

Nederlandse Mededingingsautoriteit

Nummer: 3938_961 en 3938_963/30

Betreft zaak: B&U-sector / Gebr. Meijer Vastgoed en Exploitiatiemaatschappij Bouwbedrijf Gebr. Meijer

Besluit van de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit op de bezwaren gericht tegen de afzonderlijke besluiten van 29 juni 2006 met de kenmerken 3938_961/5 en 3938_963/7.

1 Verloop van de procedure

1. Bij afzonderlijke besluiten van 29 juni 2006 (hierna: de bestreden besluiten) heeft de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: de Raad) vastgesteld dat de onderneming Gebr. Meijer Vastgoed (hierna ook: Onderneming 1) en de onderneming Exploitiatiemaatschappij Bouwbedrijf Gebr. Meijer (hierna ook: Onderneming 2) artikel 6 Mededingingswet (hierna: Mw) en artikel 81 Verdrag tot oprichting van de Europese Gemeenschap (hierna: EG) hebben overtreden, wegens deelname aan het systeem van vooroverleg zoals uiteengezet in het Rapport over afspraken en gedragingen in de deelsector burgerlijke en utiliteitsbouw¹ (hierna: het Rapport) dat integraal deel uitmaakt van de bestreden besluiten.
2. Onderneming 1 bestaat uit Gebr. Meijer Vastgoed B.V. (voorheen: Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V.) en alle werkmaatschappijen waarover deze rechtspersoon in de periode 1998 tot en met december 2001 volledige zeggenschap heeft gehad en die actief

¹ Rapport van 6 september 2005.

zijn op het gebied van burgerlijke en utiliteitsbouwwerken² (hierna: B&U-werken) (zaaknummer 3938_961).³

3. Onderneming 2 bestaat uit Exploitatiemaatschappij Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. en alle werkmaatschappijen waarover deze rechtspersoon in de periode 1998 tot en met december 2001 volledige zeggenschap heeft gehad en die actief zijn op het gebied van B&U-werken, waaronder in ieder geval Gebr. Meijer Vastgoed B.V. (zaaknummer 3938_963).⁴
4. De Raad heeft wegens de hiervoor in randnummer 1 genoemde overtreding bij afzonderlijke besluiten van 29 juni 2006 aan Gebr. Meijer Vastgoed B.V. een boete van EUR 2.890,00 (zaaknummer 3938_961) en aan Exploitatiemaatschappij Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. en Gebr. Meijer Vastgoed B.V. eveneens een boete van EUR 2.890,00 (zaaknummer 3938_963) opgelegd.
5. Tegen de bestreden besluiten heeft H.J.M. Meijer namens Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. tijdig bezwaar aangetekend bij brief van 13 juli 2006.⁵
6. In overeenstemming met het bepaalde in artikel 92, eerste lid, juncto artikel 62, eerste lid, Mw heeft de Raad de bezwaren tegen de bestreden besluiten voor advies voorgelegd aan de Adviescommissie bezwaarschriften Mededingingswet (hierna: de Adviescommissie).
7. Bij brief van 21 december 2006 heeft de Adviescommissie Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. alsook de Raad medegedeeld dat op 31 januari 2007 een hoorzitting plaats zou vinden.⁶ Bij brief van 10 januari 2007 heeft Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. medegedeeld af te zien van het recht te worden gehoord.⁷
8. Op 25 januari 2007 heeft de Raad zijn zienswijze toegestuurd aan Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V., waarin hij het standpunt inneemt dat het bezwaar van Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. niet-ontvankelijk is.⁸

² Zie voor de definitie van B&U-werken randnummer 1 van het Rapport.

³ Zie randnummer 4 van het besluit van de Raad d.d. 29 juni 2006 (hierna: het bestreden besluit in zaak 3938_961).

⁴ Zie randnummer 4 van het besluit van de Raad d.d. 29 juni 2006 (hierna: het bestreden besluit in zaak 3938_963).

⁵ Zie dossierstukken met kenmerk 3938_961/ 8 en 3938_963/ 9.

⁶ Zie dossierstukken met kenmerk 3938_961/ 16 en 3938_963/ 19.

⁷ Zie dossierstukken met kenmerk 3938_961/ 18 en 3938_963/ 21.

⁸ Zie dossierstukken met kenmerk 3938_961/ 19 en 3938_963/ 22.

9. Op 15 mei 2007 heeft de Adviescommissie haar advies uitgebracht (hierna: het Advies). Het Advies is aan dit besluit gehecht en maakt hiervan integraal onderdeel uit.
10. Het Advies van de Adviescommissie luidt als volgt:
“De bezwaren van de onderneming moeten naar de mening van de Adviescommissie niet-ontvankelijk worden verklaard.”
11. De Raad heeft zich ervan vergewist dat het Advies zorgvuldig tot stand is gekomen. De Raad besluit conform het Advies. Ter motivering van dit besluit:
 - i. verwijst de Raad ex artikel 3:49 Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) naar het Advies;
 - ii. verwijst de Raad naar hoofdstuk 2 van dit besluit dat voorziet in een nadere motivering ten aanzien van de ontvankelijkheid van het bezwaar.

2 Nadere motivering

Ontvankelijkheid van het bezwaar

11. De Raad is van oordeel dat Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. geen belanghebbende is als bedoeld in artikel 1:2, eerste lid, van de Awb bij de bestreden besluiten en dat haar bezwaar derhalve niet-ontvankelijk is.
12. Ingevolge artikel 7:1, eerste lid, gelezen in samenhang met artikel 8:1, eerste lid, Awb kan een belanghebbende tegen een besluit bezwaar maken. Ingevolge artikel 1:2, eerste lid, Awb wordt onder belanghebbende verstaan degene wiens belang rechtstreeks bij een besluit is betrokken.
13. Om aangemerkt te worden als belanghebbende als bedoeld in deze laatste bepaling dient volgens vaste jurisprudentie sprake te zijn van een objectief bepaalbaar, eigen (persoonlijk, individualiseerbaar) en voldoende actueel belang, dat bovendien rechtstreeks bij het desbetreffende besluit is betrokken.
14. Bij brief van 13 juli 2006 heeft H.J.M. Meijer namens “Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V.” te Raalte aan de NMa te kennen gegeven dat deze in de zaken 3938_961 en 3938_963 ten onrechte twee boetes had opgelegd. De Raad heeft deze brief als bezwaarschrift tegen de bestreden besluiten aangemerkt. In het handelsregister van de Kamer van Koophandel is echter geen onderneming/vennootschap met de naam “Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V.” en gevestigd te Raalte ingeschreven. In het handelsregister is wel ingeschreven Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V., gevestigd te Raalte. De brief van 13 juli 2006 is op het briefpapier van voornoemde rechtspersoon gesteld. De Raad gaat ervan uit dat is beoogd bezwaar te maken namens deze laatstgenoemde vennootschap.

15. Zoals ook blijkt uit hetgeen hiervoor onder randnummer 1 is overwogen, is in de bestreden besluiten geconcludeerd dat Onderneming 1 en Onderneming 2 hebben deelgenomen aan afspraken en gedragingen die een overtreding vormen van artikel 6 Mw en artikel 81 EG-verdrag. De Raad heeft in het bestreden besluit in zaak 3938_961 de overtreding toegerekend aan Gebr. Meijer Vastgoed B.V. en ook aan deze vennootschap een boete opgelegd. De Raad heeft in het bestreden besluit in zaak 3938_963 de overtreding toegerekend aan Exploitatiemaatschappij Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. en Gebr. Meijer Vastgoed B.V. en ook aan hen een boete opgelegd. Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V. is een dochtermaatschappij van Gebr. Meijer Vastgoed B.V. Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V. is evenwel niet de geadresseerde van de bestreden besluiten. Bovendien is de overtreding niet aan haar toegerekend en is aan haar geen boete opgelegd.
16. De Adviescommissie is van oordeel dat het bezwaarschrift niet-ontvankelijk dient te worden verklaard. De ondertekening van de brief met Bouwbedrijf Gebr. Meijer B.V. kan naar de mening van de Adviescommissie worden begrepen als te zijn gedaan door Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V. Nu deze rechtspersoon echter geen adressant is van het bestreden besluit en evenmin een voldoende rechtstreeks bij het bestreden besluit betrokken belang heeft kan zij niet als belanghebbende worden aangemerkt.
17. De Raad is met de Adviescommissie van oordeel dat Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V. geen belanghebbende is als bedoeld in artikel 1:2, eerste lid, Awb bij de bestreden besluiten. Het belang van Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V. is immers niet rechtstreeks bij de bestreden besluiten betrokken. Eventuele afspraken tussen Gebr. Meijer Vastgoed B.V. en Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V. over betaling van de boete maken dit niet anders; in dat geval zijn de gevolgen van de bestreden besluiten voor Gebr. Meijer Bouwbedrijf B.V. enkel voelbaar via deze afspraken en is hooguit sprake van een afgeleid belang.⁹ Het bezwaar tegen de bestreden besluiten is derhalve niet-ontvankelijk.
18. De Raad komt derhalve niet toe aan een beoordeling van de bezwaargrond.

3 Besluit

De Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit:

⁹ Vgl. CBb, uitspraak van 7 december 2005, zaken AWB 04/ 237 en 04/ 249, LJN: AU8309.

- I. neemt het Advies van de Adviescommissie bezwaarschriften Mededingingswet van 15 mei 2007 over, zulks aangevuld met de hiervoor opgenomen nadere motivering in hoofdstuk 2;
- II. verklaart de bezwaren tegen de besluiten van de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit van 29 juni 2006, met de kenmerken 3938_961/5 en 3938_963/7, niet-ontvankelijk.

Datum: 25 april 2008

De Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit,
namens deze,

overeenkomstig het door de Raad van Bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit
genomen besluit,

W.g.

P. Kalbfleisch

Voorzitter Raad van Bestuur