

**BESLISSING OP BEZWAAR****10162-308846**

Bij brief van 10 april 2012 is namens KwadrantGroep (vh. Stichting Zorggroep Pasana, 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 7 oktober 2011 om in te stemmen met een aanpassing van de aanvaardbare huurkosten voor de [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 vonnis van 28 november 2014 van de rechtbank Noord-Nederland is de Stichting Zorggroep Pasana op eigen verzoek failliet verklaard (F.17/14/274-278). Op 14 januari 2015 is Stichting Vastgoed Pasana failliet verklaard (F.17/15/7).

Bij brief van 23 september 2015 ontving de NZa van de gemachtigde van bezwaarde het bericht dat de curator in het faillissement van Stichting Pasana Zorggroep hem heeft bericht dat de belangen van deze stichting vanaf dat moment worden behartigd door de curator van de Stichting Vastgoed Pasana.

Bij brief van 19 januari 2016 (kenmerk: 10162-230143) heeft de NZa de curator van de Stichting Vastgoed Pasana onder meer verzocht om aan te geven tot welke partij de NZa zich moet richten met het verzoek om onder meer het pro forma bezwaarschrift van 10 april 2012 nader te onderbouwen. Hierbij wordt aangegeven dat naar het voorlopig oordeel van de NZa hiervoor Stichting Palet, [vertrouwelijk ] (onderdeel van KwadrantGroep) is aangewezen.

Bij brieven van 27 januari 2016 en 29 maart 2016 heeft de curator van de Stichting Vastgoed Pasana hierop gereageerd.

Bij brief van 21 april 2016 (kenmerk: 10162-249212) heeft de NZa het verzoek uit de brief van 19 januari 2016 herhaald.

Bij brief van 2 mei 2016 heeft de curator van de Stichting Vastgoed Pasana hierop gereageerd.

Bij brief van 17 juni 2016 (kenmerk: 10162-259288) heeft de NZa het verzoek uit de brief van 19 januari 2016 herhaald.

Bij brief van 20 juli 2016 ontving de NZa de gronden van het bezwaarschrift. Hierbij wordt tevens onder meer aangegeven dat de curatoren het eens zijn met het voorlopig oordeel van de boekwaardereparatie moet leiden tot een huurverlaging van het verzorgingshuis.

Bij e-mail van de verhuurder van 17 augustus 2016 ontving de NZa van de verhuurder een (concept) huurovereenkomst voor [vertrouwelijk ] met de KwadrantGroep en de verhuurder.

Bij e-mail van 30 augustus 2016 ontving de NZa van de verhuurder opnieuw de berekening van het verschil tussen een annuïtaire en een lineaire afschrijvingswijze ultimo 2010 en een geactualiseerde berekening van de bijbehorende jaarlijkse huurverlaging.

Bij e-mail van 14 december 2016 hebben de curatoren van Stichting Vastgoed Pasana en Stichting Zorggroep Pasana de NZa laten weten in te stemmen met een overgang van de compensatie die voortvloeit uit een boekwaardecorrectie op basis van een aangepaste afschrijvingsmethodiek naar KwadrantGroep, teneinde KwadrantGroep en de verhuurder in staat te stellen met ingang van 1 januari 2017 tot een huurprijsverlaging van [vertrouwelijk ] te komen, waarbij curatoren volledig afzien van hun aanspraken op deze compensatie of een gedeelte daarvan.

De NZa heeft 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 afschrijvingssystematiek van bezwaarde alsnog dient te worden getoetst en te worden gehonoreerd omdat het is ingediend voor 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 voornoemde e-mail van 30 augustus 2016 zijn de dienovereenkomstig opgestelde berekeningen overgelegd. Uit deze berekeningen volgt ook wat de verlaagde huurprijs zal zijn na boekwaardereparatie.

De verhuurder heeft aangegeven de huurprijs te zullen verlagen.

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:

*[vertrouwelijk ]:*

Het boekwaardeverschil ultimo 2010: € [vertrouwelijk ]  
De huurverlaging per 01-01-2015: -/- € [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 tariefbeschikking van Stichting Palet. De NZa benadrukt dat de bedoeling van de boekwaardereparatie een verlaging van de kapitaallasten is. Het is verder aan partijen om nadere afspraken te maken over het verrekenen van de huurverlaging over de maanden 1 januari 2015 tot en met 1 augustus 2015.

Gelet op het voorgaande heeft de NZa besloten om het bezwaar gegrond te verklaren en het bestreden besluit te herroepen. De tariefbeschikking wordt zo spoedig separaat verzonden. 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 nog 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 reeds een eenmalige forfaitaire vergoeding toegekend aan de voormalige gemachtigde van bezwaarde.

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

drs. A.M. van der Laan,  
waarnemend directeur Strategie