Vereniging van Contractanten
Afvalsturing Brabant

Vereniging van Contractanten ASB
Victorialaan 1 | 5213 JG 's-Hertogenbosch
T 06 42061297
E vvc@odbn.nl

Aan: Het college en de gemeenteraad van

Datum	Ons kenmerk	Telefoonnummer	Contactpersoon
22-03-2023		06 42061297	Mark van Rijn

Bijlage(n)	Uw kenmerk	Registratienummer	Onderwerp
			nieuwsbrief uitspraak in cassatieprocedure ingesteld door Attero bij de Hoge Raad

Aan het college en de gemeenteraad,

Met deze brief informeren wij u over de laatste stand van zaken van de Cassatieprocedure (beroepsprocedure) bij de Hoge Raad ingesteld door Attero tegen de uitspraak van het Gerechtshof Den Haag 29 juni 2021. De cassatie was onderdeel van de vernietigingsprocedure over de naheffing die Attero in rekening meende te kunnen brengen voor minderleveringen van brandbaar huishoudelijk restafval in 2015, 2016 en januari 2017. Het Gerechtshof Den Haag heeft in de vernietigingsprocedure op 29 juni 2021 de arbitrale vonnissen vernietigd. Hierover bent u in oktober 2022 middels een informatiebrief geïnformeerd.

Onderstaand treft u een korte toelichting op de cassatieprocedure, de uitspraak en gevolgen hiervan.

1. KORTE VOORGESCHIEDENIS

Tussen de Brabantse gewesten en gemeenten (vertegenwoordigd in de Vereniging van contractanten : verder te noemen VvC) en Attero was sprake van een contract (van 1 februari 1997 tot 1 februari 2017) voor de verwerking van brandbaar (huishoudelijk) restafval. Onderdeel van de contractuele afspraken tussen partijen was de hoeveelheid afval die nodig was om de verbrandingsinstallatie van AZN in Moerdijk (rendabel) te laten functioneren. Tussen de gewesten en gemeenten en Attero is een geschil ontstaan toen vanuit de gewesten en gemeenten niet meer de hoeveelheid restafval werd aangeleverd die nodig was voor AZN. Per ton huishoudelijk restafval, minder geleverd dan contractueel overeengekomen, zouden de gewesten en gemeenten een suppletievergoeding verschuldigd zijn aan Attero, aldus Attero.

Vereniging van Contractanten ASB
Victorialaan 1 | 5213 JG 's-Hertogenbosch
I 06 42061297
E vvc@odbn.nl

2. ARBITRAGE I (2011-2014)

Attero is in 2015 een procedure gestart bij het Nederlands Arbitrage Instituut, NAI, ("Arbitrage I") om van de gewesten en gemeenten een suppletievergoeding te verkrijgen voor wat betreft de jaren 2011-2014. Arbitrage is een vorm van geschilbeslechting die partijen overeen kunnen komen als alternatief voor de gang naar de gewone civiele rechter. In de overeenkomst tussen partijen was arbitrage als verplichte vorm van geschilbeslechting afgesproken. In deze arbitrale procedure is met succes door de VvC verweer gevoerd en zijn alle vorderingen van Attero afgewezen. Deze uitspraak is onherroepelijk.

3. ARBITRAGE II (2015-JANUARI 2017)

Attero heeft over de periode 2015, 2016 en januari 2017 een tweede arbitragezaak gestart waarin Attero in het gelijk werd gesteld waardoor de naheffing betaald moest worden. De Vereniging van Contactanten heeft tegen deze uitspraak een vernietigingsprocedure gevoerd bij het Gerechtshof. Het Gerechtshof heeft echter de vonnissen uit arbitrage II vervolgens vernietigd, waardoor Attero de naheffing weer terug heeft moeten betalen aan de gewesten/gemeenten.

Cassatieprocedure Arbitrage II en uitspraak:
Attero heeft tegen de uitspraak van het Gerechtshof cassatie ingesteld bij de Hoge Raad. In de informatiebrief van oktober 2022 bent u geïnformeerd over het advies van de procureur-generaal. Het advies van de procureur-generaal was ongunstig voor de gewesten/gemeenten. Het betrof echter enkel een advies en het was aan de Hoge Raad om dit advies al dan niet te volgen. De Hoge Raad heeft een van de cassatieklachten die Attero tegen de uitspraak van het Gerechtshof had ingesteld, gegrond verklaard, en heeft daarom de uitspraak van het gerechtshof Den Haag vernietigd. Tegen de verwachting in heeft de Hoge Raad de zaak vervolgens zelf afgedaan.

De Hoge Raad oordeelt kort gezegd dat het Gerechtshof wel had moeten onderzoeken of in Arbitrage II het gezag van gewijsde is toegepast, maar niet "op welke wijze" en "met welk resultaat". Anders gezegd: als het tweede scheidsgerecht in Arbitrage II heeft gekeken of het beginsel van gezag van gewijsde in aanmerking is genomen, dan mag het Gerechtshof niet meer toetsen of het tweede scheidsgerecht dat op een goede manier heeft toegepast en wat dan de uitkomst daarvan is.
Informatie over deze uitspraak is te vinden via de volgende link: ECLI:NL:HR:2023:422, Hoge Raad, 21/04056.
https://uitspraken.rechtspraak.nl/#!/details?id=ECLI:NL:HR:2023:422&showbutton=true&keyword=attero&idx-l
Dat betekent dat de vernietiging van de arbitrale vonnissen van het tweede scheidsgerecht wordt teruggedraaid, en dat er dus weer uitgegaan moeten worden van die arbitrale vonnissen. Het uiteindelijke gevolg van de uitspraak is dus dat de procedure met betrekking tot de naheffing over de jaren 2015-2017 tussen Attero en de VvC tot een definitief einde is gekomen en dat Attero weer aanspraak kan maken op de in de tweede arbitrage toegekende suppletievergoedingen, en wel per direct.
De uitspraak van de Hoge Raad is definitief en hier is geen verweer meer tegen mogelijk.
Over de proceskosten is bepaald dat deze voor rekening komen van de gewesten en gemeenten. De exacte hoogte van de vorderingen, inclusief de wettelijke rente en proceskosten, zal met de advocaten van Attero binnenkort worden afgestemd.

Vereniging van Contractanten ASB
Victorialaan 1 | 5213 JG 's-Hertogenbosch
T 06 42061297
E wc@odbn.nl

Geheim karakter arbitrage

De arbitrale procedures tussen de gewesten en gemeenten en Attero hebben een geheim karakter. Dit volgt uit de voorschriften van het Nederlands Arbitrage Instituut. Deze voorschriften waren en zijn van toepassing op de arbitrale procedures, omdat partijen dit al hadden afgesproken in de overeenkomsten voor het aanleveren van brandbaar huishoudelijk restafval. Hoewel de uitspraak van het Gerechtshof, de conclusie van de procureur-generaal en de uitspraak van de Hoge Raad openbaar zijn, mogen de procespartijen op basis van deze geheimhoudingsplicht nog steeds niet communiceren over de arbitrale procedures en de inhoud van de arbitrale vonnissen.

Alle externe communicatie over de arbitrage en de vernietigingsprocedure loopt daarom via de voorzitter van de VvC, de heer Daan Quaars. Indien u door media wordt benaderd met vragen over de arbitrage of de vernietigingsprocedure (waaronder de cassatie), kunt u doorverwijzen naar mevrouw Manon Hopmans, de communicatieadviseur van de voorzitter van de VvC. Zij is bereikbaar op het telefoonnummer 06-52813804 en via mbc.hopmans(5)breda.nl.

Voor vragen en opmerkingen kunt u contact opnemen met uw portefeuillehouder.

Hoogachtend,

Het bestuur van de Vereniging van Contractanten Afvalsturing Brabant,
Namens deze, de voorzitter,

Daan Quaars