



Raadsvoorstel

Zeewolde

Beoogd effect

In hoger beroep (finale) duidelijkheid te krijgen over de reikwijdte van de discretionaire ruimte van de raad bij het aanwijzen van een economische activiteit als activiteit in het algemeen belang (Wet Markt en Overheid).

Beslispunten

1. Instemmen met het door het college ingestelde hoger beroep tegen de uitspraak van de rechtbank Rotterdam van 26 januari 2016 (ECLI; RBROT: 2017: 631).
2. De door het college opgelegde geheimhouding op grond van artikel 25 Gemeentewet bekrachtigen met betrekking tot het vertrouwelijke collegevoorstel en bijlage 2 van dat voorstel (analyse huisadvocaat).

Inleiding

Op 26 januari 2017 heeft de rechtbank Rotterdam uitspraak gedaan op het beroep van Jachthaven Wolderwijd (bijlage 1). Het beroep was gericht tegen het besluit op het bezwaar van uw raad van de gemeente Zeewolde.

Jachthaven Wolderwijd kan zich niet vinden in de aanwijzing door uw raad van de exploitatie van de Aanloophaven als activiteit in het algemeen belang. Door die aanwijzing gelden de gedragsregels van de Wet Markt en Overheid niet, waardoor de integrale kostprijs niet in rekening hoeft te worden gebracht bij het innen van het liggeld.

De rechtbank Rotterdam heeft Jachthaven Wolderwijd in het gelijk gesteld en het beroep gegrond verklaard. In de rechtsoverwegingen 6 en 7 staat de kern van de beoordeling van de rechtbank. Volgens de rechtbank heeft de raad een ruime discretionaire bevoegdheid om te bepalen of er sprake is van een economische activiteit in het algemeen belang. Wel moet het besluit tot stand komen met inachtneming van de zorgvuldigheidseisen die de Algemene wet bestuursrecht (Awb) daaraan stelt. De rechtbank is van mening dat het aanwijzingsbesluit onvoldoende onderbouwd is. Volgens de rechtbank moet eerst uitgebreid onderzocht en feitelijk onderbouwd worden waarom er sprake is van een activiteit in het algemeen belang. Vervolgens moet ook onderbouwd worden dat de hoogte van het liggeld hierop van invloed is. En tot slot moet onderzocht worden welke gevolgen dit heeft voor

onder meer Jachthaven Wolderwijd. De rechtbank is van oordeel dat het onderzoek door de gemeente onvoldoende is geweest.

Het gevolg van deze uitspraak is dat er een nieuw besluit op bezwaar genomen moet worden. Daarbij is een aantal opties mogelijk. Allereerst zou het algemeen belang besluit ingetrokken kunnen worden. De tweede optie is handhaving van het algemeen belang besluit onder een verbeterde motivering. Daarnaast kan tegen de uitspraak van de rechtbank hoger beroep worden ingediend bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven (CBb). Dit schorst de werking van de uitspraak niet. Dat betekent dat er – ook in het geval dat er hoger beroep in wordt gesteld – een nieuw besluit op bezwaar genomen moet worden.

Ons college adviseert – gelet op de analyse van de huisadvocaat – hoger beroep in te stellen.

Argumenten

1. Voor wat betreft de argumenten wordt verwezen naar het collegevoorstel en de daarbij behorende bijlage (waarvoor de geheimhouding is opgelegd);
2. De stukken, waarop de bekrachtiging van de geheimhouding betrekking heeft, betreffen het procesbelang van de gemeente. Openbaarmaking hiervan weegt niet op tegen het (financiële) belang van de gemeente en kan Jachthaven Wolderwijd onevenredig bevoordelen (artikel 10, tweede lid, sub b en g van de Wet openbaarheid van bestuur (Wob). Daarnaast is het advies van de huisadvocaat als een stuk van intern beraad aan te merken (artikel 11 Wob), dat tegelijk ook bedrijfsgegevens bevat (offertegegevens: artikel 10, eerste lid aanhef en onder c. Wob). De genoemde artikelen zijn weigeringsgronden, die zich tegen openbaarmaking van deze stukken (documenten) verzetten (of waarbij het genoemde belang zwaarder weegt dan de openbaarmaking van de stukken).

Kanttekeningen

1. Er is nog weinig jurisprudentie op het gebied van de Wet Markt en Overheid. Het is dus nog niet goed in te schatten wat het oordeel van het CBb zal zijn. In gemeenteland zal deze zaak met belangstelling gevolgd worden.

Hoofdpijnen uitvoering

De huisadvocaat is door ons college gevraagd het hoger beroep namens uw raad in te stellen.

Tevens zal er een nieuw besluit op bezwaar worden voorbereid, dat aan uw raad wordt voorgelegd. Dit nieuwe besluit zal naar alle waarschijnlijkheid onderdeel vormen van de hoger beroepsprocedure. Bij de voorbereiding van dit besluit zal Jachthaven Wolderwijd (ambtelijk) gehoord worden. In dat traject kan ook onderzocht worden of het mogelijk is om tot een oplossing van het geschil te komen, zoals dat ook bij de reguliere bezwaarprocedure gebeurt (de zogenoemde methode Overijssel, een vorm van premediation).

Uiteraard zal een mogelijke oplossing voorgelegd worden aan uw gemeentebestuur.

Burgemeester en Wethouders van Zeewolde,
de secretaris, de burgemeester,

R.C. van Nunspeet

G.J. Gorter

De raad van de gemeente Zeewolde,

gelezen het voorstel van burgemeester en wethouders d.d. 28 februari 2017;
gehoord de commissie Bestuur en Middelen d.d. 4 april 2017;

Besluit

1. in te stemmen met het door het college ingestelde beroep tegen de uitspraak van de rechtbank Rotterdam van 26 januari 2016 (ECLI: RBROT:2017:631);

2. de door het college opgelegde geheimhouding op grond van artikel 25 Gemeentewet te bekrachtigen met betrekking tot het vertrouwelijke collegevoorstel en bijlage 2 van dat voorstel (analyse huisadvocaat).

Aldus besloten door de raad van de gemeente Zeewolde in zijn openbare vergadering van 20 april 2017.

de griffier,

de voorzitter,

L. van Heezik

G.J. Gorter