Besluit
Openbaar

[VERTROUWELIJK]

Den Haag,

Ons kenmerk: ACM/DM/2016/205650_OV
Zaaknummer: 15.0789.29

Geachte [VERTROUWELIJK],

Op 7 augustus 2015 heeft de Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) uw handhavingsverzoek ontvangen over de mogelijke overtreding van de Wet Markt en Overheid (hierna: Wet M&O)[1] door de gemeente Schouwen-Duiveland (hierna: de gemeente).[2]

Zoals ACM mondeling al heeft toegelicht is ACM van oordeel dat zij in dit geval niet bevoegd is om op te treden. Vanwege het algemeen belang besluit is de Wet M&O namelijk niet van toepassing. Hierna licht ACM dit nog kort toe.

In het handhavingsverzoek stelt u dat de gemeente de Wet M&O overtreedt. Samengevat stelt u dat de gemeente voor een te laag bedrag een sportcentrum aan de Lange Blokweg te Zierikzee ter beschikking stelt aan de exploitant van het sportcentrum. Aan de exploitant zijn namelijk subsidies toegekend die hoger zijn dan de huur die in rekening wordt gebracht. Bovendien vindt u dat een te groot deel van het sportcentrum commercieel wordt gebruikt, bijvoorbeeld als fitnesscentrum. U geeft aan dat uw fitnesscentrum hier niet tegen kan concurreren en door deze bevoordeling van de gemeente is gedupeerd. Het fitnesscentrum aan de Lange Blokweg wordt volgens u niet geëxploiteerd in het algemeen belang.

Op 30 oktober 2014 heeft de gemeenteraad het *Raadsbesluit aanwijzing diensten van algemeen belang Schouwen-Duiveland 2014* (hierna: het algemeen belang besluit) genomen. Dit besluit is per 22 november 2014 in werking getreden. In dit besluit is vastgesteld dat een aantal activiteiten in het algemeen belang plaatsvinden als bedoeld in artikel 25h, vijfde lid van de Mededingingswet. Eén van deze activiteiten is: "*het tegen maatschappelijk tarief beschikbaar (laten) stellen van faciliteiten van*

[1] De Wet Markt en Overheid is op 1 juli 2012 in werking getreden, als onderdeel van de Mededingingswet (hierna: Mw). De regels van de Wet M&O zijn neergelegd in hoofdstuk 4b van de Mededingingswet (artikel 25g - artikel 25ma).

[2] Eerder en tegelijkertijd liep er een procedure over deze zaak bij de Europese Commissie over mogelijke staatssteun. ACM heeft de uitkomst van deze procedure afgewacht. Op 25 juli 2016 is de procedure bij de Europese Commissie beëindigd.

Muzenstraat 41 | 2511 WB Den Haag
Postbus 16326 | 2500 BH Den Haag
T 070 722 20 00 | F 070 722 23 55
info @acm.nl | www.acm.nl | www.consuwijzer.nl

Sportcentrum Westenschouwen, het sportcomplex aan de Lange Blokweg en ander vastgoed (gymzalen, sportzalen) (inclusief aanvullend dienstbetoon) en sportvelden, kantines/paviljoen, was- en kleedaccommodaties, (zwem)water e.d. ten behoeve van amateursport;".

Naar aanleiding van het handhavingsverzoek en het algemeen belang besluit heeft ACM op 9 februari 2016 bij brief een aantal vragen gesteld aan de gemeente. De gemeente heeft bij brief van 8 maart 2016 op de vragen gereageerd.

De gemeente geeft aan dat zij eigenaar is van het sportcentrum aan de Lange Blokweg. Op 8 maart 2013 heeft de gemeente een huurovereenkomst en een exploitatie- en subsidieovereenkomst gesloten met de Combinatie Wind Design & Build B.V./Laco Nederland B.V. (hierna: Laco). Vanaf 1 september 2014 huurt Laco het gebouw aan de Lange Blokweg en is zij de exploitant van het sportcentrum. In dit sportcentrum worden verschillende voorzieningen aangeboden ten behoeve van verschillende sportactiviteiten, zoals zwemmen, tafeltennis, atletiek en fitness.

De gemeente stelt dat de Wet M&O niet van toepassing is op de verhuur van het sportcentrum. De gemeente wijst erop dat dat het beschikbaar stellen van het sportcentrum aan Laco binnen de reikwijdte van het algemeen belang besluit valt. Alle activiteiten en faciliteiten die worden aangeboden in het sportcentrum moeten volgens de gemeente worden beschouwd als zijnde amateursport[3] in de zin van het algemeen belang besluit. De gemeente legt onder verwijzing naar de toelichting van het algemeen belang besluit uit dat het doel van het algemeen belang besluit is dat de prijzen om te sporten acceptabel zijn. Hiervoor kan de gemeente direct een voordeel aan de sporter geven, maar de gemeente kan er ook voor kiezen om een voordeel te geven aan exploitanten van sportcentra. Op basis van het algemeen belang besluit kan bijvoorbeeld een relatief lage huur in rekening worden gebracht aan de exploitant van een sportcentrum of er kan een exploitatiesubsidie worden verstrekt, zo stelt de gemeente.

Gelet op het bovenstaande stelt ACM vast dat de gemeente het sportcentrum aan de Lange Blokweg verhuurt aan Laco. De gemeente verricht hiermee een economische activiteit. Zoals de gemeente heeft uitgelegd en uit de tekst van het algemeen belang besluit blijkt, valt het beschikbaar stellen van het sportcentrum aan de Lange Blokweg binnen de reikwijdte van het algemeen belang besluit. Dit algemeen belang besluit brengt dan ook met zich mee dat de Wet M&O niet van toepassing is op de economische activiteit van de gemeente.[4]

ACM wijst uw handhavingsverzoek daarom af.

In verband met de voorgenomen openbaarmaking van deze beschikking is het noodzakelijk een versie daarvan te maken waaruit vertrouwelijke gegevens in de zin van artikel 10 van de Wet openbaarheid van bestuur zijn verwijderd. ACM heeft de naar haar mening als vertrouwelijk aan te

[3] Volgens de gemeente is *amateursport*: Alle sportactiviteiten, in de ruimste zin des woords, die niet op strikt professionele basis worden beoefend.

[4] Op grond van artikel 25h, vijfde lid van de Mw zijn de gedragsregels van hoofdstuk 4b van de Mededingingswet niet van toepassing op economische activiteiten welke plaatsvinden in het algemeen belang.

merken informatie onleesbaar gemaakt in een separaat bijgevoegd document. Ik verzoek ik u binnen vijf werkdagen na dagtekening van deze brief aan te geven of u aanvullende gegevens heeft die u als vertrouwelijk wenst aan te merken. Indien dat het geval is dient u gemotiveerd per onderdeel van de beschikking de reden voor of het belang bij vertrouwelijke behandeling te vermelden.

Datum: 29 september 2016

Hoogachtend,

De Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

w.g.

dr. B.L.K. Vroomen
Teammanager Directie Mededinging

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 het bestuur van de Autoriteit Consument en Markt, Juridische Zaken, Postbus 16326, 2500 BH Den Haag. In dit bezwaarschrift kan een belanghebbende op basis van artikel 7:1a, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht, het bestuur van de Autoriteit Consument en Markt verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de bestuursrechter.