

BESLISSING OP BEZWAAR**10160-250911**

Met een brief van 10 april 2012 is namens Stichting Osira Amstelring te Amsterdam (hierna: bezwaarde) pro-forma bezwaar gemaakt tegen een beschikking van de Nederlandse Zorgautoriteit (hierna: NZa) van 29 februari 2012, met kenmerk Care/AWBZ/12/009/12D0007775.

Met deze beschikking wees de NZa aanvragen van bezwaarde van 1 en 16 december 2011 af. Deze aanvragen strekten tot instemming met een wijziging van de afschrijvingsystematiek en aanpassing van de aanvaardbare huurkosten voor de locaties [vertrouwelijk] te Hoofddorp respectievelijk [vertrouwelijk] te Zwanenburg. Reden voor afwijzing was het feit dat de aanvragen na de in de Beleidsregel 'beëindiging mogelijkheid wijziging afschrijvingssystematiek' (hierna: de beleidsregel) genoemde datum van 1 juni 2011 waren ontvangen.

Met instemming van de gemachtigde van bezwaarde is de bezwaarschriftprocedure aangehouden in afwachting van de uitkomst van een (uiteindelijk) tweetal andere zaken, zogenoemde proefprocedures, waarin een gelijke problematiek speelt als in de zaak van bezwaarde en in 43 andere bezwaarzaken. In de proefprocedures is beroep ingesteld tegen de besluiten op bezwaar.

Op 8 december 2014 (ECLI:NL:CBB:2014:432) heeft het College van Beroep voor het bedrijfsleven (hierna: CBb) deze beroepen gegrond verklaard.

Gelet op de uitspraak van het CBb en de procedureafspraken, dient de NZa alsnog te beslissen op de bezwaren tegen de hiervoor genoemde besluiten en de aanvragen alsnog inhoudelijk te beoordelen en te becijferen.

Op 11 februari 2015 heeft ten kantore van de NZa met de gemachtigde van bezwaarde een nader overleg plaatsgevonden over de verdere voortgang. Hieraan voorafgaand heeft de NZa op 3 februari 2015 (kenmerk: 10176-161757) een brief gestuurd.

Omdat het bezwaarschrift pro forma was ingediend, heeft de NZa bezwaarde bij brief van 17 april 2015 (kenmerk: 10176-170916) in de gelegenheid gesteld om de bezwaren te onderbouwen. Tevens heeft de NZa bezwaarde verzocht om een verklaring van de verhuurder over te leggen waaruit blijkt dat de verhuurder de huurprijs zal verlagen vanaf het moment dat bezwaarde (na ontvangst van het – onderhavige – besluit op bezwaar en bijbehorende tariefbeschikking) het extra huurbedrag zal overmaken aan de verhuurder.

Na met een e-mail van 2 juli 2015 uitstel te hebben verzocht voor het indienen van de bezwaargronden inzake de locatie [vertrouwelijk] diende gemachtigde met een brief van 10 juli 2015 de bezwaargronden in ten aanzien van dat deel van het bezwaar dat ziet op de locatie [vertrouwelijk] Tevens ontving de NZa (opnieuw) de berekening van het verschil tussen een annuïtaire en een lineaire afschrijvingswijze per ultimo 2010 en een geactualiseerde berekening van de bijbehorende jaarlijkse huurverlaging per 1 januari 2015. Daarnaast ontving de NZa de gevraagde verklaring van de verhuurder, [vertrouwelijk].

Met een brief van 29 januari 2016 heeft gemachtigde namens bezwaarde het bezwaarschrift ingetrokken voor zover dat ziet op de locatie [vertrouwelijk], omdat de huurovereenkomst tussen bezwaarde en [vertrouwelijk] voor die locatie inmiddels was geëindigd en bezwaarde voor die locatie geen financiële verplichtingen meer had jegens [vertrouwelijk]. In deze brief geeft gemachtigde tevens aan dat de locatie [vertrouwelijk] van 58 'bedden' is getransformeerd in 28 woningen en 20 verpleeghuisplaatsen, waarvan alleen die laatste nog door bezwaarde van [vertrouwelijk] worden gehuurd. Het verzoek tot boekwaardereparatie ziet daarom alleen nog op de kapitaallasten(reparatie) voor de 20 plaatsen, of wel een bedrag van € [vertrouwelijk]

De NZa heeft het bestreden besluit over de locatie [vertrouwelijk] in heroverweging genomen. De NZa heeft besloten dat alsnog tegemoet kan worden gekomen aan het (resterende) bewaar. Het bezwaar wordt daarom gegrond verklaard.

Hieronder volgt de motivering daarvan.

DE AANGEVOERDE BEZWAREN

In het bezwaarschrift worden de overwegingen van het CBb uit de uitspraak van 8 december 2014 weergegeven. Bezwaarde geeft aan dat, gelet op hetgeen het CBb in deze uitspraak heeft overwogen, het verzoek tot wijziging van de afschrijvingssystematiek van bezwaarde alsnog dient te worden getoetst en te worden gehonoreerd omdat het is ingediend vóór 1 januari 2012.

Door bezwaarde is de investeringsverplichting al lang geleden aangegaan en de annuïtaire afschrijvingswijze is zelfs door een ander bestuursorgaan (VROM en/of haar rechtsvoorgangers) verplicht gesteld.

Ter waarborging van het gelijke speelveld en het gelijkheidsbeginsel en ter 'neutralisering' van (van overheidswege opgelegde) verschillen uit het verleden dienen verzoeken om boekwaardereparatie die voor 1 januari 2012 zijn ingediend te worden gehonoreerd.

De NZa heeft toegezegd dat de aanvragen van bezwaarmakers zullen worden gehonoreerd. Ten overvloede wordt verwezen naar de standpunten die zijn ingenomen in de proefprocedures. Deze standpunten dienen als volledig herhaald en ingelast te worden beschouwd.

In overleg met de NZa is de beste en meest reële berekeningsmethodiek voor het bedrag aan boekwaardereparatie ten grondslag gelegd aan de verzoeken tot wijziging van de afschrijvingssystematiek. In de bijlage bij de onderbouwing van het bezwaarschrift zijn dienovereenkomstig opgestelde berekeningen overgelegd. Uit deze berekeningen volgt ook wat de verlaagde huurprijs zal zijn na boekwaardereparatie.

In een andere bijlage bij de onderbouwing van het bezwaarschrift is een verklaring van de betreffende verhuurder overgelegd.

Concluderend verzoekt bezwaarde om het bezwaarschrift gegrond te verklaren en het verzoek om wijziging van de afschrijvingssystematiek alsnog te honoreren.

Ten slotte verzoekt bezwaarde om vergoeding van de kosten van de bezwaarprocedures.

OORDEEL NZa

Met inachtneming van de uitspraak van het CBb dient te worden beslist op de bezwaren tegen het eerder genoemde primaire besluit inzake de locatie [vertrouwelijk].

Het CBb overweegt dat de NZa met de beëindiging per 1 juni 2011 van haar langdurig in de praktijk gehanteerde beleidslijn ten onrechte eraan voorbij is gegaan dat die beleidslijn ook voor zorgaanbieders die hun aanvraag op of na 1 juni 2011 hebben ingediend deel uitmaakt van het geheel van maatregelen met betrekking tot de financiering van kapitaallasten, waarop betrokken zorgaanbieders hun beslissingen in het verleden met betrekking tot langlopende kapitaallasten hebben gebaseerd.

De NZa heeft ten onrechte nagelaten de inwerkingtreding van de beleidsregel zo te regelen dat aan algemene rechtsbeginselen en de beginselen van behoorlijk bestuur op passende wijze recht wordt gedaan. Volgens het CBb had de NZa de beleidsregel op zich mogen vaststellen, mits zij daarbij een redelijke overgangstermijn had bepaald. De datum van 1 januari 2012 zou daarbij volgens het CBb zonder meer een aanvaardbare en logische einddatum zijn geweest.

De NZa dient (opnieuw) te beslissen op de bezwaren van appellanten en de – door de NZa in verband met de beroepszaken aangehouden – bezwaren van andere zorgaanbieders, waaronder bezwaarde.

Met inachtneming van de uitspraak van 8 december 2014 past de NZa de beleidsregel zo toe dat voor nog te beslissen bezwaren als einddatum 1 januari 2012 wordt gehanteerd. Omdat het verzoek van bezwaarde inzake [vertrouwelijk] is gedaan vóór 1 januari 2012 (namelijk op 16 december 2011) en omdat bezwaarde tegen de afwijzing een rechtsmiddel heeft ingediend, dient de aanvraag alsnog te worden gehonoreerd omdat deze tijdig is ontvangen.

Door het wijzigen van de afschrijvingsmethodiek van annuïtair naar lineair bedraagt volgens de met de brief van 29 januari 2016 aangepaste opgave van bezwaarde:

voor locatie [vertrouwelijk] te Zwanenburg:
 het boekwaardeverschil per 1-7-2015: € [vertrouwelijk]
 de huurverlaging per 1-7-2015: -/- € [vertrouwelijk]

De NZa is van oordeel dat de berekening van de omzetting van de afschrijvingsmethodiek en de bijbehorende huurverlaging correct zijn. Gelet hierop worden beide bedragen verwerkt in de tariefbeschikking van bezwaarde.

Het is inherent aan een boekwaardereparatie dat hier een verlaging van de kale huurprijs tegenover staat, ook mede uit het oogpunt van kostenbeheersing, zodat de NZa de thans bekende en opgegeven huurverlaging overneemt. Echter, omdat bij de berekening wel is aangegeven dat de nieuwe huurprijs een indicatie is, kan bezwaarde eventueel in het kader van de afhandeling van de nacalculatie gemotiveerd aangeven dat de vergoeding voor huurkosten lager of hoger moet zijn. De NZa zal die opgave alsdan beoordelen.

CONCLUSIE

Gelet op het voorgaande heeft de NZa besloten om het bezwaar gegrond te verklaren, het bestreden besluit te herroepen en de boekwaardereparatie ad € [vertrouwelijk] en huurverlaging ad € [vertrouwelijk] alsnog in een tariefbeschikking met bijbehorende rekenstaten te verwerken. Deze tariefbeschikking wordt geacht deel uit te maken van deze beslissing op bezwaar en wordt afzonderlijk aan bezwaarde toegezonden.

Met betrekking tot het verzoek om vergoeding van de in bezwaar gemaakte kosten overweegt de NZa ten slotte als volgt. Ingevolge artikel 7:15, tweede lid, van de Awb bestaat recht op een proceskostenvergoeding indien het besluit wordt herroepen wegens een aan het bestuursorgaan te wijten onrechtmatigheid. Van herroeping van een primair besluit is hier sprake, zodat het verzoek wordt ingewilligd. Onder toepassing van artikel 3 van het Besluit proceskosten bestuursrecht (Bpb) beschouwen wij alle eerder aangehouden gelijklopende bezwaarzaken als één zaak gelet op de samenhang. Gelet hierop is een eenmalige forfaitaire vergoeding toegekend.

Ingevolge artikel 8:1 Algemene wet bestuursrecht (Awb) juncto 8:6 Awb juncto hoofdstuk 2, artikel 4 van Bijlage 2 Awb (Bevoegdheidsregeling bestuursrechtspraak) kan een belanghebbende binnen zes weken na de datum van verzending van dit besluit beroep instellen bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven, Postbus 20021, 2500 EA 's-Gravenhage. Het beroep dient conform artikel 6:5 lid 1 Awb schriftelijk en ondertekend te worden ingediend en moet ten minste de volgende gegevens bevatten: naam en adres van de indiener, een omschrijving van het besluit waartegen het beroep zich richt en de gronden van het beroep. Indien beschikbaar dient een afschrift van het besluit te worden meegezonden.

Hoogachtend,
Nederlandse Zorgautoriteit

prof. dr. M.C. Mikkers RA,
directeur Strategie