

Nederlandse Mededingingsautoriteit

Datum
12-11-2001

Onderwerp
Zaak 2704

Geachte heer Van den Ende,

In antwoord op uw brief d.d. 24 september 2001, kan ik u als volgt berichten. U vraagt de Nederlandse mededingingsautoriteit (hierna: NMa) een onderzoek in te stellen naar het door het Ministerie van Verkeer en Waterstaat gevoerde beleid ten aanzien van de verwijdering van verontreinigd baggerspecie, alsmede naar de positie van de Rijksdepots de Slufter en IJsseloog. U stelt dat het Ministerie van Verkeer en Waterstaat misbruik maakt van haar economische machtspositie.

Ter beoordeling van de klacht hebben medewerkers van de NMa op 24 oktober 2001 een gesprek gevoerd met ambtenaren van het Ministerie van Verkeer en Waterstaat. Op 29 oktober jongstleden heeft ten kantore van de NMa een gesprek met u plaatsgevonden.

De NMa heeft tot taak het verrichten van werkzaamheden ten behoeve van de uitvoering van de Mededingingswet (hierna: Mw). In artikel 24 van de Mw is bepaald, dat het ondernemingen verboden is misbruik te maken van een economische machtspositie.

De Mw ziet op gedragingen van ondernemingen. Om te bepalen of een overheid (in dit geval het Ministerie van Verkeer en Waterstaat) als onderneming in de zin van de Mw dient te worden beschouwd, is de aard van de activiteit van belang. Als een overheid een publiekrechtelijke taak uitoefent, handelt zij niet als onderneming, maar als overheid. In dat geval vallen gedragingen van een overheid niet binnen het toepassingsbereik van de Mw. Als een overheid economische activiteiten verricht die geen uitvoering zijn van een overheidsprerogatief, dan zal zij in het algemeen handelen als een onderneming in de zin van de Mw.

U bent van mening dat bepaalde beleidsinstrumenten verkeerd of te laat door het Ministerie van Verkeer en Waterstaat zijn toegepast. De beslissing om een bepaald beleidsinstrument in te zetten en de keuze van het beleidsinstrument, is een beslissing die het Ministerie van Verkeer en Waterstaat neemt als overheid en niet als onderneming. Deze onderdelen van uw klacht vallen derhalve niet binnen de werkingsfeer van de Mw.

Voorts richt uw klacht zich tegen de positie van de Rijksdepots de Slufter en IJsseloog. Daar waar de Rijksdepots verontreinigd baggerspecie opslaan voor derden (anders dan de Rijksoverheid), verrichten zij economische activiteiten die mogelijk los zouden kunnen staan van een publiekrechtelijke taak. Het is derhalve niet uitgesloten dat de Rijksdepots bij het verrichten van deze werkzaamheden handelen als een onderneming in de zin van de Mw.

Bij de beoordeling van het gedrag van de Rijksdepots de Slufter en IJsselooog is het Besluit toegestane marktactiviteiten Rijkswaterstaat in bijzondere gevallen[1] van belang (zie bijlage 1). In artikel 1 onder a van dit Besluit is bepaald dat het Directoraat-Generaal Rijkswaterstaat de dienst het opslaan van baggerspecie mag aanbieden aan organisaties en personen buiten de rechtspersoon Staat.

Het door de depots gehanteerde tarief is, dan wel wordt, op grond van artikel 2, tweede lid, van het Besluit per geval apart vastgesteld. Volgens de Toelichting bij het Besluit dekken de gehanteerde tarieven de kosten van investering, exploitatie en nazorg en omvatten zij eveneens de doorberekening van inflatie, gedeerde rente en onvoorzien. De wijze van tariefberekening vloeit voort uit het Besluit. Er bestaat geen aanleiding te veronderstellen, dat als gevolg hiervan sprake zou kunnen zijn van een gedraging die, indien er sprake zou zijn van een economische machtspositie, een inbreuk op artikel 24 Mw zou veroorzaken. Voorts bestaan er geen aanwijzingen dat bij de tariefstelling in strijd zou worden gehandeld met het Besluit.

Bovenstaande analyse geldt ook indien de tarieven voor opslag van baggerspecie lager zouden liggen dan de verwerkingstarieven. Hierbij merk ik ten overvloede op dat volgens planning per 1 januari 2002 een heffing in werking treedt op het storten van baggerspecie. Voorts heeft het Ministerie van Verkeer en Waterstaat een stimuleringsregeling in voorbereiding, ook deze regeling is erop gericht om het verwerken van baggerspecie financieel aantrekkelijker te maken.

Uit het vorengaande volgt dat het niet aannemelijk is dat er sprake is van misbruik door de Rijksdepots. De vraag of zij beschikken over een economische machtspositie kan in dat geval in het midden worden gelaten.

Conclusie

Ten aanzien van de elementen van uw klacht die betrekking hebben op het inzetten van beleidsinstrumenten door het Ministerie van Verkeer en Waterstaat kan worden geconcludeerd dat het Ministerie hierbij niet handelt als een onderneming in de zin van de Mw.

Ten aanzien van de onderdelen van uw klacht die betrekking hebben op de positie van de Rijksdepots kan worden geconcludeerd dat niet aannemelijk is dat nog los van de vraag of zij handelen als een onderneming in de zin van de Mw en beschikken over een economische machtspositie er sprake is van misbruik.

Gelet op het bovenstaande wijs ik uw klacht af.

w.g. Mr. W.C.J. de Lange

Directie Concurrentietoezicht

Clustermanager Basis- en verwerkende industrie

Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na de dag van bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij de directeur-generaal van de Nederlandse mededingingsautoriteit, Juridische Dienst, Postbus 16326, 2500 BH Den Haag.

[Klik hier voor het besluit inzake bezwaar van 28 maart 2002](#)

[1] Staatscourant 8 februari 2001, nr. 28, pagina 19.

Aan de inhoud van deze pagina's kunt u geen rechten ontleen.