

1. Op 3 oktober 2022 is door Phielix Consultants B.V. bezwaar gemaakt namens Thuiszorg Doruk B.V. (hierna: bezwaarde) bij de Nederlandse Zorgautoriteit (NZa) tegen de beschikking van 20 september 2022 met kenmerk 429659-1417107. Naar aanleiding van dit bezwaar is belanghebbende op 18 januari 2023 gehoord.
2. De unitmanager Juridische Zaken van de NZa is bevoegd om namens de NZa te beslissen op het bezwaarschrift. De NZa heeft besloten het besluit van 20 september 2022 te herroepen. Hieronder treft u de motivering van dit besluit aan. Achtereenvolgens wordt ingegaan op het bestreden besluit, het juridisch kader, de aangevoerde bezwaargronden, de beoordeling en de conclusie.

HET BESTREDEN BESLUIT

3. Bezwaarde is een thuiszorginstelling. Bezwaarde is ingeschreven in de Kamer van Koophandel onder het kvk-nummer 68438346.
4. De NZa heeft bezwaarde op 11 juli 2022 een voornemen tot oplegging van een last onder dwangsom toegezonden.¹ Hierin gaf de NZa aan dat bezwaarde vier weken de tijd kreeg, tot uiterlijk 10 augustus 2022, om te voldoen aan haar in de Wet marktordening gezondheidszorg (Wmg) neergelegde verplichting om de jaarverantwoording voor het boekjaar 2021 aan te leveren. Tevens is bezwaarde de mogelijkheid geboden een zienswijze te geven. Bezwaarde heeft geen gebruik gemaakt van deze mogelijkheid.
5. Het CIBG heeft de NZa laten weten dat bezwaarde op 13 september 2022 nog niet aan de verantwoordingsverplichting over verslagjaar 2021 heeft voldaan. De NZa heeft door het ontbreken van een zienswijze van bezwaarde geen reden gevonden om af te zien van het opleggen van een last onder dwangsom. Op 20 september 2022 heeft de NZa de last onder dwangsom aan bezwaarde opgelegd.²
6. Uit de last onder dwangsom volgde dat bezwaarde op uiterlijk 20 oktober 2022 haar jaarverantwoording over het boekjaar 2021 openbaar moest maken.

JURIDISCH KADER

7. Met de komst van de Aanpassingswet wet toetreding zorgaanbieders (AWtza) is een aantal transparantieplichtingen van de Wet toelating zorginstellingen (WTZi) overgeheveld naar de Wmg. Dit heeft onder andere betrekking op artikel 40b van de Wmg. Het toezicht op de verplichtingen uit artikel 40b van de Wmg ligt op grond van artikel 16, sub e van de Wmg bij de NZa.
8. Op basis van artikel 40b van de Wmg is een zorgaanbieder verplicht jaarlijks voor 1 juni een jaarverantwoording openbaar te maken. Deze plicht geldt voor elke zorgaanbieder als bedoeld in artikel 1, lid 1, sub c van de Wmg. Op grond van artikel 2, lid 2 van de Wmg kunnen categorieën van zorgaanbieders worden uitgezonderd van de Wmg of een deel daarvan. Dit kan op basis van

¹ Met kenmerk 429659-1396600.

² Met kenmerk 429659-1417107.

een algemene maatregel van bestuur. Een uitzondering op de jaarverantwoordingsplicht uit artikel 40b van de Wmg is opgenomen in artikel 5a van het Besluit uitbreiding en beperking werkingssfeer Wmg (Bub Wmg). Uit dit artikel volgt dat artikel 40b van de Wmg niet van toepassing is op zorgaanbieders die uitsluitend zorg verlenen anders dan zorg op grond van de Wet langdurige zorg (Wlz), Zorgverzekeringswet (Zvw) of subsidies van het Ministerie van Volksgezondheid, Welzijn en Sport. De uitzondering ziet derhalve niet op verzekerde zorg op grond van de Wlz of de Zvw.

9. Uit artikel 40b, lid 2 van de Wmg volgt dat een jaarverantwoording bestaat uit een financiële verantwoording, de op grond van de Regeling openbare jaarverantwoording Wmg (hierna: Regeling) bij de financiële verantwoording te voegen informatie en de op grond van de Regeling te vermelden andere informatie betreffende de bedrijfsvoering van de zorgaanbieder.
10. Op grond van artikel 40b, lid 3 van de Wmg worden in de Regeling ook regels vastgelegd over de inhoud en de inrichting van de financiële verantwoording, het door de accountant uit te voeren onderzoek en de wijze waarop de jaarverantwoording openbaar wordt gemaakt.
11. Tenslotte kan op grond van artikel 40b, lid 4 van de Wmg in de Regeling onderscheid worden gemaakt tussen verschillende categorieën van zorgaanbieders.
12. Op grond van artikel 82 van de Wmg jo. artikel 5:32 en artikel 5:1, lid 2 van de Awb kan de NZa ter handhaving van artikel 40b van de Wmg aan de overtreder een last onder dwangsom dan wel een last onder bestuursdwang opleggen.
13. Op grond van artikel 4:81, lid 1 van de Awb heeft de NZa de Beleidsregel Handhaving jaarverantwoording over het overgangsjaar 2021 (hierna: Beleidsregel) vastgesteld. Volgend uit artikel 2 van de Beleidsregel wordt hierin vastgelegd op welke wijze de NZa in het overgangsjaar (verslagjaar 2021) toeziet op de naleving van de verplichting van zorgaanbieders om een jaarverantwoording openbaar te maken. Hierin wordt ook neergelegd hoe de NZa deze verplichting kan handhaven.
14. Op grond van artikel 3 van de Beleidsregel is deze van toepassing op zorgaanbieders als bedoeld in artikel 1, lid 1, sub c en artikel 40b, lid 6 van de Wmg.
15. Uit artikel 4 van de Beleidsregel volgt dat de NZa toezicht houdt op de naleving van artikel 40b, lid 1 van de Wmg.
16. Uit artikel 5, lid 1 van de Beleidsregel volgt dat de NZa een last onder dwangsom kan opleggen wanneer artikel 40b, lid 1 van de Wmg niet wordt nageleefd door een zorgaanbieder. Voor het opleggen van deze dwangsom stelt de NZa de zorgaanbieder in beginsel door middel van een voornemen tot oplegging van een last onder dwangsom eerst in de gelegenheid een zienswijze te geven ten aanzien van dat voornemen.
17. Op grond van artikel 5, lid 2 van de Beleidsregel legt de NZa een last onder dwangsom op als de zorgaanbieder aan het einde van de termijn die is gesteld in het voornemen tot het opleggen van de last onder dwangsom nog niet (volledig) aan de verplichting van artikel 40b van de Wmg heeft voldaan en de zienswijze ook geen reden geeft voor de NZa om hiervan af te wijken.

18. Uit artikel 5, lid 3 van de Beleidsregel blijkt dat de begunstigingstermijn van de last onder dwangsom vier kalenderweken bedraagt. Op grond van lid 4 bedraagt de verbeuringstermijn tien kalenderweken. Voor iedere kalenderweek dat de zorgaanbieder die de jaarverantwoording openbaar dient te maken niet aan haar verplichtingen voldoet, wordt een dwangsom van € 1.000,- opgelegd, met een maximum van € 10.000,-. Uit lid 5 volgt dat indien de zorgaanbieder een vereenvoudigde jaarverantwoording openbaar mag maken, de dwangsom € 500,- per kalenderweek bedraagt, met een maximum van € 5.000,-.
19. Uit artikel 5, lid 11 van de Beleidsregel volgt dat de NZa de zorgaanbieder voor de invordering van de dwangsommen nogmaals in de gelegenheid stelt een zienswijze te geven. Wanneer daaruit geen reden volgt om van invordering af te zien, geschiedt de inning en incasso van de verbeurde dwangsommen door het Centraal Justitieel Incassobureau, namens de NZa (zie artikel 5 lid 12 van de Beleidsregel).

AANGEVOERDE BEZWAREN

20. Bezwaarde stelt, kort samengevat, dat sprake is van een geschil met de [Vertrouwelijk...] inzake de jaarrekening van de boekjaren 2018, 2019 en 2020. Dit geschil loopt al enige tijd. Vanwege dit geschil is het niet mogelijk om een jaarrekening over 2021 op te stellen die een juist beeld geeft van de onderneming. Dit geschil is door bezwaarde per e-mail en tijdens de hoorzitting verder als volgt toegelicht.
21. Ten eerste is in 2020 een onderzoek gestart door [Vertrouwelijk...]
22. De toenmalige boekhouder heeft de jaarrekening 2019 opgesteld. Naar aanleiding van [Vertrouwelijk...]
23. Ten tweede loopt er een [Vertrouwelijk...]
24. Ten derde is bij [Vertrouwelijk...]
25. Phielix Consultants B.V. heeft namens bezwaarde de cijfers van 2020 opgesteld, waaruit [Vertrouwelijk...]
26. Concluderend stelt bezwaarde dat vanwege [Vertrouwelijk...]

BEOORDELING VAN HET BEZWAAR

Naar aanleiding van het bezwaar overweegt de NZa als volgt.

27. De NZa stelt allereerst vast dat er geen verschil van inzicht is tussen bezwaarde en de NZa omtrent de reikwijdte van het wettelijk kader voor de verplichting tot het aanleveren van een jaarverantwoording. Het dient te gaan om zorg in de zin van de Wmg, waarbij de uitzondering zoals opgenomen in artikel 5a Bub Wmg geldt. De uitzondering ziet niet op verzekerde zorg op grond van de Zvw of de Wlz. Voor zover er bij bezwaarde derhalve sprake is van het leveren van Zvw- of Wlz-verzekerde zorg, dient bezwaarde haar jaarverantwoording aan te leveren binnen de gestelde termijn.

28. De NZa oordeelt dat er verzekerde zorg is geleverd over het verslagjaar 2021. Bezwaarde is dan ook niet uitgezonderd van de openbare jaarverantwoordingsplicht over het boekjaar 2021 ex artikel 40b, lid 1 van de Wmg, op grond van artikel 5a van het Bub Wmg.
29. Voorts oordeelt de NZa dat bezwaarde haar jaarverantwoording niet juist heeft aangeleverd binnen de gestelde termijn.
30. Op grond van artikel 16, sub e van de Wmg houdt de NZa toezicht op de naleving van artikel 40b, lid 1 van de Wmg. In dit kader is bezwaarde op grond van artikel 82 van de Wmg een last onder dwangsom opgelegd. De aansluitende begunstigingstermijn bedraagt vier kalenderweken op grond van artikel 5, lid 3 van de Beleidsregel. De jaarverantwoording, waaronder de aanlevering van de definitieve jaarrekening, is niet gedeponeed bij het CIBG binnen de gestelde begunstigingstermijn in het bestreden besluit.
31. De NZa overweegt dat hetgeen bezwaarde heeft aangevoerd, zoals het conflict met de [Vertrouwelijk...], voor haar eigen rekening en risico als professionele zorgaanbieder dient te komen. De last is dus terecht opgelegd. De verantwoordelijkheid voor het tijdig aanbieden van de jaarverantwoording ligt bij de zorgaanbieder.
32. Bezwaarde heeft na afloop van de hoorzitting en contact met de NZa de juiste stukken gedeponeed in het portaal van DigiMV. Hiermee heeft bezwaarde de overtreding van artikel 40b Wmg inmiddels (zij het buiten de gestelde begunstigingstermijn in het bestreden besluit) hersteld. Dit laat de rechtmatigheid van het besluit onverlet.
33. Tijdens de heroverweging in bezwaar heeft de NZa evenwel geconstateerd dat er een aantal gebreken kleven aan de last onder dwangsom. Uit de door bezwaarde ingevulde vragenlijst en de jaarrekening is gebleken dat bezwaarde zich op vereenvoudigde wijze mag verantwoorden. Hier is echter geen rekening mee gehouden in de opgelegde last onder dwangsom. Uit artikel 5 van de Beleidsregel blijkt dat zorginstellingen die een vereenvoudigde jaarverantwoording openbaar mogen maken, een last van € 500,- per kalenderweek, met een maximum van € 5.000,- kunnen krijgen als zij daarbij in gebreke blijven. Dit is anders dan de last van € 1.000,- per kalenderweek, met een maximum van € 10.000,-, die daadwerkelijk is opgelegd. Gelet op het voorgaande en aangezien bezwaarde inmiddels aan haar verplichting heeft voldaan, besluit de NZa de opgelegde last onder dwangsom in te trekken. Het besluit van 20 september 2022 komt daarmee te vervallen.

BESLUIT

34. Gelet op het voorgaande herroep de NZa het besluit van 20 september 2022.
35. Als u het niet eens bent met dit besluit kunt u binnen zes weken na verzending van dit besluit beroep instellen bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven.

Adres:

College van Beroep voor het bedrijfsleven
Postbus 20021
2500 EA 's-Gravenhage

Het beroep moet volgens artikel 6:5, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht schriftelijk en ondertekend worden ingediend en moet ten minste de volgende gegevens bevatten:

- Naam en adres van de indiener;
- De dagtekening;
- Een omschrijving van het besluit waartegen het beroep zich richt;
- De gronden (onderbouwing) van het beroep.

Indien beschikbaar moet een afschrift van dit besluit worden meegezonden.

Hoogachtend,
Nederlandse Zorgautoriteit

Mr. R.N. van Donk,
Unitmanager Juridische Zaken.