

Besluit Openbaar

Ons kenmerk: ACM/DM/2017/203486_OV
Zaaknummer: 17.0511.18

Besluit van de Autoriteit Consument en Markt tot invordering van de door de gemeenteraad van Heerhugowaard verbeurde dwangsom en de verschuldigde wettelijke rente. De dwangsom is verbeurd op grond van het besluit van de Autoriteit Consument en Markt van 5 december 2016, kenmerk ACM/DM/2016/206941.

Samenvatting

De Autoriteit Consument en Markt (hierna: ACM) heeft op 5 december 2016 een last onder dwangsom opgelegd aan de gemeente Heerhugowaard. De gemeente Heerhugowaard overtrad namelijk de Wet Markt en Overheid (hierna: Wet M&O) bij de verhuur van de ligplaatsen in recreatiehavens Broekhorn. De gemeente Heerhugowaard heeft na de last onder dwangsom een algemeen belang besluit genomen, waardoor de Wet M&O vanaf dat moment niet meer van toepassing is op de verhuur van de ligplaatsen. Omdat de gemeente dit algemeen belang besluit te laat heeft bekendgemaakt, is een dwangsom verbeurd van EUR 5.000. De ACM gaat over tot invordering van deze dwangsom en de verschuldigde wettelijke rente.

Last onder dwangsom

- Op 5 december 2016 heeft de ACM aan de gemeenteraad van Heerhugowaard een last onder dwangsom opgelegd, omdat de gemeenteraad bij de exploitatie van de ligplaatsen in recreatiehavens Broekhorn niet de integrale kosten in rekening bracht aan de gebruikers van de ligplaatsen.¹ Dit is een overtreding van de gedragsregel van de Wet Markt & Overheid die is neergelegd in artikel 25i Mededingingswet (hierna: Mw).
- De last onder dwangsom luidt als volgt:

“ACM legt op grond van artikel 70c, aanhef en onderdeel b, Mededingingswet een last onder dwangsom op met de volgende inhoud:

- De gemeenteraad van Heerhugowaard dient uiterlijk twaalf weken na dagtekening van dit besluit de overtreding van artikel 25i, eerste lid, Mededingingswet te beëindigen door de gebruikers van de ligplaatsen in recreatiehavens Broekhorn ten minste de integrale kosten van de exploitatie van de ligplaatsen in recreatiehavens Broekhorn in rekening te brengen.*

¹ Besluit van de Autoriteit Consument en Markt van 5 december 2016, kenmerk ACM/DM/2016/206941. Dit besluit is gepubliceerd op www.acm.nl.

Besluit Openbaar

2. *De gemeenteraad van Heerhugowaard verbeurt een dwangsom van € 5.000 per volledige week waarin hij na het verstrijken van de onder 1 genoemde termijn niet aan de last voldoet, zulks met een maximum van € 50.000.*"

Algemeen belang besluit Heerhugowaard

3. De gemeenteraad van Heerhugowaard heeft op 28 februari 2017 een algemeen belang besluit genomen. In dit besluit is de "verhuur van ligplaatsen" aangemerkt als een activiteit die plaatsvindt in het algemeen belang zoals bedoeld in artikel 25h, lid 5 en 6, Mw. Het besluit is op 7 maart 2017 gepubliceerd in het huis-aan-huisblad. Dit betekent dat het algemeen belang besluit op 7 maart 2017 in werking is getreden.²
4. Door het algemeen belang besluit is de Wet M&O vanaf de datum van inwerkingtreding van dat besluit niet meer van toepassing op de verhuur van de ligplaatsen in recreatiehaven Broekhorn. Dit betekent dat vanaf 7 maart 2017 de gedragsregel dat de integrale kosten moeten worden doorberekend niet meer geldt voor de verhuur van de ligplaatsen.

Verbeurde dwangsom

5. De gemeenteraad van Heerhugowaard heeft in het besluit van de ACM van 5 december 2016 twaalf weken de tijd gekregen om de gebruikers van de ligplaatsen in recreatiehaven Broekhorn ten minste de integrale kosten van de exploitatie van de ligplaatsen in rekening te brengen. De begunstigingstermijn liep derhalve tot en met 26 februari 2017. In het besluit van de ACM van 5 december 2016 staat dat de gemeenteraad na het verstrijken van de begunstigingstermijn een dwangsom verbeurt van EUR 5.000 per volledige week waarin de gemeenteraad niet aan de last voldoet
6. Het algemeen belang besluit voor de exploitatie van de ligplaatsen is in werking getreden op 7 maart 2017. Op 7 maart 2017 was al één dwangsom van EUR 5.000 van rechtswege verbeurd, omdat één volledige week na de begunstigingstermijn was verstreken.
7. Omdat door het algemeen belang besluit de Wet M&O niet meer geldt voor de ligplaatsen in recreatiehaven Broekhorn, hoefde de gemeente vanaf 7 maart 2017 bij de verhuur van de ligplaatsen niet meer de integrale kosten van de ligplaatsen door te berekenen aan de huurders van de ligplaatsen. Dit leidt ertoe dat de gemeenteraad de overige dwangsommen niet heeft verbeurd.

2/4

² Artikel 3:40 in samenhang gelezen met artikel 3:42, tweede lid, Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb).

Invordering dwangsom en wettelijke rente

8. Dwangsommen moeten binnen zes weken nadat zij van rechtswege zijn verbeurd zijn betaald.³ De gemeenteraad van Heerhugowaard heeft de dwangsom verbeurd op 6 maart 2017. Dit betekent dat de gemeenteraad tot en met 16 april 2017 de tijd had om de dwangsom te betalen. De gemeenteraad heeft tot op vandaag, de dagtekening van dit invorderingsbesluit, de dwangsom niet betaald.
9. Voordat de ACM de gemeenteraad kan aanmanen de dwangsom te betalen, moet zij een besluit nemen over de invordering van de dwangsom.⁴ Het is vaste jurisprudentie van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State dat aan het belang van invordering van verbeurde dwangsommen een zwaar gewicht moet worden toegekend. Anders zou worden afgedaan aan het gezag dat uitgaat van het opleggen van een last onder dwangsom. Slechts in bijzondere omstandigheden kan geheel of gedeeltelijk van invordering worden afgezien.⁵
10. Dat nadat de eerste dwangsom is verbeurd alsnog het algemeen belang besluit in werking is getreden, vindt ACM geen bijzondere omstandigheid die maakt dat van invordering kan worden afgezien.⁶ Ook van andere bijzondere omstandigheden is niet gebleken. De ACM besluit daarom hierbij over te gaan tot invordering van de verbeurde dwangsom van EUR 5.000.
11. De gemeenteraad is vanaf 17 april 2017 in verzuim, omdat de gemeenteraad niet binnen de voorgeschreven termijn de dwangsom heeft betaald (zie ook randnummer 8). De gemeenteraad is daarom de wettelijke rente verschuldigd vanaf 17 april 2017 tot aan de dag dat de verbeurde dwangsom wordt betaald.⁷ De wettelijke rente bedraagt EUR 0,27 per dag.⁸ Voor de periode van 17 april 2017 tot en met 19 juni 2017 is de gemeente derhalve reeds een wettelijke rente verschuldigd van EUR 17,53.

³ Artikel 5:33 Awb.

⁴ Artikel 5:37 Awb.

⁵ Zie bijvoorbeeld de uitspraak van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State 19 september 2012, ECLI:NL:RVS:2012:BX7685. Het uitgangspunt van invorderen blijkt ook uit *Kamerstukken II 2003/04*, 29 702, nr. 3, p. 115 (MvT).

⁶ Zie ook de eerder genoemde uitspraak van 19 september 2012.

⁷ Artikel 4:98 Awb.

⁸ De wettelijke rente bedraagt in dit geval twee procent per jaar. Zie artikel 4:97 Awb in samenhang gelezen met artikel 6:119 Burgerlijk Wetboek en artikel 1 Besluit wettelijke rente.

Besluit Openbaar

Besluit

12. De ACM stelt vast dat de gemeenteraad van Heerhugowaard de last van het besluit van 5 december 2016 niet binnen de begunstigingstermijn heeft nageleefd en een dwangsom heeft verbeurd van EUR 5.000.

13. De ACM gaat over tot invordering van de door de gemeenteraad van Heerhugowaard verbeurde dwangsom van EUR 5.000 en de verschuldigde wettelijke rente. Voor de periode van 17 april 2017 tot en met 19 juni 2017 is de gemeente reeds een wettelijke rente verschuldigd van EUR 17,53.

w.g.

Den Haag, 19 juni 2017

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

M. Denkers, BA. MSc. MBA
Directeur 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 administratieve rechter.