



AANTEKENEN

Provinciale Staten van Noord-Brabant
Commissie bezwaarschriften
Postbus 90151
5200 MC 'S-HERTOGENBOSCH

Tevens per fax : 073 - 614 11 15

Nijmegen, 21 september 2017

Ons kenmerk

Buitengoed Planontwikkeling
B.V./Noord-Brabant (staldering)
20170987 - 1356083/1 - PB/DJ/el

Telefoonnummer

024 - 382 83 33

Uw kenmerk

C2213425 / 4243286

E-mail

p.bodden@hekkelman.nl

Faxnummer

024 - 382 83 88

Betreft

Aanvullend bezwaarschrift

AANVULLEND BEZWAARSCHRIFT

Weledelgestrenge heer/vrouwe,

Als advocaat-gemachtigde van de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Buitengoed Planontwikkeling B.V., gevestigd aan de Heiblok 17 te (5841 BG) Oploo, heb ik bij brief van 31 juli 2017 (pro forma) bezwaar gemaakt tegen het besluit van Provinciale Staten van Noord-Brabant van 8 juli 2017 om in het kader van het algemeen belang op basis van artikel 25h, lid 6 van de Mededingingswet uit te zonderen:

- a) bemiddeling en het afgeven van verklaringen voor de aankoop en (weder)verkoop van stalderingsmeters: kwalitatieve, grondgebonden schaarse rechten, verbonden aan gronden of opstallen van hokdierbedrijven in de provincie Noord-Brabant door het instellen van een Stalderingsloket;
- b) deze activiteit in het algemeen belang uit te zonderen voor de periode 15 juli 2017 - 31 december 2023 (hierna: 'het algemeen belang besluit').

Hierbij vul ik de gronden van het bezwaar aan.

1. Onzorgvuldige besluitvorming

1.1 Zorgvuldigheidseisen

Zoals hierna zal blijken, ontbeert het bestreden besluit een toereikende motivering en zijn de betrokken belangen onvoldoende afgewogen. Het besluit is dan ook onzorgvuldig tot stand gekomen en kan derhalve geen stand houden.

Uit evaluatie van de Wet Markt en Overheid is gebleken dat het gebruik van de 'algemeenbelanguitzondering' vaak beperkt wordt gemotiveerd en ondernemers slechts beperkt bij de besluitvorming worden betrokken.¹ Er ligt momenteel dan ook een wetsvoorstel ter consultatie waarin wordt getracht de werking van de Wet Markt en Overheid te versterken door de besluitvorming wanneer overheden gebruikmaken van de algemeenbelanguitzondering te verbeteren. Hiertoe worden specifieke eisen gesteld aan de motivering van een algemeenbelangbesluit, wordt de uniforme openbare voorbereidingsprocedure uit de Algemene wet bestuursrecht (hierna: 'Awb') voorgeschreven bij het nemen van een algemeenbelangbesluit en wordt in een verplichte evaluatie van algemeenbelangbesluiten voorzien.

Zolang deze wet nog niet in werking is getreden, volgt uit de jurisprudentie dat de totstandkoming van het vaststellingsbesluit moet geschieden met inachtneming van de zorgvuldigheidseisen die de Awb daaraan stelt.²

1.2 Geen sprake van een algemeen belang

De activiteit "*Bemiddeling en het afgeven van verklaringen voor de aankoop en (weder)verkoop van stalderingsmeters: kwalitatieve, grondgebonden, schaarse rechten, verbonden aan gronden of opstallen van hokdierhouderijen in de provincie Noord-Brabant door het in te installeren Stalderingsloket*", kan niet worden aangemerkt als een economische activiteit en/of een bevoordeling als bedoeld in artikel 25j, welke plaatsvindt in het algemeen belang. Met deze activiteit wordt immers geen enkel algemeen belang gediend. In het bestreden besluit wordt in het geheel geen onderbouwing gegeven waaruit dit (vermeende) algemeen belang bestaat. Het besluit berust dan ook niet op een deugdelijke motivering.³

1.3 Activiteit niet noodzakelijk in het algemeen belang

In het besluit noch in het Statenvoorstel, wordt onderbouwd hoe met bovengenoemde activiteit het (vermeende) algemeen belang zou worden gediend. Het installeren van een Stalderingsloket is geen activiteit die noodzakelijk is in welk algemeen belang dan ook. Bovendien wordt niet onderbouwd waarom het voor het dienen van het (vermeende) algemeen belang het noodzakelijk is om van de gedragsregels uit de Wet Markt en Overheid af te wijken.

¹ Kamerstukken II 2015/16, 34 487, nr. 1.

² Rb. Rotterdam 26 januari 2017, ECLI:NL:RBROT:2017:631, Rb. Rotterdam 7 februari 2017, ECLI:NL:RBROT:2017:913 en Rb. Rotterdam 31 augustus 2017, ECLI:NL:RBROT:2017:6538.

³ Zie Rb. Rotterdam 31 augustus 2017, ECLI:NL:RBROT:2017:6538.

1.4 *Ondeugdelijke belangenafweging*

Uit een uitspraak van het College van Beroep voor het bedrijfsleven (hierna: 'CBB') van 21 december 2016 volgt dat alvorens een algemeen belang-besluit wordt genomen, een afweging dient plaats te vinden tussen het belang dat met de vaststelling wordt nagestreefd en de belangen van eventuele derden – met name (reeds op de markt actieve) ondernemers – die door de vaststelling worden getroffen.⁴

Aan het bestreden besluit ligt slechts een zeer summiere belangenafweging ten grondslag. Gedeputeerde Staten volstaan in het Statenvoorstel met de ongestaafde stelling dat het een nieuwe dienstverlening betreft en dat daardoor de verwachte nadelige effecten van het voorgenomen besluit op de bedrijfsvoering van bestaande bemiddelingsbureaus en makelaars onroerend goed gering zijn. Dit 'geringe' belang van bemiddelende ondernemers zou volgens hen niet opwegen tegen het publieke belang van het reguleren van de omvang en regionale spreiding van de veestapel als mede het voorkomen van het ontstaan van leegstaande dierenverblijven tegen zo laag mogelijke kosten.

Zoals ik in voornoemd (pro forma) bezwaarschrift reeds schreef, hebben Provinciale Staten ten onrechte geen onderzoek verricht naar de effecten van het besluit op de reeds op de markt actieve ondernemers, waaronder Buitengoed Planontwikkeling B.V. De stelling dat het een nieuwe dienstverlening betreft en dat daardoor de verwachte nadelige effecten van het besluit op de bedrijfsvoering van (o.a.) makelaars onroerend goed gering zijn, snijdt geen hout.

Buitengoed Planontwikkeling B.V. bemiddelt tussen stoppende agrariërs en nieuwkomers c.q. groeiers, onder meer op het vlak van vrijkomende stalruimte. Het gaat hierbij onder andere, maar niet uitsluitend, om advisering en bemiddeling in het kader van het beleidsconcept 'Ruimte voor ruimte'. Zo geldt in dat kader reeds geruime tijd de eis dat er tenminste 1.000 m² aan bedrijfsgebouwen ten dienste van de veehouderij gesloopt dient te worden', hetgeen eveneens heeft geleid tot aankoop en (weder)verkoop van vierkante meters van hokdierbedrijven en de bemiddeling en advisering hieromtrent. Er zijn echter veel meer, niet formeel in de Verordening ruimte Noord-Brabant of anderszins geregelde gevallen, waarbij met de sloop van stallen als tegenprestatie uit oogpunt van 'de goede ruimtelijke ordening' een nieuwe ruimtelijke ontwikkeling wordt toegestaan.

Staldering zal tenminste deels in de plaats komen van deze adviserings- en bemiddelingspraktijk van Buitengoed Planontwikkeling B.V. Nu geen ruimte wordt gelaten voor enige marktwerking naast het Stalderingsloket, is sprake van oneerlijke concurrentie. Provinciale Staten hebben hiermee bij de vaststelling van het bestreden besluit in het geheel geen rekening gehouden. Het belang van Buitengoed Plantontwikkeling B.V. is niet afgewogen tegen het vermeend aanwezige algemeen belang. Provinciale staten hebben de effecten van het bestreden besluit op de mededinging onvoldoende onderzocht.

⁴ CBB 21 december 2016, ECLI:NL:CBB:2016:414.

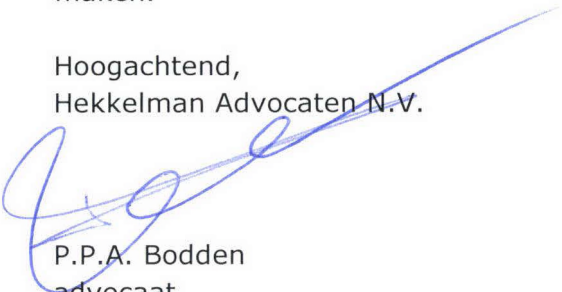
2. Conclusie

Uit vorenstaande volgt dat het bestreden besluit niet met inachtneming van de zorgvuldigheidseisen die de Awb daaraan stelt tot stand is gekomen. Het besluit is onvoldoende gemotiveerd en de betrokken belangen zijn niet – of in onvoldoende mate – bij de vaststelling van het besluit betrokken. Het besluit is dan ook onrechtmatig en kan geen stand houden.

3. Verzoek

Gelet op bovenstaande verzoek ik u dit bezwaar gegrond te verklaren en uw besluit van 8 juli 2017 te herroepen. Voorts verzoek ik u de kosten te vergoeden die Buitengoed Plantontwikkeling B.V. in verband met de behandeling van dit bezwaar heeft moeten maken.

Hoogachtend,
Hekkelman Advocaten N.V.



P.P.A. Bodden
advocaat

Hekkel
man advocaten | notarissen

Postbus 1094 | 6501 BB Nijmegen



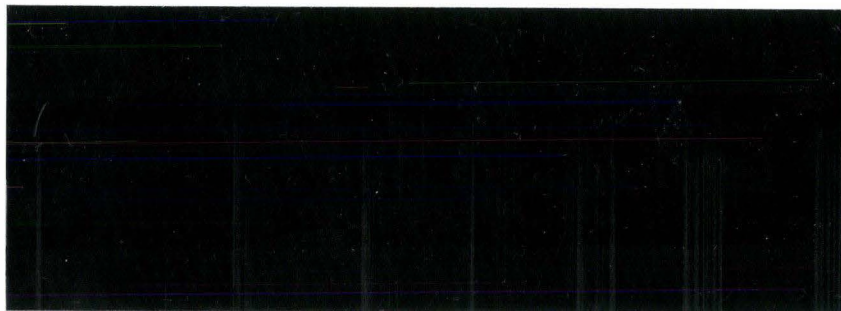
(^{postnl})



NEDERLAND
10093898



€8,35



Ingekomen
22 SEP 2017
Provincie Noord-Brabant

20170907 PB

Frankeermachine & (Digitale) Postzegel

R NL



Aangetekend

Brief: D-A-1
Pakket: B-P-3



3SRRD6287449