

Aan: De Brabantse gewesten en gemeenten
van Regio Hart van Brabant

Datum 27-09-2022	Ons kenmerk	Telefoonnummer 06 42061297	Contactpersoon Mark van Rijn
Bijlage(n)	Uw kenmerk	Registratienummer	Onderwerp nieuwsbrief conclusie PG in de cassatieprocedure bij de Hoge Raad (vervolg vernietigingsprocedure arbitrage)

Geachte besturen van de gewesten, en gemeenten Regio Hart van Brabant,

In oktober 2021 bent u geïnformeerd dat Attero cassatie heeft ingesteld bij de Hoge Raad tegen het arrest van het Hof Den Haag van 29 juni 2021. In deze cassatieprocedure is inmiddels het advies van de procureur-generaal van de Hoge Raad aan partijen toegestuurd, de zogeheten Conclusie. Dit objectieve advies dat in iedere cassatieprocedure aan de Hoge Raad wordt gegeven, zal op korte termijn worden gepubliceerd op www.rechtspraak.nl. Daarmee wordt de Conclusie openbaar. In deze brief informeert de VvC u daarom nogmaals kort over de cassatieprocedure en het vervolg daarvan, en over de inhoud van de Conclusie.

Vernietigingsprocedure

De cassatie is onderdeel van de vernietigingsprocedure tussen de Brabantse gewesten en gemeenten en Attero. Deze vernietiging heeft betrekking op de tweede arbitrale procedure die tussen de gewesten en gemeenten en Attero is gevoerd ('Arbitrage II') over de naheffing die Attero in rekening meende te kunnen brengen voor minderleveringen van brandbaar huishoudelijk restafval. SGH heeft besloten niet deel te nemen aan deze vernietigingsprocedure. Het Hof Den Haag heeft in zijn arrest van 29 juni 2021 de arbitrale vonnissen uit Arbitrage II vernietigd, omdat het Scheidsgerecht zich in de arbitrage niet aan de opdracht heeft gehouden. Het arrest bracht mee dat er niet langer een grondslag bestond voor de betaling van een naheffing door de gewesten en gemeenten aan Attero.

Aangezien het arrest van het hof uitvoerbaar bij voorraad is verklaard, moest Attero direct gehoor geven aan het arrest. Dat is ook gebeurd. De door de gewesten en gemeenten betaalde bedragen zijn door Attero dan ook terugbetaald. (dit met uitzondering van de betaling door SGH, nu zij geen partij was bij de vernietigingsprocedure). Mocht de Hoge Raad Attero gelijk geven en het arrest van het hof vernietigen, dan zal Attero weer direct aanspraak kunnen maken op de bedragen die zij aan de gewesten en gemeenten heeft terugbetaald.

Cassatieprocedure

Wij hebben u reeds op de hoogte gebracht van het feit dat Attero tegen het arrest van het Hof Den Haag cassatie heeft ingesteld bij de Hoge Raad. In de informatiebrief van oktober 2021 heeft de VvC een toelichting gegeven op de procedure bij de Hoge Raad en is een inschatting gegeven van de tijdlijn.

Inmiddels zijn door beide partijen de schriftelijke toelichtingen op hun verweer ingediend bij de Hoge Raad. Dit geldt ook voor de reacties die beide partijen op elkaar mochten geven. Na het indienen van de stukken door partijen brengt de objectieve adviseur van de Hoge Raad, de procureur-generaal, een advies uit aan de Hoge Raad in de vorm van de Conclusie. Ook daar mogen partijen kort schriftelijk op reageren.

De Conclusie van de procureur-generaal is op vrijdag 9 september jl. aan partijen verzonden. Helaas is de inhoud van de Conclusie ongunstig voor de gewesten en gemeenten. In het advies aan de Hoge Raad wordt het betoog van Attero gevolgd. De procureur-generaal adviseert om het arrest van het Hof Den Haag te vernietigen en de vernietigingsprocedure verder (opnieuw) te laten behandelen door een van de andere gerechtshoven in Nederland.

Tot en met uiterlijk vrijdag 23 september jl. mochten partijen heel kort reageren op de Conclusie. Van deze mogelijkheid heeft de VvC gebruik gemaakt om aan te geven dat de Conclusie uitgaat van een onjuiste rechtsopvatting over het gezag van gewijsde.

De Conclusie van de procureur-generaal aan de Hoge Raad is het eerste stuk in deze cassatieprocedure dat openbaar zal worden gemaakt. Dit zal op korte termijn gebeuren via de website van de Rechtspraak.

Van belang is dat de Conclusie enkel een advies is aan de Hoge Raad. Het is dus niet de uitspraak van de Hoge Raad. De Hoge Raad is vrij een andere uitspraak te doen dan waartoe de procureur-generaal nu heeft geconcludeerd, de Hoge Raad heeft ook de mogelijkheid de Conclusie wel te volgen. Zoals in de brief van oktober 2021 aan u aangegeven kan de Hoge Raad (I) het arrest van het Hof Den Haag in stand laten, (II) het arrest vernietigen en verwijzen naar een ander gerechtshof, of (III) het arrest vernietigen en de zaak zelf afdoen. De VvC wacht dus met veel belangstelling de uitspraak van de Hoge Raad af.

De Hoge Raad heeft aangegeven op 3 maart 2023 uitspraak te gaan doen in de zaak. Wanneer uitspraak is gedaan, wordt u daarover verder geïnformeerd.

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 over het aanleveren van brandbaar huishoudelijk restafval. Hoewel het arrest van het hof en de conclusie van de procureur-generaal 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



Vereniging van Contractanten
Afvalsturing Brabant

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

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@breda.nl.

Voor vragen en opmerkingen kunt u contact opnemen met de heer Mark van Rijn, te bereiken via het e-mailadres vvc@odbn.nl.

Hoogachtend,

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


Daan Quaars

GEHEIM

MEMO

Aan : Raadsleden
Van :
Datum : 30 september 2022

Onderwerp : Arbitrage betreffende levering huishoudelijk afval

Historie

Contract (van 1997 tot 1 februari 2017) Tussen Brabantse gemeenten en Attero: ***voor levering van huishoudelijk afval dat door Attero zou worden verwerkt in hun verbrandingsinstallatie.*** Onderdeel van het contract was de hoeveelheid afval die zou worden aangeleverd zodat de installatie rendabel kon blijven branden. Doordat de gemeenten niet de afgesproken hoeveelheid konden aanleveren ontstond een geschil. Contractueel was overeengekomen dat de gewesten en gemeenten dan een suppletievergoeding verschuldigd zouden zijn aan Attero stelt Attero.

In 2015 is Attero een procedure gestart bij de Nederlandse Arbitrage instuut over de jaren 2011 – 2014. Deze procedure heeft Attero verloren en alle vorderingen van Attero zijn afgewezen.

In 2016 heeft Attero opnieuw een arbitrageaanvraag ingediend bij het instituut, over de jaren 2015 -2017. Bij eindvonnis 25 juli 2019 is Attero in het gelijk gesteld.

In 2019 heeft de regio vernietigingsprocedure aangevangen. Op 29 juni 2021 heeft het Hof de arbitrale vonnissen uit Arbitrage II vernietigd Attero is veroordeeld in de proceskosten en het arrest is uitvoerbaar bij voorraad verklaard.

In 2021 heeft Attero heeft cassatie ingesteld waarbij de uitspraak wordt verwacht in maart 2023. (zie [bijgevoegde brief voor stand van zaken](#))

Inhoudelijk

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 verweer gevoerd en zijn **alle vorderingen van Attero afgewezen.**

Arbitrage II (2015-januari 2017)

Attero heeft op 24 november 2016 een nieuwe arbitrageaanvraag ingediend bij het NAI. Het geschil dat Attero aan arbiters heeft voorgelegd, is opnieuw de vraag of Attero aan de gewesten en gemeenten een (suppletie)vergoeding in rekening mag brengen voor het verwerven van extra brandbaar afval, dit keer met betrekking tot de jaren 2015, 2016 en januari 2017. Het Scheidsgerecht heeft de **gewesten en gemeenten in Arbitrage II veroordeeld tot betaling van de suppletievergoedingen aan Attero vanwege de**

minderleveringen in 2015, 2016 en januari 2017. Tot betaling is overgegaan naar aanleiding van het oordeel in Arbitrage II.