

BESLISSING OP BEZWAAR**10142-228856**

Bij brief van 10 april 2012 is namens Zorgcentrum De Posten (hierna: bezwaarde) pro forma bezwaar gemaakt tegen het besluit van 29 februari 2012 (kenmerk: Care/AWBZ/12/009/12D0007775).

In het bestreden besluit is de aanvraag van bezwaarde van 22 november 2011 om in te stemmen met een aanpassing van de aanvaardbare huurkosten voor de locatie [VERTROUWELIJK] als gevolg van een wijziging van de afschrijvingssystematiek afgewezen omdat dit verzoek na 1 juni 2011 is ontvangen (gelet op de Beleidsregel beëindiging mogelijkheid wijziging afschrijvingssystematiek, CA-300-508, per 2015: CA-BR-1521, hierna: de beleidsregel).

Met de voormalige gemachtigde van bezwaarde is afgesproken dat de bezwaarschriftprocedure werd aangehouden in afwachting van de uitkomst van een (uiteindelijk) tweetal andere zaken, zogenoemde proefprocedures, waarin een gelijke problematiek speelt als in de bezwaarzaak van bezwaarde en 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 het voornoemde besluit en de aanvraag 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 is ingediend, heeft de NZa de voormalige gemachtigde van bezwaarde bij brief van 17 april 2015 (kenmerk: 10176-170916) in de gelegenheid gesteld om de gronden van het bezwaar in te dienen. Tevens heeft de NZa hierbij verzocht om een verklaring van de verhuurder over te leggen waaruit blijkt dat de verhuurder de huurprijs zal verlagen vanaf het moment dat bezwaarde het extra huurbedrag zal overmaken aan de verhuurder (na ontvangst van het - onderhavige - besluit op bezwaar en bijbehorende tariefbeschikking).

Bij brief van 30 september 2015 ontving de NZa van de gemachtigde van bezwaarde het bericht dat bezwaarde zelf de zaak ter hand wil nemen.

Bij brief van 23 september 2015, door de NZa ontvangen op 28 september 2015, ontving de NZa de gronden van het bezwaarschrift omdat - kort gezegd - de wijze van verrekening van de voor de reparatie beschikbaar komende gelden zoals feitelijk opgemaakt door de woningbouwcorporatie in de situatie van bezwaarde in strijd is met de belangen van bezwaarde in de rol als huurder.

Bij e-mail van 15 januari 2016 ontving de NZa opnieuw de berekening van het verschil tussen een annuïtaire en een lineaire afschrijvingswijze ultimo 2010 en een geactualiseerde berekening van de bijbehorende jaarlijkse huurverlaging per 1 juli 2015.

De NZa heeft in haar vergadering van 26 januari 2016 het bestreden besluit in heroverweging genomen. De NZa heeft besloten dat alsnog tegemoet kan worden gekomen aan het bezwaar en dat het voor het overige wordt afgewezen. Het bezwaar wordt dan ook gedeeltelijk 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 afschrijvingsystematiek 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.

Het verzorgingshuis dat bezwaarde huurt en waar de boekwaardereparatie betrekking op heeft bestaat uit twee bouwdelen en een tussengebouw. Deel 1 is in gebruik genomen in 1972 en deel 2 is in gebruik genomen in 2000.

De berekeningen door de verhuurder [VERTROUWELIJK] van het te corrigeren bedrag [VERTROUWELIJK] worden door bezwaarde onderschreven. Echter, bezwaarde is het niet eens met de wijze van verrekening van de voor de reparatie beschikbaar komende gelden, althans de berekeningen van de bijbehorende huurverlaging zoals opgesteld door de woningbouwcorporatie. De verhuurder heeft als reparatie van de huurprijs een bedrag van [VERTROUWELIJK] per jaar (per 01-07-2015) berekend, maar hierbij is uitgegaan van een restant looptijd van de huur van 24 jaar. Voor het pand (deel 1 en deel 2) is één huurovereenkomst van kracht die pas per juni 2020 kan worden opgezegd. In de opgemaakte berekening wordt voor de verlaging van de huurprijs echter uitgegaan van een huursituatie die duurt tot juni 2040.

Bezwaarde geeft aan dat in het geval er geen sprake meer is van een langdurige voortzetting van de huurrelatie maar niettemin de methode zoals tot nu toe is gehanteerd zou worden gevolgd (huurverlaging relateren aan theoretische levensduur), er middelen zouden worden onttrokken aan de zorg en gedeeltelijk of geheel toegevoegd aan de winst van de woningcorporatie.

Bezwaarde is voornemens deel 1 aan te kopen en dit ingrijpend te verbouwen. Bezwaarde is ook voornemens om de huurovereenkomst van deel 2 in 2020 op te zeggen. Kort gezegd zal het gebouw daarna op basis van verhuur aan individuele bewoners door de woningcorporatie worden geëxploiteerd.

Bezwaarde verzoekt de NZa om in te stemmen met het verrekenen van de huurkorting over de resterende looptijd van de huurovereenkomst (tot en met de afloop van de huurovereenkomst, zijnde 30 juni 2020) en niet over de resterende theoretische levensduur van deel 2 van het gebouw (2040). Bezwaarde wil het restende deel van de boekwaardereparatie behouden en niet overmaken aan de woningcorporatie. Zij wil dit deel inzetten voor de aankoop van deel 1 en verzoekt de NZa om hiermee in te stemmen.

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

Zoals hiervoor vermeld dient, met inachtneming van voornoemde uitspraak van het CBb, te worden beslist op de bezwaren tegen het voornoemde primaire besluit.

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 op nog te beslissen bezwaren als einddatum 1 januari 2012 wordt gehanteerd. Omdat het verzoek van bezwaarde is gedaan vóór 1 januari 2012 en omdat bezwaarde tegen de eerdere 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 opgave van bezwaarde:

Locatie [VERTROUWELIJK]:

Boekwaardeverschil ultimo 2010:

[VERTROUWELIJK]

De huurverlaging per 01-07-2015:

-/-

[VERTROUWELIJK]

De NZa is van oordeel dat de berekening van de omzetting van de afschrijvingsmethodiek en (het gehanteerde percentage van) de bijbehorende huurverlaging correct zijn. Gelet hierop worden beide bedragen opgenomen in de rekenstaten van bezwaarde. 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 2015 gemotiveerd aangeven dat de vergoeding voor huurkosten lager of hoger moet zijn. De NZa zal die opgave alsdan beoordelen.

Voor zover in het aanvullend bezwaarschrift een aanvullend verzoek wordt gedaan om enkel de boekwaardereparatie op te nemen in de aanvaardbare kosten, wordt dit niet gevolgd. 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. Hoewel de gevraagde verklaring van de woningcorporatie ontbreekt, volgt de NZa de overgelegde opgave (gelijk soortgelijke zaken). De NZa is van oordeel dat het verder aan partijen is om al dan niet nadere afspraken te maken over het verrekenen van de huurkorting over de resterende looptijd van de huurovereenkomst en/of het inzetten van de boekwaardereparatie voor de aankoop van een deel van het pand. De NZa benadrukt hierbij wel dat de bedoeling van de boekwaardereparatie een verlaging van de kapitaallasten is.

Gelet op het voorgaande heeft de NZa besloten om het bezwaar gegrond te verklaren en het bestreden besluit te herroepen. De tariefbeschikking en bijbehorende rekenstaten worden zo spoedig mogelijk op het webportaal *toegang.nza.nl* geplaatst. Hierin zijn de voornoemde bedragen verwerkt. Deze tariefbeschikking wordt geacht deel uit te maken van deze beslissing op bezwaar.

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 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,
de Nederlandse Zorgautoriteit

dr. M.J. Kaljouw
voorzitter Raad van Bestuur