



Besluit van de Autoriteit Consument en Markt als bedoeld in artikel 12h van de Instellingswet Autoriteit Consument en Markt

Ons kenmerk ACM/UIT/528525
Zaaknummer ACM/20/038712

1 Aanvraag

1. Op 17 maart 2020 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: de ACM) een aanvraag ontvangen, als bedoeld in artikel 12h van de Instellingswet Autoriteit Consument en Markt (hierna: Instellingswet), van Gasunie Transport Services B.V. (hierna: GTS).

2 Aanleiding

2. De ACM vindt het belangrijk dat consumenten en bedrijven een duidelijk onderscheid kunnen maken tussen de netbeheerder die de wettelijke taken uitvoert zoals transport van elektriciteit en gas, en de bedrijfsonderdelen die de commerciële activiteiten voor hun rekening nemen. Als dat niet gebeurt, kan het commerciële bedrijf profiteren van de naamsbekendheid die de netbeheerder vanwege zijn wettelijke taak al heeft. Daarnaast kunnen consumenten en bedrijven de indruk krijgen dat zij monopoliediensten afnemen van het commerciële bedrijf, terwijl dit niet het geval is. Dit geeft het commerciële bedrijf dan een voorsprong in vergelijking met concurrenten zonder netbeheerder.
3. De ACM heeft onderzoek gedaan naar de wijze waarop namen en beeldmerken van de netbeheerder GTS worden gebruikt binnen de groep (hierna: Gasunie-groep), waar de netbeheerder deel van uitmaakt. De ACM heeft dit onderzoek gedaan in verband met toezicht op naleving van artikel 10c, eerste lid, van de Gaswet.
4. In artikel 10c, eerste lid, van de Gaswet staat dat een netbeheerder die in een groep van ondernemingen opereert, andere groepsmaatschappijen niet mag bevoordelen boven anderen waarmee een dergelijke groepsmaatschappij in concurrentie treedt, of anderszins voordelen mag toekennen die verder gaan dan in normaal handelsverkeer gebruikelijk is. In voorgaande toezeggingsbesluiten van de ACM inzake het gebruik van namen en beeldmerken binnen de groepsmaatschappij, heeft de ACM al bevestigd dat onder bevoordeling of het toekennen van voordelen die verder gaan dan in normaal handelsverkeer gebruikelijk is, in elk geval wordt verstaan het toestaan van het gebruik door een groepsmaatschappij van de naam en het beeldmerk van de netbeheerder op een wijze waardoor verwarring bij het publiek te duchten is over de herkomst van goederen of diensten. Voor de inwerkingtreding van wet Voortgang Energietransitie (of wet VET) stond deze vorm van bevoordeling tevens expliciet als voorbeeld vermeld in de Gaswet en Elektriciteitswet.
5. De ACM heeft door middel van deskresearch en een informatieverzoek aan Gasunie en GTS, onderzoek uitgevoerd. Uit het onderzoek van de ACM kwam naar voren dat Gasunie Engineering B.V. (hierna: GE), Gasunie Waterstof Services B.V. (hierna: GWS) en Gasunie New

Energy B.V. (hierna: GNE) namen en beeldmerken gebruiken die sterk lijken op de naam en het beeldmerk van Gasunie Transport Services B.V. Ook kwam naar voren dat de namen van N.V. Nederlandse Gasunie (hierna: Gasunie) en Gasunie Energy Information Services B.V. (hierna: GEIS) veel gelijkenis vertonen.

6. Gasunie Engineering B.V. (GE) verricht diensten in verband met transport, behandeling en/of aanwending van vloeistoffen en gassen, alles in de ruimste zin van het woord. Bijv. exploitatie en/of verhandeling van kennis, verrichten van studies, ingenieursdiensten en projectmanagementsdiensten.
7. Gasunie Energy Information Services B.V. (GEIS) stimuleert, ontwikkelt en exploiteert activiteiten op het gebied van energie-informatievoorziening ten behoeve van de energietransitie. Uit de beantwoording van het informatieverzoek van de ACM door Gasunie blijkt dat deze diensten worden verricht onder de namen 'Vergroen je gas' en 'Net Anders', niet onder naam van GEIS.
8. Gasunie Waterstof Services B.V. (GWS) levert een bijdrage aan de energietransitie door middel van (toekomstige) waterstofinfrastructuur activiteiten.
9. Gasunie heeft verklaard dat Gasunie New Energy B.V. (GNE) en N.V. Nederlandse Gasunie geen producten en diensten aanbieden aan de markt.
10. De ACM heeft dientengevolge een vermoeden van overtreding door GTS van artikel 10c, eerste lid, van de Gaswet. Afnemers kunnen in verwarring raken door de sterk gelijkende naam- en beeldmerken van GTS, GWS en GE. De naam- en beeldmerken hebben onvoldoende onderscheidend vermogen, waardoor verwarring bij de afnemers van producten of diensten te duchten valt.
11. De ACM concludeert eveneens dat GNE ook een gelijkend naam- en beeldmerk heeft, maar aangezien deze rechtspersoon op dit moment geen diensten aanbiedt volgens Gasunie, is er geen vermoeden van overtreding van artikel 10c van de Gaswet. Ten aanzien van GEIS is er sprake van een gelijkende naam, maar ook deze rechtspersoon biedt volgens Gasunie geen producten of diensten aan onder die naam, waardoor de ACM geen vermoeden van overtreding van artikel 10c van de Gaswet heeft.

3 Inhoud van de toezegging

12. GTS verzoekt de ACM de volgende toezegging bindend te verklaren.
13. GTS geeft aan dat zij uiterlijk 1 september 2020 de volgende wijzigingen zal hebben doorgevoerd om verwarrend gebruik van naam en beeldmerk van de netbeheerder tegen te gaan.
14. GTS zegt toe dat het naam- en beeldmerk van de netbeheerder niet meer op een wijze kan worden gebruikt waardoor er verwarring bij afnemers te duchten is over de herkomst van de goederen of diensten. GTS zal daarom ervoor zorgdragen dat de naam- en beeldmerken van GWS en GE worden gewijzigd. De (statutaire) namen, typografie, vormen en kleuren in de namen en beeldmerken van GWS en GE worden zodanig gewijzigd, dat de totaalindruk van deze

naam- en beeldmerken van GWS en GE voldoende onderscheidend zijn van naam- en beeldmerk van netbeheerder GTS.

De naam- en beeldmerken van GWS en GE worden in alle uitingen naar afnemers ten aanzien van de aangeboden producten en diensten gewijzigd, waaronder in ieder geval:

- websites;
- briefpapier;
- presentatie templates;
- uitingen op social media; en
- e-mailadressen.

Dit gebeurt op een wijze zodat wordt voorkomen dat er bij afnemers verwarring kan ontstaan ten aanzien van de herkomst van producten of diensten die door GWS en/of GE worden aangeboden.

De Holding N.V. Nederlandse Gasunie behoudt de naam "Gasunie". De holding zal echter geen producten of diensten aanbieden aan de markt. Daarnaast bieden ook de entiteiten GNE en GEIS geen producten en/of diensten aan op de markt onder naam- en beeldmerken (sterk) gelijkend aan het naam- en beeldmerk van GTS.

15. GTS zegt voorts toe dat zij deze toezegging op controleerbare wijze zal naleven. Concreet zal GTS in de concepten van de nieuwe naam- en beeldmerken van GWS en GE toesturen aan de ACM. Op deze wijze kan de ACM toetsen of de nieuwe naam- en beeldmerken van GWS en GE voldoende afwijkend zijn van het naam- en beeldmerk van GTS. Na afstemming met de ACM worden de nieuwe naam- en beeldmerken van GWS en GE geïmplementeerd. Tevens zal GTS/Gasunie na implementatie vergelijkbare documenten opsturen naar de ACM, uiterlijk 18 september 2020, zoals die in het kader van het voorliggende onderzoek door de ACM zijn opgevraagd en toegestuurd op 13 november 2019.
16. Op 24 maart 2020 heeft de ACM dit besluit aan GTS voorgelegd¹ ter controle van onjuistheden en vertrouwelijkheden. Na enkele aanpassingen op onjuistheden gaat GTS akkoord met de publicatie van het huidige toezeggingsbesluit door de ACM.

4 Wettelijk kader

17. Op basis van artikel 12h van de Instellingswet kan de ACM het besluit nemen een toezeggingsaanvraag van een marktorganisatie bindend te verklaren. Met het bindend verklaren van een toezegging vervalt, op basis van artikel 12h, eerste lid, van de Instellingswet, de bevoegdheid van de ACM tot het opleggen van een bestuurlijke boete of een last onder dwangsom aan die marktorganisatie voor de betreffende gedragingen. De aanvraag moet worden ingediend voordat de ACM een besluit omtrent het opleggen van een bestuurlijke boete of een last onder dwangsom heeft genomen.
18. Volgens artikel 12h, tweede lid, van de Instellingswet kan de ACM een toezeggingsaanvraag bindend verklaren wanneer de ACM dat doelmatiger acht dan het opleggen van een bestuurlijke

¹ Kenmerk ACM/UIT/530735

boete of een last onder dwangsom.

19. Nadat de ACM een besluit tot bindend verklaring heeft genomen, dient de marktorganisatie zich overeenkomstig het besluit te gedragen (artikel 12h, lid 5, Iw ACM). Het besluit wordt voor een bepaalde periode gegeven en kan door de ACM worden verlengd (artikel 12h, lid 6, Iw ACM). Als een marktorganisatie zich niet overeenkomstig het besluit gedraagt, riskeert de marktorganisatie een bestuurlijke boete (artikel 12m, tweede lid, Iw ACM) of kan de ACM het besluit intrekken of wijzigen (artikel 12h, lid 7, onder c, Iw ACM).

5 Beoordeling aanvraag

20. Hieronder licht de ACM toe waarom zij de aanvraag van GTS, om haar toezegging bindend te verklaren, inwilligt.
21. Met de toezegging is verzekerd dat de commerciële bedrijven in de Gasunie-groep zich in het gebruik van namen en beeldmerken duidelijk onderscheiden van de netbeheerder. Hiermee is verzekerd dat deze bedrijven geen voordeel behalen door het gebruik van namen en beeldmerken ten opzichte van concurrenten die niet met een netbeheerder in een groep verbonden zijn. GTS handelt op deze wijze in overeenstemming met artikel 10c, eerste lid, van de Gaswet. De bezwaren van de ACM zijn hiermee weggenomen.
22. Naleving van de toezegging is bovendien voor de ACM controleerbaar, onder meer doordat GTS het concept naam- en beeldmerk met de ACM zal delen en de voor de nacontrole benodigde stukken na implementatie zal delen met de ACM.
23. De ACM acht het vanuit het oogpunt van handhaving van de Gaswet doelmatig om in dit geval een toezeggingsbesluit te nemen. Het toezeggingsbesluit bewerkstelligt op een snelle en effectieve wijze dat Gasunie Transport Services B.V. ten aanzien van het toestaan van het gebruik van namen en beeldmerken in overeenstemming met de Gaswet handelt. Nader onderzoek door de ACM, dat noodzakelijk zou kunnen zijn voor het opstellen van een sanctiebesluit of een sanctierapport, is door het bindend verklaren van deze toezegging niet meer nodig.
24. Gelet op het voorgaande is de ACM van oordeel dat het bindend verklaren van de toezegging doelmatiger is dan het opleggen van een boete of een last onder dwangsom.

6 Besluit

De Autoriteit Consument en Markt:

- I. Verklaart de toezegging van Gasunie Transport Services B.V. op grond van artikel 12h, tweede lid, Iw ACM bindend voor een periode van twee jaren na dagtekening van dit besluit.
- II. Staakt het onderzoek naar een mogelijke overtreding door Gasunie Transport Services B.V. van artikel 10c van de Gaswet wegens toestaan van het gebruik van namen en beeldmerken van de netbeheerder.
- III. Daarmee vervalt voor de ACM de bevoegdheid om het tegen GTS ingestelde onderzoek naar bevoordeling door het toestaan van gebruik naam- en beeldmerk, verder voort te zetten.
- IV. De ACM is bevoegd om toezicht uit te oefenen op de naleving van de toezegging. Bij niet-naleving van de toezegging kan de ACM een boete opleggen. De ACM kan ook onderhavig besluit intrekken en vervolgens het onderzoek opnieuw opstarten. De ACM kan nieuwe informatie onderzoeken die zij ontvangt nadat de toezegging bindend is verklaard.

Den Haag,
Datum: 2 april 2020

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

w.g.
mr. P.J.H. Benner
Teammanager Directie Energie

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 ACM, Directie Juridische Zaken, 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, ACM verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de administratieve rechter.