

**Nederlandse Mededingingsautoriteit**

**BESLUIT**

Nummer 3055-298

Betreft zaak: Scheemda

Besluit van de directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit tot intrekking van het besluit van 25 april 2003 (zaaknr. 3055) en besluit op de bezwaarschriften die zijn gericht tegen het (ingetrokken) besluit van 25 april 2003.

**I. Verloop van de procedure**

1. De directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: d-g NMa) heeft ambtshalve onderzoek verricht naar overtreding(-en) van artikel 6, eerste lid van de Mededingingswet (hierna: Mw) door een viertal ondernemingen die actief zijn in de bouwsector rond een aanbesteding door de gemeente Scheemda. Naar aanleiding van deze onderzoeksactiviteiten is op 8 november 2002 een rapport als bedoeld in artikel 59 Mw opgesteld, dat op 22 november 2002 aan de daarin genoemde ondernemingen (hierna ook gezamenlijk: partijen) is verzonden. In het rapport wordt geconcludeerd dat er een redelijk vermoeden bestaat dat partijen, te weten Koninklijke Wegenbouw Stevin BV (hierna: KWS), Ballast Nedam Infra Noord Oost BV (hierna: Ballast Nedam), Gruno Wegenbouw BV (hierna: Gruno) en Koop Tjuchem BV (hierna: Koop Tjuchem) hebben deelgenomen aan overtreding van artikel 6 Mw in Nederland.
2. Na toezending van genoemd rapport en na kennis te hebben genomen van de zienswijze van partijen heeft de d-g NMa op 25 april 2003 in zaak 3055 een beschikking genomen waarbij:
  - a. is vastgesteld dat KWS, Ballast Nedam, Gruno en Koop Tjuchem artikel 6, eerste lid, Mw hebben overtreden door voorafgaand aan de aanbesteding door de gemeente Scheemda van de Meerjaren Overeenkomst 1998 t/m 2000 onderhoud wegen (asfalt) hun vertrouwelijke inschrijfprijzen uit te wisselen en de prijs alsmede de identiteit van de laagste inschrijver vast te stellen;
  - b. is vastgesteld dat genoemde gedragingen een zware overtreding vormen van artikel 6, eerste lid, Mw;

- c. genoemde overtreding is toegerekend aan de onder randnummer 1 genoemde ondernemingen;
  - d. ieder van deze partijen een boete is opgelegd van EUR 308.000,=.
3. Tegen het besluit van 25 april 2003 (hierna: het bestreden besluit) hebben alle partijen een bezwaarschrift ingediend.
4. Overeenkomstig het bepaalde in artikel 92, eerste lid, juncto artikel 62, eerste lid, Mw heeft de d-g NMa de bezwaren tegen het bestreden besluit voor advies voorgelegd aan de Adviescommissie bezwaarschriften Mededingingswet (hierna: de Adviescommissie).
5. Overeenkomstig het bepaalde in artikel 7:2, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) zijn op 25 november 2003 partijen naar aanleiding van de ingediende bezwaren ten kantore van de Nederlandse Mededingingsautoriteit door de Adviescommissie gehoord. Van het horen is een verslag gemaakt. Partijen zijn in de gelegenheid gesteld opmerkingen over het verslag te maken.
6. Bij brief van 20 juli 2004 heeft de Adviescommissie haar advies aan de d-g NMa uitgebracht. Een kopie van dit advies is voor de goede orde aan dit besluit gehecht (zie hierna randnr. 12).
7. De Adviescommissie komt tot de volgende conclusie en het volgende advies:
  - (1) *De bezwaren van de partijen moeten naar de mening van de Adviescommissie ongegrond worden verklaard.*
  - (2) *De d-g NMa moet naar de mening van de Adviescommissie het bestreden besluit intrekken en heroverwegen voor wat betreft de boeteoplegging.*
  - (3) *Verder zou de d-g NMa duidelijker dan in het bestreden besluit het geval was moeten aangeven welke regels gelden inzake terinzagelegging van stukken uit het dossier.*
8. Hierna wordt ingegaan op de nieuwe feiten en omstandigheden die zich gedurende de bezwaarschriftenprocedure hebben voorgedaan, op grond waarvan de d-g NMa het bestreden besluit intrekt. Daarmee vervallen alle boetes die zijn opgelegd bij het bestreden besluit en hebben partijen - mede gelet op de nauwe samenhang met de versnelde procedure inzake 4155 (waarin partijen geen principiële gronden hebben aangevoerd) - geen procesbelang meer bij een inhoudelijke beoordeling van de bezwaarschriften.

## II. Nieuwe feiten en omstandigheden

9. Na beëindiging van het onderzoek inzake Scheemda (3055) heeft de d-g NMa op basis van nieuwe informatie onderzoek ingesteld naar overtreding van het kartelverbod binnen de grond- wegen- en waterbouw (hierna: GWW). In het rapport inzake gedragingen binnen de GWW-deelsector van 13 oktober 2004 (zaaknr. 4155) is vastgesteld dat er een redelijk vermoeden bestaat dat (onder meer) KWS, Ballast Nedam, Gruno en Koop Tjuchem het kartelverbod hebben overtreden omdat zij hebben deelgenomen aan de structuur van vooroverleg in wisselende samenstelling voorafgaande aan de inschrijving op de aanbesteding van werken binnen de GWW-deelsector in Nederland in het tijdvak van 1 januari 1998 tot en met 31 december 2001. De d-g NMa heeft geconcludeerd dat de overtreding zoals vastgesteld in de zaak Scheemda (zaaknr. 3055) in feite opgaat in de (structurele) overtreding waarop het rapport inzake gedragingen binnen de GWW-deelsector van 13 oktober 2004 (zaaknr. 4155) ziet. Daarbij hecht de d-g NMa eraan te benadrukken dat de informatie betreffende de hiervoor bedoelde structuur van vooroverleg pas na het bestreden besluit is ontvangen.
10. Alle betrokken ondernemingen bij het rapport zijn in de gelegenheid gesteld deel te nemen aan de zgn. versnelde procedure. Van deze gelegenheid hebben KWS, Ballast Nedam, Gruno en Koop Tjuchem gebruik gemaakt, met name omdat deze versnelde procedure partijen in staat stelt om op afzienbare termijn schoon schip te maken. De betreffende boetebesluiten in de versnelde procedure zijn bij brieven van 29 maart 2005 aan partijen bekendgemaakt.
11. Op basis van deze nieuwe feiten en omstandigheden ziet de d-g NMa aanleiding om het bestreden besluit in te trekken, waarmee de bij dit besluit opgelegde boetes jegens partijen volledig komen te vervallen. Gelet daarop en de samenhang met de versnelde procedure hebben partijen geen (proces)belang meer bij een beoordeling van hun bezwaarschriften tegen het bestreden besluit.
12. Ten overvloede hecht de d-g NMa eraan op te merken dat hij zich kan vinden in het advies dat de Adviescommissie heeft uitgebracht. Het advies betreffende het boetebeleid kan wegens de nieuwe feiten en omstandigheden geen rol meer spelen (randnr. 7 sub 2). Het advies betreffende de verduidelijking van de regels inzake terinzagelegging van stukken uit het dossier neemt de d-g NMa ter harte voor zover zich in andere zaken vergelijkbare omstandigheden voordoen (randnr. 7 sub 3).

### III. Besluit

A. De directeur-generaal van de Nederlandse mededingingsautoriteit trekt in het besluit van 25 april 2003.

Dit besluit is gericht tot elk van de volgende rechtspersonen afzonderlijk: Koninklijke Wegenbouw Stevin BV, statutair gevestigd te Utrecht, Ballast Nedam Infra Noord Oost BV, statutair gevestigd te Nieuwegein, Gruno Wegenbouw BV, statutair gevestigd te Tynaarlo en Koop Tjuchem BV., statutair gevestigd te Groningen.

B. De directeur-generaal van de Nederlandse mededingingsautoriteit verklaart de bezwaarschriften van Koninklijke Wegenbouw Stevin BV, Ballast Nedam Infra Noord Oost BV, Gruno Wegenbouw BV en Koop Tjuchem BV niet ontvankelijk.

Dit besluit op de bezwaarschriften is gericht tot elk van de volgende rechtspersonen afzonderlijk: Koninklijke Wegenbouw Stevin BV, statutair gevestigd te Utrecht, Ballast Nedam Infra Noord Oost BV, statutair gevestigd te Nieuwegein, Gruno Wegenbouw BV, statutair gevestigd te Tynaarlo en Koop Tjuchem BV., statutair gevestigd te Groningen.

Overeenkomstig het bepaalde in artikel 65 Mw, wordt van deze besluiten, nadat de bekendmaking daarvan, mededeling gedaan in de Staatscourant en worden deze besluiten ter inzage gelegd ten kantore van de Nederlandse Mededingingsautoriteit.

Datum: 8 april 2005

W.g.

Mr. P. Kalbfleisch

Directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit

*Tegen het besluit sub A kan degene wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen 6 weken na bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij de directeur-generaal NMa, Juridische Dienst, Postbus 16326, 2500 BH, DEN HAAG.*

*Tegen het besluit sub B kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na bekendmaking een gemotiveerd beroepschrift indienen bij de rechtbank te Rotterdam, sector bestuursrecht, Postbus 50 951, 3007 BM Rotterdam.*