort, voor het beheer van dat net een of meer naamloze of besloten vennootschappen als netbeheerder aan te wijzen. Van deze verplichting tot het aanwijzen van een netbeheerder kan op grond van artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet door de Minister van Economische Zaken ontheffing worden verleend.
2. Op 26 maart 2008 heeft de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: de Raad) van Emslandermeer BV een aanvraag ontvangen om een ontheffing te verlenen in de zin van artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet. De aanvraag betreft een gastransportnet dat zich bevindt aan de Laan van Westerwolde 15 in Vlagtwedde.
3. De Minister van Economische Zaken heeft met ingang van 1 juli 2005 aan de Raad mandaat, volmacht en machtiging verleend tot het nemen van besluiten en het verrichten van overige handelingen die verband houden met onder meer artikel 2a van de Gaswet¹. De Raad behandelt om die reden de aanvraag.

Zienswijzen

4. Ter voorbereiding op het besluit heeft de Raad belanghebbenden in de gelegenheid gesteld een zienswijze te geven op de aanvraag. De aanvraag heeft voor een periode van vier weken voor belanghebbenden ter inzage gelegen. De terinzagelegging is op 18 april 2008 aangekondigd in Staatscourant nr. 76.
5. Er zijn door de Raad geen zienswijzen ontvangen.

Beoordeling

¹ Besluit mandaat, volmacht en machtiging Raad van bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit; gepubliceerd in de Staatscourant van 4 juli 2005, nr. 126, p.13.

De verplichting een netbeheerder aan te wijzen dan wel een ontheffing aan te vragen

6. Voor de beoordeling van de aanvraag moet eerst worden nagegaan of sprake is van een situatie bedoeld in artikel 2, eerste lid, van de Gaswet. Immers, indien op de aanvrager geen verplichting rust om een netbeheerder aan te wijzen, hoeft van die verplichting ook geen ontheffing te worden verleend.

Er is sprake van een gastransportnet in de zin van artikel 1, eerste lid, onder d, van de Gaswet, dat geen onderdeel uitmaakt van het landelijk gastransportnet

7. Artikel 1, eerste lid, onder d, van de Gaswet definieert een gastransportnet als niet tot een gasproductienet behorende, met elkaar verbonden leidingen of hulpmiddelen, bestemd of gebruikt voor het transport van gas, met inbegrip van landsgrensoverschrijdende leidingen, hulpmiddelen en installaties waarmee dat transport ondersteunende diensten worden verricht, behoudens voor zover deze leidingen en hulpmiddelen zijn gelegen binnen de installatie van een afnemer. De Raad stelt vast dat in het onderhavige geval sprake is van verbindingen voor het transport van gas en daarmee verbonden hulpmiddelen als bedoeld in die bepaling. Mitsdien is sprake van een net.
8. Uit de door Emslandermeer BV bij de aanvraag verstrekte gegevens blijkt dat ongeveer 300 aangeslotenen van het net gebruik maken. Deze gebruikers kunnen worden onderscheiden in eigenaren van recreatiewoningen en huurders van recreatiewoningen. Levering van gas aan hen vindt plaats via afzonderlijke aansluitingen, die elk apart worden bemeterd. Gelet op het vorenstaande moet worden vastgesteld dat er sprake is van een net in de zin van artikel 1, eerste lid, onderdeel d, van de Gaswet.
10. Voorts stelt de Raad vast dat het net verbonden is met het regionale gastransportnet van Essent Netwerk BV, en dat het net geen onderdeel uitmaakt van het landelijk gastransportnet.
11. Uit het vorenstaande volgt dat er sprake is van een gastransportnet waarvoor een netbeheerder moet worden aangewezen, tenzij ontheffing wordt verleend.
12. Uit de gegevens die Emslandermeer BV bij de aanvraag heeft verstrekt blijkt dat deze eigenaar is van het gastransportnet, zodat op Emslandermeer BV de verplichting rust om een netbeheerder aan te wijzen dan wel om een ontheffing van deze verplichting aan te vragen.

Toetsing aan de ontheffingsgronden

13. Op grond van het gestelde in artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet kan de Minister een ontheffing verlenen van de verplichting een netbeheerder aan te wijzen, voor zover het een gastransportnet betreft waarop een beperkt aantal andere natuurlijke personen of rechtspersonen zijn aangesloten, de aanvrager geen netbeheerder is en niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden is, en de aanvrager voldoet aan tenminste één van de ontheffingsgronden genoemd onder a tot en met c.

Er is een beperkt aantal afnemers aangesloten op het gastransportnet van Emslandermeer BV

14. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing moet de aanvrager beschikken over een gastransportnet waarop een beperkt aantal natuurlijke personen of rechtspersonen is aangesloten. Dat is hier het geval. Van het gastransportnet wordt blijkens de bij de aanvraag verstrekte gegevens gebruik gemaakt door ongeveer 300 aangeslotenen, te weten de eigenaren van de recreatiewoningen op het Parc Emslandermeer.

Emslandermeer BV is geen netbeheerder of in een groep met een netbeheerder verbonden

15. Op grond van het gestelde in artikel 2a, eerste lid, onderdeel d, van de Gaswet mag de aanvrager geen netbeheerder zijn en ook niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden zijn.
16. Emslandermeer BV is geen netbeheerder in de zin van de Gaswet en is niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden. Emslandermeer BV voldoet derhalve aan het criterium genoemd in artikel 2a, eerste lid, onderdeel d.

Het gastransportnet van Emslandermeer BV voldoet niet aan het criterium van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet

17. Op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, kan ontheffing worden verleend als het gastransportnet bestemd is om de aanvrager te voorzien van gas dan wel om het centrale bedrijfsproces van de aanvrager te ondersteunen.
18. In het geval van Emslandermeer BV is geen sprake van een dergelijke situatie. Emslandermeer BV heeft in zijn aanvraag verklaard dat vrijwel alle recreatiewoningen zijn verkocht. Deze eigenaren houden de recreatiewoningen voor eigen gebruik of verhuren de recreatiewoningen. Aangenomen moet derhalve worden dat het gastransportnet in hoofdzaak is bestemd om deze eigenaren en de huurders te voorzien van gas.
19. Op basis van de door aanvrager bij de aanvraag verstrekte informatie kan het centrale bedrijfsproces van aanvrager worden beschreven als het bemiddelen in de totstandkoming

van (ver-)huurovereenkomsten tussen de eigenaren van de recreatiewoningen op het Parc Emslandermeer en de huurders van die woningen, voor zover de eigenaren hun woningen wenselijk te verhuren en daarbij gebruik wenselijk te maken van de diensten van Emslandermeer BV.

20. Analooq aan de wetsgeschiedenis van artikel 15 van de Elektriciteitswet 1998 - op grond waarvan een ontheffing kan worden verleend van de verplichting een netbeheerder aan te wijzen voor het beheer van een elektriciteitsnet² - moet worden aangenomen dat de ontheffingsgrond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, van de Gaswet op situaties ziet waarin de aanvrager in het kader van zijn bedrijfsproces van gas wordt voorzien en waarbij deze aanvrager gas levert aan andere bedrijven die ter plaatse een aan dit proces verwant bedrijfsproces hebben. In dergelijke situaties kan de aansturing van de gasvoorziening dusdanig geïntegreerd zijn met de processen die plaatsvinden, dat het niet wenselijk is het netbeheer in een aparte netbeheerder onder te brengen. In het onderhavige geval is daar geen sprake van. Op basis van de door aanvrager bij de aanvraag verstrekte informatie heeft het gastransportnet tot doel de recreatiewoningen te voorzien van gas, en is er geen sprake van met betrekking tot de elektriciteitsvoorziening geïntegreerde bedrijfsprocessen tussen aanvrager en op het net aangesloten. Mitsdien kan niet worden gesteld dat het gastransportnet bestemd is om het centrale bedrijfsproces van Emslandermeer BV te ondersteunen.

Het net van Emslandermeer BV voldoet niet aan het criterium van artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet

20. Op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet, kan ontheffing worden verleend als het gastransportnet bestemd is om een aantal samenwerkende natuurlijke personen of rechtspersonen te voorzien van gas en de samenwerking van deze personen een betrouwbaar, duurzaam, doelmatig en milieuhygiënisch verantwoord functionerende energiehuishouding in hun vestigingen ten doel heeft.
21. Van een dergelijke milieudoelstelling en een samenwerking die op de verwezenlijking van die doelstelling is gericht, is niet gebleken. Emslandermeer BV voldoet derhalve niet aan het criterium van onderdeel 21, eerste lid, onderdeel b, van de Gaswet.

Het net van Emslandermeer BV voldoet niet aan het criterium van artikel 2a, eerste lid, onderdeel c, van de Gaswet

² Kamerstukken II, 1998-1999, 26 303, nr.7, p.23

22. Op grond van artikel 2a, eerste lid, onderdeel c, kan ontheffing worden verleend als ten aanzien van het net kwaliteitseisen van toepassing zijn die in betekenende mate afwijken van de kwaliteitseisen die voor een gastransportnet gebruikelijk zijn.
23. De Raad merkt op dat artikel 15, tweede lid, onderdeel c, van de Elektriciteitswet 1998 eenzelfde criterium bevat ten aanzien van het elektriciteitsnet. In de Memorie van Toelichting van artikel 15 van de Elektriciteitswet 1998³ wordt ter illustratie verwezen naar het terrein van Hoogovens, waar een net is aangelegd dat andere kwaliteitseisen heeft dan het openbare net, omdat op een aantal plaatsen een grotere betrouwbaarheid van de elektriciteitsvoorziening gewenst wordt geacht. Schiphol biedt als het om deze afwijking gaat ook een goed voorbeeld, omdat het daar aangelegde net driemaal zo betrouwbaar is als het openbare net.
24. De Raad is van mening dat analoog aan de hiervoor aangehaalde Memorie van Toelichting moet worden aangenomen dat met het criterium bedoeld in artikel 2a, eerste lid, onderdeel c, van de Gaswet, wordt beoogd ontheffing te kunnen verlenen, indien een afwijkende kwaliteit van het gastransportnet, gelet op het bedrijfsproces van de afnemer(s) wenselijk is of noodzakelijk moet worden geacht.
25. Ten aanzien van de afwijkende kwaliteit van het onderhavige net ten opzichte van het openbare net heeft Emslandermeer BV in de aanvraag onder meer beschreven dat onder meer de tussenmeters niet zijn geïjkt.
26. Op grond van de door Emslandermeer BV verstrekte informatie leidt de Raad af dat de kwaliteit van het gastransportnet van Emslandermeer BV weliswaar afwijkt van het openbare net, maar dat niet gebleken is dat deze afwijking verband houdt met het bedrijfsproces van Emslandermeer BV, laat staan dat deze afwijking noodzakelijk zou zijn voor het bedrijfsproces.
27. Gelet op het vorenstaande is de Raad van mening dat Emslandermeer BV niet voldoet aan het criterium bedoeld in artikel 2a, eerste lid, onder c, van de Gaswet.

Conclusie

29. Op grond van het vorenstaande concludeert de Raad dat voor het gastransportnet van Emslandermeer BV een netbeheerder moet worden aangewezen, tenzij van die verplichting ontheffing wordt verleend. Op grond van het gestelde in artikel 2a, eerste lid, van de Gaswet, komt Emslandermeer BV, zoals hiervoor toegelicht, echter niet voor een ontheffing in aanmerking.

³ Kamerstukken II, 26 303, p. 18

Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na de dag van bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit, Juridische Dienst, Postbus 16326, 2500 BH Den Haag