

Toelichting

Algemeen

Dit protocol regelt op hoofdlijnen de relatie tussen het College van Procureurs-generaal van het Openbaar Ministerie (OM), de Belastingdienst/ Fiscale Inlichtingen- en opsporingsdienst en Economische Controledienst van het Ministerie van Financien (FIOD-ECD) en de Nederlandse Zorgautoriteit (NZa). De basis hiervoor is artikel 17 van de Wet marktordening gezondheidszorg (Wmg). Dit protocol heeft geen betrekking op de Belastingdienst als zodanig, maar uitsluitend op het FIOD-ECD onderdeel van de Belastingdienst.

Op grond van de Wmg heeft de NZa tot taak toezicht te houden op de naleving van het bepaalde bij of krachtens deze wet. De NZa is voorts belast met de bestuursrechtelijke handhaving van de Wmg, Zvw en AWBZ. De handhavinginstrumenten die de NZa hiertoe ter beschikking staan zijn de aanwijzing, last onder dwangsom, bestuursdwang en de boete. De NZa heeft met betrekking tot de wijze van uitvoering van haar bestuursrechtelijke handhavingstaken een handhavingplan opgesteld.

Het OM is belast met de strafrechtelijke handhaving en heeft tot taak om een vervolgingsbeslissing te nemen.

De FIOD-ECD is belast met de opsporing van economische delicten.

Onderwerpen die in dit protocol onder meer aan de orde komen zijn:

- de uitwisseling van relevante informatie in het kader van toezicht en opsporing
- de afstemming over bestuursrechtelijke dan wel strafrechtelijke handhaving
- dossieroverdracht van de NZa naar OM en vice versa.

Gezien de directe relatie tussen toezicht, opsporing, strafrechtelijke en bestuursrechtelijke handhaving is er om doelmatigheidsredenen voor gekozen om één protocol op te stellen.

Toelichting op artikelen

Artikel 1

In artikel 1 worden een aantal definities opgesomd. Ten aanzien van de Belastingdienst/ Fiscale Inlichtingen- en opsporingsdienst en Economische Controledienst van het Ministerie van Financien wordt voor de duidelijkheid opgemerkt dat het hierbij alleen gaat om de FIOD-ECD-onderdeel van de Belastingdienst en niet om de Belastingdienst als zodanig.

Artikel 2

In dit artikel wordt geduid in welke gevallen de bevoegdheden van de NZa en het OM respectievelijk de FIOD-ECD elkaar kunnen overlappen. Deze overlap wordt aangeduid met samenloop.

Samenloop tussen de NZa en het OM treedt op in die gevallen waarin de NZa een bestuurlijke boete kan opleggen en het OM strafvervolging kan instellen. Afstemming tussen NZa en OM hierover is noodzakelijk vanwege het ne bis in idem-beginsel. Ook kan het bij deze samenloopsituaties opportuun zijn dat afstemming plaatsvindt over de keuze voor bestuursrechtelijke dan wel strafrechtelijke handhaving.

Samenloop tussen de NZa en de FIOD-ECD is aan de orde als de NZa toezichtsactiviteiten kan uitvoeren en de FIOD-ECD opsporingsactiviteiten kan verrichten. De toezichthouders van de NZa en de opsporingsambtenaren van de FIOD-ECD dienen elkaar die gegevens en inlichtingen te verstrekken die noodzakelijk zijn ter uitoefening van deze taken.

Artikel 3

Ten behoeve van de afstemming, het bijeenbrengen en het uitwisselen van informatie in samenloopsituaties voorziet dit protocol in een periodiek tripartiete overleg. Het OM zal dit tripartiete overleg voorzitten. Gezien de directe samenhang tussen toezicht, opsporing, bestuursrechtelijke dan wel strafrechtelijke handhaving is gekozen voor een tripartiete overlegstructuur.

In de leden 3 en 4 is bepaald dat het doel van het tripartiete overleg is om alle relevante informatie uit te wisselen over zaken waarin sprake is van samenloop. De samenloopsituaties zijn omschreven in artikel 2.

In het tripartiete overleg zullen in elk geval de in het vijfde en zesde lid van dit artikel genoemde samenloopzaken worden ingebracht. Het gaat hierbij enerzijds om door de NZa aan te melden zaken waarin zij overweegt om een bestuurlijke boete op te leggen. Anderzijds gaat het om door het OM aan te melden zaken die zich in de visie van het OM meer lenen voor bestuursrechtelijke handhaving.

Ten behoeve van de aanmelding van zaken voor het tripartiete overleg zullen partijen gebruik maken van bijgevoegde matrix (zie bijlage). Door middel van deze matrix zijn de betrokken partijen in staat voorafgaand aan het tripartiete overleg een goed oordeel te vormen over de aangemelde zaak. De matrix zal door partijen eveneens worden gehanteerd voor de afstemming over bestuursrechtelijke dan wel strafrechtelijke handhaving.

Na de afstemming tussen partijen tijdens het tripartiete overleg beslist het OM of het van strafvervolging en van toepassing van artikel 74 van het Wetboek van Strafrecht afziet. In dat artikel is geregeld dat het OM ter voorkoming van strafvervolging wegens misdrijven een aantal voorwaarden kan stellen. Bij voldoening aan die voorwaarden door de overtreder vervalt het recht tot strafvervolging.

Na de afstemming tussen partijen tijdens het tripartiete overleg zal ook de NZa besluiten om al dan niet tot bestuursrechtelijke handhaving over te gaan.

De beslissing omtrent de bestuursrechtelijke dan wel strafrechtelijke afdoening evenals de onderbouwing van dat besluit zal eveneens op het matrixformulier worden ingevuld. De matrix dient gevoegd te worden in het NZa-boetedossier ter bewijs dat artikel 95 van de Wmg is nageleefd. In een gerechtelijke procedure dient dit document openbaar gemaakt te kunnen worden.

In het laatste lid van dit artikel is tot slot geregeld dat partijen elkaar in het tripartiete overleg ook zullen informeren over zaken en ontwikkelingen die voor elkaars functioneren van belang kunnen zijn.

Artikel 4

Indien er acute situaties optreden waarin, bijvoorbeeld vanwege de zwaarwegendheid van de zaak, publiciteit dan wel wettelijke termijnen, niet gewacht kan worden op het eerstvolgende tripartiete overleg, zullen partijen elkaar onverwijld informeren. Het afstemmen over deze samenloopzaken kan telefonisch dan wel via een spoedoverleg plaatsvinden. Besluiten die hieruit vloeien dienen schriftelijk over en weer bevestigd te worden.

Artikelen 5 en 6

In deze artikelen is geregeld hoe de zaakoverdracht tussen de NZa en het OM plaatsvindt nadat in het tripartiete overleg tot deze overdracht is besloten.

Zo is geregeld dat:

- de overdragende partij alle relevante gegevens binnen de tijdens het tripartiete overleg vastgestelde termijn zal overdragen;
- de overdragende partij door de ontvangende partij op de hoogte gehouden zal worden van de overgedragen zaak;
- de ontvangende partij de gegevens alleen zal gebruiken voor het doel waarvoor deze zijn verstrekt.

Artikel 7

In dit artikel is de informatieverstrekking aan derden geregeld. Met betrekking tot deze informatieverstrekking is uitgangspunt dat deze niet plaatsvindt indien het belang van het onderzoek zich daartegen verzet.

In het eerste lid is bepaald dat indien de vermoedelijke overtreder op de hoogte is van een lopend onderzoek, hij in kennis zal worden gesteld van de overdracht van de zaak van de NZa naar het OM en omgekeerd. Deze in kennisstelling van de overtreder zal uiteraard pas plaatsvinden nadat de overdracht en afstemming met de ontvangende partij heeft plaatsgevonden.

In het tweede lid is bepaald dat de vermoedelijke overtreder conform de Wmg in elk geval en schriftelijk op de hoogte wordt gesteld indien de overtreding wordt voorgelegd aan het OM.

Artikel 8

Het OM respectievelijk de NZa zullen informatie die van elkaar verkregen is alleen openbaar maken dan wel aan derden verstrekken met toestemming van de verstrekkende partij. Onder derden vallen ook de andere toezichthouders met wie de NZa samenwerkingsprotocollen heeft gesloten op grond van artikel 17 van de Wmg.

Artikel 9

Op grond van dit artikel zullen de FIOD-ECD, het OM en de NZa elkaar in elk geval informeren over publicaties, persmededelingen en anderszins die voor elkaars functioneren van belang kunnen zijn en voor zover nodig afstemmen.

Artikelen 10 en 11

Deze artikelen betreffen een aantal organisatorische bepalingen.

Zo wordt in artikel 10 geregeld dat in beginsel één keer per jaar bestuurlijk overleg zal plaatsvinden tussen de NZa, het OM en de FIOD-ECD. Dit artikel geeft de mogelijkheid om, indien nodig, vaker te overleggen. In het tweede lid wordt geregeld dat de NZa, het OM en de FIOD-ECD ieder een contactpersoon aanwijzen die zorgt voor de coördinatie van de uitvoering van de contacten tussen deze organisaties.

Voorts is geregeld dat jaarlijks bij een bestuurlijk overleg zal worden besproken of het protocol wordt nageleefd (artikel 11, eerste lid). Tenminste eens in de vier jaar wordt het protocol geëvalueerd. Uit die evaluatie zal blijken of er noodzaak bestaat om het protocol aan te passen (artikel 11, derde lid).

Artikelen 12 en 13

In de slotbepalingen is een hardheidsclausule opgenomen die uitsluitel moet bieden voor die gevallen waarin het protocol niet voorziet. Eveneens is de inwerkingtreddingsdatum van dit protocol vastgelegd.

CONCEPT