

Nederlandse Mededingingsautoriteit

BESLUIT

Besluit van de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit als bedoeld in Artikel 2a Gaswet.

Nummer 102274 / 6

Betreft zaak: Ontheffingsaanvraag Smurfit Kappa Attica B.V.

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

INLEIDING EN PROCEDURE

1. Op 14 februari 2006 heeft de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: de Raad) van Smurfit Kappa Attica B.V. een verzoek ontvangen tot verlening van een ontheffing in de zin van artikel 2a van de Gaswet. Het betreft een verzoek tot ontheffing voor het gasnet gelegen op de locaties KM1 en KM4 van Smurfit Kappa Attica B.V. te Oude Pekela.
2. Ter voorbereiding van het besluit heeft 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 in de Staatscourant van 19 april 2006, nr. 76, aangekondigd.
3. Er zijn door de Raad geen zienswijzen ontvangen.

WETTELIJK KADER

Artikel 2a Gaswet

4. Op basis van Artikel 2 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 voor het aanwijzen van een netbeheerder kan voor een ander gastransportnet dan het landelijk gastransportnet op grond van artikel 2a van de Gaswet bij de Minister van Economische Zaken ontheffing worden aangevraagd.
5. 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 verrichten van overige handelingen die verband houden met onder meer artikel 2a van de Gaswet.¹ De Raad behandelt om die reden de aanvraag.
6. Het wettelijk kader voor ontheffingen van de verplichting een netbeheerder voor een gastransportnet aan te wijzen, is nagenoeg gelijk aan het wettelijk kader zoals dat voor elektriciteit al langere tijd bestond.² De Raad zal bij het behandelen van de aanvragen op basis van artikel 2a van de Gaswet dan ook zoveel mogelijk aansluiting zoeken bij de bestaande praktijk bij ontheffingen op basis van artikel 15, lid 2 van de Elektriciteitswet en de bij dat artikel behorende wetsgeschiedenis.
7. Een ontheffing kan worden verleend aan degene aan wie een gastransportnet toebehoort, voorzover daarop slechts een beperkt aantal andere natuurlijke personen of rechtspersonen is aangesloten. Het gaat daarbij om afnemers die verbonden zijn met het net van degene aan wie het gastransportnet toebehoort en waarbij een meetinrichting is geplaatst tussen deze rechtspersonen en het net.³

¹ Besluit mandaat, volmacht en machtiging Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit, SC van 4 juli 2005, nr. 126, p. 13.

² Tweede kamer, vergaderjaar 2003-2004, 29 372, nr. 3, p. 56.

³ Tweede Kamer, vergaderjaar 1998-1999, 26 303, nr. 7.

8. Om in aanmerking te komen voor een ontheffing moet de aanvragende rechtspersoon beschikken over een gastransportnet waarop een beperkt aantal natuurlijke personen of rechtspersonen is aangesloten. In de wetsgeschiedenis wordt aangegeven dat er geen scherpe getalsgrens valt te geven om te bepalen of aan een net een beperkt aantal afnemers is verbonden.⁴ Mede in dit verband is ervoor gekozen de beoordeling of er wel of niet sprake is van een beperkt aantal aansluitingen, afhankelijk te laten zijn van de mate waarin het publiek belang wordt gediend. Het is aan de ontheffingsaanvrager zelf om te onderbouwen op welke wijze bij verlening van een ontheffing het publiek belang wordt gediend.
9. Ten slotte dient het gastransportnet in de zin van de Gaswet te worden getoetst aan de criteria genoemd in artikel 2a van de Gaswet. Het net van de aanvrager dient aan één van de drie volgende criteria te voldoen:
 - a. het gastransportnet is bestemd om de aanvrager te voorzien van gas dan wel om het centrale bedrijfsproces van de aanvrager te ondersteunen; of
 - b. het gastransportnet is bestemd om een aantal samenwerkende natuurlijke of rechtspersonen te voorzien van gas en de samenwerking van deze personen heeft een betrouwbaar, duurzaam, doelmatig en milieuhygiënisch verantwoord functionerende energiehuishouding in hun vestigingen ten doel; of
 - c. ten aanzien van het gastransportnet zijn kwaliteitseisen van toepassing die in betekenende mate afwijken van de kwaliteitseisen die voor een gastransportnet gebruikelijk zijn.
10. Op grond van artikel 2a, lid 1, sub d van de Gaswet mag de aanvrager geen netbeheerder zijn en ook niet in een groepsmaatschappij met een netbeheerder verbonden zijn.
11. Ingevolge het bepaalde in artikel 2a, vijfde lid, van de Gaswet kan in afwijking van het bepaalde in sub d, aan een aanvrager die wel in een groepsmaatschappij met een netbeheerder is verbonden een ontheffing worden verleend, indien in redelijkheid niet kan worden verwacht dat hij een netbeheerder aanwijst voor het gastransportnet waarop de aanvraag betrekking heeft

⁴ Tweede Kamer, vergaderjaar 1997-1998, 25 621, nr. 3.

FEITEN

12. Smurfit Kappa Attica B.V. is actief als producent van massiefkarton. Smurfit Kappa Attica B.V. locatie KM4 en KM1 houden zich bezig met de productie van karton. Zusterverenootschap Smurfit Kappa GSF B.V. is afnemer van het karton van Smurfit Kappa Attica B.V. Naast deze afnemers zijn op het net gevestigd: Gestel Boxmaking B.V en Boer Vastgoed B.V. Gestel Boxmaking B.V. neemt karton af van Smurfit Kappa Attica B.V. Boer Vastgoed B.V. heeft de oorspronkelijke gebouwen van (de rechtsvoorganger van) Smurfit Kappa Attica B.V. in eigendom. Momenteel verhuurt Boer Vastgoed B.V. het grootste gedeelte van deze bedrijfspanden aan Smurfit Kappa Attica B.V. en haar zusterverenootschappen. Al met al zijn de bedrijfsprocessen van alle op het gasnet aangesloten bedrijven verweven met het centrale bedrijfsproces van Smurfit Kappa Attica B.V.

BEOORDELING

13. Bij de beoordeling van de aanvraag komen de volgende punten aan de orde:
- Er is sprake van een gastransportnet in de zin van artikel 1, eerste lid onder d, van de Gaswet;
 - Er wordt een beperkt aantal afnemers aangesloten (artikel 2a Gaswet);
 - Er dient sprake te zijn van één van de eerste drie in artikel 2a Gaswet genoemde situaties;
 - Indien de aanvrager een netbeheerder is of aan een netbeheerder in een groepsmaatschappij is verbonden, dient de aanvragen aan te geven waarom in redelijkheid niet kan worden verwacht dat een netbeheerder wordt aangewezen. Tevens moet worden gewaarborgd dat de netbeheerder zich onthoudt van iedere bemoeienis met het beheer van het gastransportnet waarop de aanvraag betrekking heeft.
14. Op grond van de in de aanvraag verstrekte gegevens kan worden geconcludeerd dat er sprake is van een gastransportnet in de zin van artikel 1, onder d van de Gaswet. Zoals vereist wordt op dat net waarop een beperkt aantal andere afnemers aangesloten. Er zijn op het net van Smurfit Kappa Attica B.V. vier afnemers aangesloten.
15. Alle op het gasnet aangesloten bedrijven zijn sterk verweven met het centrale bedrijfsproces van de aanvrager, Smurfit Kappa Attica B.V. De aansturing van de gasvoorziening is op dit bedrijventerrein derhalve dusdanig geïntegreerd met de processen op dit terrein, dat het niet wenselijk is het netbeheer bij een aparte netbeheerder onder te brengen. Om die reden is de Raad van oordeel dat voldaan is aan de voorwaarde zoals bedoeld in artikel 2a, lid 1 sub a van de Gaswet.

BESLUIT

Gelet op het bovenstaande is de Raad tot het oordeel gekomen dat in de situatie zoals door Smurfit Kappa Attica is omschreven, sprake is van een situatie als genoemd in artikel 2a, lid 1, onder a van de Gaswet. Om die reden wordt aan ECW Netwerk B.V. een ontheffing verleend van de verplichting een netbeheerder aan te wijzen voor haar gastransportnet op de locatie KM1 en KM4 te Oude Pekela.

De ontheffing wordt verleend onder de volgende voorschriften:

1. De ontheffinghouder verstrekt aan de Raad binnen redelijke termijn de gegevens en inlichtingen die de Raad redelijkerwijs kan vorderen ten behoeve van het toezicht op de naleving door de ontheffinghouder van het bij of krachtens de Gaswet bepaalde.
2. Eventuele naam- en adreswijzigingen, een wijziging in de eigendomsverhouding of elke andere wijziging die van invloed kan zijn op deze ontheffing wordt onverwijld aan de Raad gemeld.
3. De houder van de ontheffing is verplicht om met een ieder die in het kader van het centrale bedrijfsproces zal worden aangesloten op het net waarvoor ontheffing is verleend of met degene die uit dien hoofde reeds is aangesloten op het net en waarvan de overeenkomst is afgelopen, op diens schriftelijk verzoek daartoe te onderhandelen over de voorwaarden en tarieven die de houder van de ontheffing berekent voor het gebruikmaken van het net en schriftelijk een voorstel te doen met betrekking tot genoemde voorwaarden en tarieven. Binnen drie maanden nadat één of meer van de bij de onderhandelingen betrokken partijen een schriftelijk verzoek heeft gedaan, dienen bovengenoemde onderhandelingen te zijn afgerond.
4. De ontheffinghouder sluit een ieder die wil worden aangesloten op het net niet eerder aan dan dat de aansluiting van diegene voldoet aan de relevante kwaliteitscriteria.

Den Haag,

Datum:

De Minister van Economische Zaken,
namens deze:

Drs. P.J. Plug
Directeur van de Directie Toezicht Energie

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.

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