

Advies aan het college

Onderwerp: Gewijzigde deelnemersovereenkomst met SVn**Portefeuillehouder:** Kevin van Oort**Cluster:** GemeentewinkelOpenbaar ☒ XVertrouwelijk ☐Geheim ☐

(Zaaknr. Liber: 2021060881053)

Voorstel

1. Akkoord te gaan met de gewijzigde deelnemersovereenkomst met SVn ter continuering van de samenwerking voor de verstrekking van stimuleringsleningen, onder de voorwaarde dat de raad een aanvullend aanwijzingsbesluit algemeen belang in het kader van de Wet Markt en Overheid vaststelt, zoals bedoeld onder punt 2;
2. De raad voor te stellen om het verstrekken van leningen via SVn door de gemeente aan te merken als economische activiteit in het algemeen belang, als bedoeld in artikel 25h, vijfde lid, Mededingingswet, en hiertoe een aanvullend aanwijzingsbesluit algemeen belang in het kader van de Wet Markt en Overheid vast te stellen.

Inleiding

Bijna alle gemeenten in Nederland werken samen met het Stimuleringsfonds Volkshuisvesting Nederlandse Gemeenten (SVn) voor het verstrekken van diverse stimuleringsleningen, zo ook Geertruidenberg. In 2000 is hiertoe een overeenkomst gesloten met het SVn. In 2003 heeft de raad een regeling vastgesteld voor de verstrekking van restauratieleningen, in 2008 voor startersleningen. Daarna volgden regelingen voor de blijverslening, duurzaamheidslening en lening voor sportaccommodaties.

De opzet van de deelnemersovereenkomst is aan vernieuwing toe. SVn heeft dit in 2020 uitgebreid afgestemd met de deelnemers en vraagt nu elke gemeente om uiterlijk voor 1-12-2021 akkoord te gaan met de door haar voorgestelde nieuwe deelnemersovereenkomst, voor een continuering van de samenwerking (bijlagen 1 en 4).

De belangrijkste aanpassingen zijn:

- een flexibelere opzet van basisovereenkomst met annexen;
- het opnemen van de digitale SVn-omgeving, actuele privacyregels, de procedure bij beëindiging van de overeenkomst, werking van de rekeningen-courant structuur, verschuldigde vergoedingen, een logische, beperktere aansprakelijkheid van SVn;
- naast de bestaande beheervergoeding (van 0,5% over de uitstaande restschuld) wordt een vaste jaarlijkse vergoeding geïntroduceerd, die voor Geertruidenberg: € 2.000 ex BTW/jaar bedraagt.

Het sluiten van een overeenkomst is als uitgangspunt een bevoegdheid van B&W. In dit geval is voor het sluiten van de overeenkomst ook een besluit nodig om het verstrekken van leningen via SVn door de gemeente aan te merken als economische activiteit in het algemeen belang in relatie met de Mededingingswet en de Wet Markt en Overheid. Het laatstgenoemde besluit is een bevoegdheid van de raad. Daarom is een raadsvoorstel hiervoor aan de orde.

Beoogd effect

Continuering na 2021 van de samenwerking met SVn voor de verstrekking van diverse stimuleringsleningen. En de aanmerking van het verstrekken van leningen via SVn door de gemeente als economische activiteit in het algemeen belang in relatie met de Mededingingswet en de Wet Markt en Overheid.

Argumenten

1.1 De huidige samenwerking met SVn loopt goed, continuering is gewenst

De gemeente werkt sinds 2000 samen met SVn. Zo zijn inmiddels meer dan 100 startersleningen verleend, naast andere leningen. SVn toetst de leningaanvragen aan de financiële voorwaarden en zorgt voor de administratieve en financiële afwikkeling. Zie bijlage 6 (blz. 3) voor de verdere basisdienstverlening van SVn. De samenwerking met SVn is goed en gezien het belang van het kunnen blijven verstrekken van de leningen is het sluiten van de nieuwe deelnemersovereenkomst wenselijk. Er zijn geen belemmeringen hiervoor. Uit informatie vanuit SVn begin juni 2021 volgt, dat alle deelnemers (350) de nieuwe overeenkomst willen sluiten.

1.2 Het niet verlengen van de overeenkomst leidt tot gecompliceerde situatie voor lopende leningen

Volgens het SVN zou het niet verlengen van de overeenkomst voor 1-12-2021 voor zowel SVN als gemeente een gecompliceerde situatie opleveren voor o.a. lopende leningen etc. Volgens de nieuwe overeenkomst kan deze overigens altijd door partijen gezamenlijk worden opgezegd met een opzegtermijn van 1 jaar.

Bij akkoord dienen ook de verplichte annexen 1 t/m 3 bij de overeenkomst te worden ondertekend (over de beheervergoeding, de digitale SVN-omgeving en de rekeningen-courant). De annexen 4 en 5 (over afwijken wat betreft leeftijdsgrens en declaratieproces) zijn facultatief en niet aan de orde voor ons. Annex 6 (over het privacyreglement) is ter kennisname. Daarnaast zijn desgewenst altijd aanvullende afspraken mogelijk.

De volgende aspecten verdienen nader aandacht.

1.3 Privacy in relatie tot de AVG is geborgd in de overeenkomst

Privacy is geregeld in artikel 7 en annex 6 van de overeenkomst. Zowel SVN als de gemeente moet zich aan de AVG houden. Beide partijen zijn er zelf verantwoordelijk voor, dat zij voor het verkrijgen en verwerken van de gegevens een verwerkingsgrondslag hebben. Ook voor het afhandelen van datalekken, het vaststellen van bewaartermijnen en de vernietiging van gegevens zijn zij zelf verantwoordelijk. Op dit moment is het daarom volgens SVN niet nodig om aanvullend op de deelnemersovereenkomst afspraken hierover te maken via een verwerkers- dan wel samenwerkingsovereenkomst. SVN gebruikt uitsluitend gegevens van haar klanten voor promotiedoeleinden, indien hier expliciet toestemming voor is gegeven. Wel worden gegevens mogelijk gebruikt voor klantonderzoek, tenzij hier bezwaar tegen wordt gemaakt. Mede gezien voorgaande kan erop vertrouwd worden dat SVN zorgvuldig omgaat met privacy en de AVG. Ingestemd kan worden met de omgang hiermee zoals vermeld in de overeenkomst.

1.4. Het afsluiten van de overeenkomst leidt niet tot problemen met de aanbestedingsregels

De overeenkomst wordt aangegaan voor onbepaalde tijd. De diensten van SVN vallen volgens de aanbestedingsregels onder 'sociale en specifieke diensten'. De drempel voor het Europees aanbesteden van zulke diensten bedraagt € 750.000,00. Het bedrag dat de afgelopen jaren op de rekeningen-courant bij SVN is gestort voor de leningen betreft een hoger bedrag. SVN heeft onderbouwd aangegeven, dat voor het sluiten van de overeenkomst niet aanbesteed hoeft te worden in de zin van het gemeentelijke aanbestedingsbeleid, "omdat de relatie tussen de deelnemer en SVN kan worden gezien als de quasi-in-house uitzondering van artikel 2:24 b Aanbestedingswet, waardoor de opdrachten zonder aanbesteden verstrekt kunnen worden." Zie bijlage 7 voor de uitgebreidere argumentatie van SVN. Met deze argumentatie kan worden ingestemd. Omdat de gemeente feitelijk bepaalt hoe de uitvoering door de derde (SVN) plaatsvindt, namelijk binnen de kaders van de gemeentelijke verordeningen voor de leningen, en gezien het feit dat het in essentie gaat om continuering van jarenlange samenwerking met SVN, hoeft geen aanbestedingsprocedure te worden gevolgd voor het sluiten van de voorliggende deelnemersovereenkomst. De adviseur van het inkoopbureau heeft op basis van de voorhanden zijnde informatie positief geadviseerd over de argumentatie van de SVN, en geadviseerd dat de gemeente gedurende de gehele looptijd van de deelnemersovereenkomst blijft monitoren, dat wordt voldaan aan de voorwaarden. Voor meer algemene informatie hierbij: bijlage 8.

2.1 Het verstrekken van leningen via SVN is, gezien de doelstellingen waarvoor ze worden verleend, in het algemeen belang

De Wet Markt en Overheid geeft gedragsregels voor economische activiteiten die overheden verrichten, met als doel om oneerlijke concurrentie door de overheid te voorkomen. Voor economische activiteiten die plaatsvinden in het algemeen belang gelden de gedragsregels niet, mits de raad heeft vastgesteld dat er sprake is van een activiteit in het algemeen belang. De raad heeft eerder in 2015 en 2017 categorieën diensten aangewezen als van algemeen belang in de zin van artikel 25h Mededingingswet aangewezen. Dit betrof onder meer de exploitatie van gemeentelijke sportaccommodaties. Voor meer informatie over de wet en eerdere besluiten wordt korthedshalve verwezen naar bijlage 2.

Het verstrekken van leningen via het SVN door de gemeente Geertruidenberg is nog niet aangewezen als algemeen belang in die zin. Dit is wel nodig om te kunnen voldoen aan de wet en vergt een raadsbesluit. Alle leningen die de gemeente via het SVN verstrekt dienen een algemeen (volkshuisvestings)belang. In de gemeentelijke verordeningen voor de verschillende leningen zijn de algemene belangen nader aangegeven. Er is geen belemmering om het voorgestelde aanwijzingsbesluit te nemen, omdat het vooral gaat over een continuering van een al jarenlang bestaande praktijk waartegen geen bezwaar is en van een praktijk die in vergelijkbare zin ook in bijna alle andere gemeenten al jaren aan de orde is.

Aan de raad wordt voorgesteld om alle vormen van leningen die de gemeente (nu en in de toekomst) verstrekt via het SVn aan te wijzen als een economische activiteit die plaatsvindt in het algemeen belang. Door alle leningen van het SVn als zodanig aan te wijzen kan de gemeente flexibel inspelen op toekomstige situaties en hoeft niet voor elke nieuwe vorm van lening een nieuw algemene belang besluit te worden genomen. Er zijn meer gemeenten die dit hebben gedaan (bijv. gemeente Wageningen). Tegen het besluit staat bezwaar open.

Kanttekeningen

n.v.t.

Financiën

Naast de al 25 jaar bestaande beheervergoeding (van 0,5% over de uitstaande restschuld m.b.t. uitstaande leningen) wordt een vaste jaarlijkse vergoeding geïntroduceerd op basis van het inwonersaantal, die voor gemeente Geertruidenberg € 2.000 ex BTW/jaar bedraagt (volgens annex 1 van de overeenkomst; blz. 13 van bijlage 4). De nieuwe vergoeding is gebaseerd op de solidariteitsgedachte, dat de diensten van SVn voor ieder beschikbaar moeten zijn en dat grotere gemeenten wat meer bijdragen dan kleinere. Beide vergoedingen kunnen worden geïndexeerd op basis van de consumentenprijsindex.

De nieuwe overeenkomst betekent daarmee een verhoging van de gemeentelijke kosten met € 2.000 ex BTW/jaar. SVn geeft aan tot het vragen van deze kostenvergoeding over te moeten gaan om als stichting te kunnen blijven voortbestaan, gezien de negatieve financiële resultaten van de afgelopen jaren van jaarlijks tussen de 2,4 en 3 miljoen euro. SVn is een stichting zonder winstoogmerk, maar zal als financiële instelling de nodige buffers moeten hebben. Een structureel gematigd positief resultaat is nodig, aldus SVn (bijlagen 5 en 6, blz. 2).

De extra kosten van € 2.000 ex BTW/jaar zijn relatief beperkt en staan in verhouding tot de diensten van SVn, waarvan de gemeente gebruikt maakt. Deze kosten worden, zoals de bestaande beheervergoeding, ten laste gebracht van het geld op de gemeentelijke rekeningen-courant bij Svn.

Communicatie

Na akkoord door uw college en het voorgestelde raadsbesluit wordt de deelnemingsovereenkomst met de verplichte annexen 1 t/m 3 getekend en verzonden aan SVn voor 1-12-2021. Het genoemde aanwijzingsbesluit in verband met de Wet Markt en overheid zal worden gepubliceerd.

Uitvoering

Zie onder Communicatie.

Bijlagen

1. Brief van SVn aan B&W (maart 2021)
2. Informatie over de Wet Markt en overheid
3. Raadsvoorstel en bijlage 3 daarbij (nl. het B&W-voorstel)
4. Het concept van de gewijzigde deelnemersovereenkomst met annexen
5. Informatie over de nieuwe beheervergoeding per 2022
6. Nadere informatie van SVn n.a.v. vragen van deelnemers
7. Toelichting van Svn over de quasi-in-house uitzondering van artikel 2:24 b Aanbestedingswet
8. Algemene informatie over de quasi-in-house uitzondering