

Raadsfractie PvdA
Postbus 5100
7600 GC ALMELO

Postadres:
Gemeente Almelo
Postbus 5100
7600 GC Almelo

Bezoekadres:
Haven Zuidzijde 30
7607 EW Almelo

telefoon: **(0546) 54 11 11**
e-mail: **gemeente@almelo.nl**
internet: **www.almelo.nl**

Uw brief 26 september 2024	Uw kenmerk	Ons kenmerk UIT - 24117237	Datum 22 oktober 2024
Bijlage(n)	Doorkiesnummer 0546-54 11 11	Behandeld door A.A.J.M. Roosendaal	Zaaknummer DCS - 2490095
Onderwerp beantwoording schriftelijke vragen inzake raadsbesluit Stadstheater			

Geachte mevrouw Geerdink,

In uw brief van 26 september 2024 heeft u namens uw fractie vragen gesteld over het raadsbesluit van 27 februari 2024 "besluit toekomst Stadstheater", de publicatie hierover in Tubantia op 11 juli 2024 en de bevoegdheid tot besluitvorming over subsidies.

Hierna volgt de beantwoording van deze vragen.

- 1. In het krantenartikel wordt gesteld dat de gemeenteraad op 27 februari 2024 geen besluit heeft genomen over de subsidieaanvragen van het Stadstheater, terwijl uit het amendement duidelijk blijkt dat de raad wel degelijk heeft besloten tot volledige afwijzing van alle subsidieaanvragen. Kunt u toelichten of de gemeenteraad juridisch bevoegd was om dit besluit te nemen, en op welke gronden dit besluit mogelijk niet als een 'definitief besluit' wordt gezien door de jurist van de gemeente?*

Het Stadstheater verzocht de gemeente om een verhoging van de jaarlijkse subsidie, een investeringssubsidie en een overbruggingsubsidie. Deze verzoeken leidden tot een principiële vraag over de inzet van gemeenschapsgeld. Aangezien het budgetrecht bij de gemeenteraad ligt en de raad een kaderstellende rol heeft, heeft het college de raad verzocht een kaderstellend besluit te nemen aan de hand van drie scenario's.

Vanwege zijn kaderstellende rol en budgetrecht is de raad bevoegd geweest om op 27 februari 2024 het besluit te nemen om geen subsidie meer beschikbaar te stellen aan het Stadstheater. Juridisch is het raadsbesluit weliswaar kaderstellend voor het college, maar tegenover het Stadstheater niet rechtstreeks op rechtsgevolg gericht. Dat rechtsgevolg voor het Stadstheater ontstaat pas nadat het college, ter uitvoering van het kaderstellende besluit van de raad, beslissingen heeft genomen op de subsidieaanvragen van het Stadstheater. Hierdoor is het raadsbesluit niet aan te merken als een besluit als bedoeld in de Algemene wet bestuursrecht (Awb) en om die reden staat daartegen geen bezwaar en beroep open.

- 2. Indien het bezwaar van het Stadstheater niet-ontvankelijk wordt verklaard omdat er volgens de gemeente geen definitief besluit is genomen, welke juridische implicaties heeft dit voor het Stadstheater? Kan het besluit, hoewel mogelijk onbevoegd genomen door de raad, juridisch onaantastbaar worden na verloop van tijd?*

De Commissie van Advies voor de Bezwaarschriften heeft geadviseerd om het bezwaar van het Stadstheater tegen het raadsbesluit niet-ontvankelijk te verklaren. Het college heeft op 22 oktober 2024 besloten om de raad voor te stellen het advies over te nemen en het bezwaar niet-ontvankelijk te verklaren. Als de raad het voorstel van het college volgt kan het Stadstheater tegen dat raadsbesluit (hoger) beroep instellen. Als het Stadstheater die procedure zou beginnen, dan gaat die procedure alleen over de niet-ontvankelijkheid (en dus over de vraag of het raadsbesluit vatbaar is voor bezwaar en beroep), en niet over de inhoud van het besluit. In die procedure komt dan dus 'hooguit' onherroepelijk vast te staan of het raadsbesluit (los van de uitvoerende collegebesluiten) een besluit is waartegen bezwaar en beroep openstaat. Mocht de bestuursrechter oordelen dat het besluit wél vatbaar was voor bezwaar en beroep, dan moet alsnog een inhoudelijke beoordeling van het bezwaar tegen het raadsbesluit plaatsvinden. Op dit moment is niet de verwachting dat dit het oordeel van de rechter zal zijn.

Een procedure als hiervoor beschreven laat onverlet dat de raad hoe dan ook bevoegd was om een kaderstellend besluit te nemen. In zoverre is het raadsbesluit op zichzelf nu al een definitief besluit. Het is aan het college om dit kaderstellende besluit uit te voeren en besluiten op de subsidieaanvragen van het Stadstheater te nemen.

- 3. Het geamendeerde raadsvoorstel bevat een duidelijk en concreet besluit over de subsidies voor het Stadstheater. Kunt u onderbouwen waarom het gewijzigde raadsvoorstel dat in stemming is gebracht slechts een kader vaststelt en niet een definitief besluit? Kunt u dit juridisch onderbouwen?*

Zie de beantwoording van vraag 1.

- 4. Wanneer wordt er een uitspraak gedaan door de bezwaarschriftencommissie? Kunt u, zodra er een uitspraak is, deze delen met de gemeenteraad?*

De Commissie van Advies voor de Bezwaarschriften heeft op 5 september 2024 advies uitgebracht aan het college. Het advies is als bijlage bij het raadsvoorstel (RAAD-8501) opgenomen om het bezwaar niet-ontvankelijk te verklaren.

- 5. Kunt u bevestigen dat volgens de Algemene Subsidieverordening van de gemeente Almelo uit 2013, zoals vastgesteld in artikel 4, het college van burgemeester en wethouders exclusief bevoegd is om besluiten te nemen over het verlenen, weigeren en vaststellen van subsidies, en niet de gemeenteraad?*

Dat klopt. Dit met inachtneming van de daarvoor in de begroting opgenomen financiële middelen.

- 6. Gezien de inhoud van artikel 4 van de Algemene Subsidieverordening, kunt u uitleggen waarom de gemeenteraad op 27 februari 2024 een besluit heeft genomen over de afwijzing van subsidieaanvragen van het Stadstheater, terwijl dit buiten haar formele bevoegdheid valt?*

Zie de beantwoording van vraag 1. De raad heeft besloten om geen subsidie meer beschikbaar te stellen aan het Stadstheater. De uitwerking hiervan, het beslissen op de aanvragen zelf, volgt door het college. Deze besluiten zijn op 22 oktober 2024 genomen.

7. *Kunt u toelichten op welke juridische grond u het amendement "Scenario D: Afwijzen verzoek Stadstheater" heeft beoordeeld, waarbij de raad besluit tot afwijzing van meerdere subsidieaanvragen? Heeft u daarbij rekening gehouden met de in de Algemene Subsidieverordening vastgelegde bevoegdheden?*

De raad was vanuit zijn kaderstellende rol en budgetrecht bevoegd om te besluiten geen subsidie meer beschikbaar te stellen aan het Stadstheater. Het college geeft hier uitvoering aan door besluiten te nemen op de subsidieaanvragen. Dit is in overeenstemming met hetgeen is bepaald in de Algemene Subsidieverordening. In raadsbrief RAAD-8502 wordt de uitwerking van deze besluiten toegelicht.

8. *Kunt u verduidelijken waarom u de gemeenteraad een besluit heeft laten nemen over een onderwerp dat volgens de subsidieverordening buiten haar bevoegdheid valt, zonder dat dit besluit juridisch werd teruggefloten door het college?*

Uit de beantwoording van de voorgaande vragen komt naar voren dat dit niet aan de orde is.

9. *Hoe verklaart u de discrepantie tussen het amendement waarin de raad expliciet besluit om subsidies af te wijzen en de verklaring van de gemeentelijke jurist dat er "slechts een kader" is vastgesteld en geen definitief besluit is genomen?*

Er is geen sprake van een discrepantie. Zie ook de beantwoording van vraag 6.

10. *Kunt u bevestigen dat een besluit genomen door een orgaan zonder de daarvoor benodigde bevoegdheid juridisch nietig is, of op zijn minst vernietigbaar?*

Ja, dat kan aan de orde zijn. Maar dat geldt niet voor het kaderstellende besluit dat de raad heeft genomen, zoals uit de beantwoording van de voorgaande vragen volgt.

11. *Wat zijn volgens u de juridische consequenties voor de gemeente Almelo als het besluit van 27 februari 2024 nietig wordt verklaard, gezien het feit dat de raad buiten zijn bevoegdheden is getreden?*

Hier is geen sprake van omdat de raad niet buiten zijn bevoegdheden is getreden.

12. *Gezien de vastgestelde bevoegdheidsverdeling in de Algemene Subsidieverordening, bent u voornemens om het besluit van de gemeenteraad te herroepen en het college alsnog een inhoudelijk besluit te laten nemen over de subsidieaanvragen van het Stadstheater?*

Nee, dat voornemen hebben wij niet en het college heeft daartoe ook geen bevoegdheid. Wel hebben wij op 22 oktober 2024 besluiten genomen op de subsidieaanvragen. Dat behoort wel tot onze bevoegdheden.

13. *Indien u niet van plan bent het besluit van de raad te herroepen, kunt u dan aangeven hoe u denkt dit besluit te kunnen handhaven, ondanks de duidelijke aanwijzingen dat de gemeenteraad buiten haar bevoegdheid heeft gehandeld?*

De raad heeft niet buiten zijn bevoegdheid gehandeld. De handhaving van het besluit staat voor ons dan ook niet ter discussie.

14. *Kunt u uitleggen waarom het college niet eerder heeft ingegrepen toen de gemeenteraad een besluit nam over subsidieverlening, wat normaal gesproken buiten haar bevoegdheid ligt?*

Ingrijpen was niet nodig. Zie ook de beantwoording van (o.a.) vraag 13.

15. Bent u bereid om publiekelijk toe te geven dat de gemeenteraad op 27 februari 2024 een besluit heeft genomen dat buiten haar bevoegdheid valt en dat dit besluit daarom niet rechtsgeldig is?

Zoals blijkt uit de beantwoording van de vragen hiervoor, is er op dit moment geen reden om aan te nemen dat de raad met dit besluit zijn bevoegdheid te buiten is gegaan.

16. Wat zijn de consequenties voor het Stadstheater nu het bezwaar dat zij hebben ingediend mogelijk gegrond is vanwege de onrechtmatigheid van het raadsbesluit?

Zoals blijkt uit de beantwoording van de vragen hiervoor, is er op dit moment geen reden om aan te nemen dat het besluit van de raad onrechtmatig is.

17. Indien het besluit van de gemeenteraad onrechtmatig wordt verklaard, welke stappen zal het college dan ondernemen om het Stadstheater correct en tijdig te compenseren voor de opgelopen vertraging en mogelijke schade?

Zoals blijkt uit de beantwoording van de vragen hiervoor, is er op dit moment geen reden om aan te nemen dat het besluit van de raad onrechtmatig is. In het verlengde daarvan is er ook geen reden voor compensatie.

Hoogachtend,
Burgemeester en wethouders van Almelo,
de secretaris, de burgemeester,

J.H. Dijkstra

R.T.A. Korteland