

Datum	2 september 2021
Nummer	2021-08-05 c
Datum commissievergadering	14 september 2021
Datum raadvergadering	28 september 2021

OPLEGGER

Registratienummer	2021-25170 / 21Z.004179
Onderwerp	Verzoek van Mijn Partij! tot toezending van de overeenkomst tussen Waaijer/Jumbo en de gemeente (centrumplan Den Hoorn)
Portefeuillehouder	Wendy Renzen-van Leeuwen
Uiterste behandeldatum (+reden)	25 augustus 2021
Eerdere besluitvorming	-
Samenvatting	De fractie Mijn Partij! heeft om toezending van een overeenkomst gevraagd. De toegezonden Wob-bestendige versie bleek niet tot tevredenheid te leiden. Nu wordt onder geheimhouding de gehele overeenkomst toegezonden. De raad wordt gevraagd de geheimhouding te bekrachtigen.
Te nemen besluit	De geheimhouding, die ingevolge artikel 25, tweede lid, van de Gemeentewet, in samenhang met artikel 10, tweede lid, aanhef en onder b, e en g van de Wob is opgelegd op Koop- en realisatieovereenkomst inzake project Centrumplan Den Hoorn met alle daarbij behorende bijlagen te bekrachtigen op basis van artikel 25, derde lid van de Gemeentewet, tot het moment dat de overeenkomst wordt beëindigd of de overeenkomst volledig is uitgevoerd.
Bijlagen	
Advies commissie	De commissie stemt in met het voorstel en geleidt het als hamerstuk door naar de raad. Fractie Mijn Partij vindt de motivering tot geheimhouding niet specifiek genoeg. Het college wordt in overweging gegeven om dit aan te passen aan de aanhangige zaak.

Commissiebesluit	o Akkoord / o Niet akkoord opmerking: Arjan de Vos griffier Arnoud Rodenburg voorzitter
-------------------------	--



Inleiding

Door de heer E. Roeling van de Mijn Partij! is wederom de vraag gesteld of hij de overeenkomst tussen de gemeente en Waaijer/Jumbo (centrumplan Den Hoorn) te ontvangen.

Toen hij de vraag eerder stelde is een Wob bestendige versie gemaakt. In die versie zijn enkele passages weggelakt. De heer Roeling wil echter het gehele document hebben. Op basis van de gemeentewet mag hij die opvragen. Omdat die versie op basis van de Wob niet zondermeer openbaar gemaakt mag worden is het nodig om geheimhouding op te leggen.

Dit voorstel is erop gericht de geheimhouding die door het college erop is gelegd op basis van artikel 55, tweede lid, van de Gemeentewet, in samenhang met artikel 10, tweede lid, aanhef en onder b, e en g, van de Wob te leggen te bekrachtigen door de raad krachtens artikel 25, derde lid, van de Gemeentewet.

Beoogd effect

Het beschikbaar stellen van de stukken op een wijze die de belangen van de gemeente niet schaadt.

Advies

Nu duidelijk is dat de Wob versie naar de mening van het raadslid niet voldoet is het logisch om de ruimte die de gemeentewet biedt te gebruiken om de stukken wel toe te zenden maar onder geheimhouding. Artikel 55 van de gemeente wet maakt duidelijk dat de geheimhouding alleen kan worden opgelegd als die op basis van artikel 10 van de Wob gemotiveerd kan worden.

De motivering wordt gevonden in artikel 10 lid 2 sub B, E en G.

Zoals te lezen in artikel 10 lid 3 (ook hieronder ingekopieerd) kan sub E door de betrokkene worden opgeheven. Het heeft echter geen zin om dat te vragen om dat sub B en G dan nog steeds gelden.

WOB artikel 10 lid 2.

De uitzonderingsgronden die artikel 10, tweede lid, van de Wob geeft zijn: Het verstrekken van informatie ingevolge deze wet blijft eveneens achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:

- a. de betrekkingen van Nederland met andere staten en met internationale organisaties;
- b. de economische of financiële belangen van de Staat, de andere publiekrechtelijke lichamen of de in artikel 1a, onder c en d, bedoelde bestuursorganen;
- c. de opsporing en vervolging van strafbare feiten;
- d. inspectie, controle en toezicht door bestuursorganen;
- e. de eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer;
- f. het belang, dat de geadresseerde erbij heeft als eerste kennis te kunnen nemen van de informatie;
- g. het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling van bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen dan wel van derden.

WOB artikel 10 lid 3.

Het tweede lid, aanhef en onder e, is niet van toepassing voorzover de betrokken persoon heeft ingestemd met openbaarmaking.

Het voorgestelde besluit is derhalve om:

1. Geheimhouding op te leggen op al de bijlagen op basis van de gemeentewet artikel 55 en met de motivering genoemd in WOB artikel 10 met name lid 2 B, E en G;
2. De geheimhouding op te heffen op het moment dat de overeenkomst wordt beëindigd of de overeenkomst volledig is uitgevoerd.

Argumenten

1. De vraag van het raadslid wordt beantwoord
2. De geheimhouding is een drempel om te voorkomen dat de gemeente schade oploopt met het verspreiden van deze informatie.

Kantttekeningen

1. De verspreiding in deze vorm gaat verder dan via de WOB is toegestaan. Door de geheimhouding wordt dat risico echter beperkt

Reactie college op commissiebehandeling

De commissiebehandeling resulteerde in deze suggestie

De commissie stemt in met het voorstel en geleidt het als hamerstuk door naar de raad.

Fractie Mijn Partij vindt de motivering tot geheimhouding niet specifiek genoeg. Het college wordt in overweging gegeven om dit aan te passen aan de aanhangige zaak.

Onderstaand staat de reactie op de motivering. Tevens is van de gelegenheid gebruik gemaakt het te nemen besluit juridisch gezien iets duidelijker te formuleren. Er is nu explicieter opgenomen op welke documenten u de geheimhouding bekrachtigd.

Hieronder wordt ingegaan op de algemene juridische duiding van de hier van toepassing zijnde uitzonderingsgronden.

b. De economische en financiële belangen van de overheid, in combinatie met g. Onevenredige benadeling en bevoordeling

De uitzonderingsgrond onder b. beschermt de op geld waardeerbare belangen van de overheid, waaronder ook gemeenten vallen, zelf.

Te denken valt aan informatie die de onderhandelingspositie van de gemeente schaadt, bijvoorbeeld als daaruit kan worden afgeleid onder welke (financiële) voorwaarden zij bereid is om een overeenkomst aan te gaan. Daarbij is van belang dat openbaarmaking van gegevens ertoe leidt dat deze voor iedereen openbaar zijn. Derde partijen hebben hier volledig inzicht in en kunnen hier hun (toekomstige) onderhandelingspositie op afstemmen. Dit kan een prijsopdrijvend effect hebben voor toekomstige transacties¹.

Verder kan openbaarmaking op grond van deze uitzonderingsgronden achterwege blijven, indien dit de gemeente in een nadelige (proces)positie brengt in bijvoorbeeld lopende rechtsgedingen. Hierop is uitzonderingsgrond onder g. van toepassing.

Verder kan in het kader van de uitzonderingsgrond onder g. ook rekenschap worden gegeven van de belangen van een contractspartij. Zoals hierboven uiteengezet geeft openbaarmaking van (contracts)informatie aan derden inzicht in de voorwaarden waaronder de gemeente een overeenkomst wil aangaan. Dat geldt mogelijk ook voor kosten- en prijsberamingen van derde partijen, waarvan het denkbaar is dat openbaarmaking de positie van deze partijen benadeelt.

e. De persoonlijke levenssfeer

Deze uitzonderingsgrond beschermt gegevens van personen in documenten.

Artikel 10, derde lid, van de Wob bepaalt dat deze grond niet van toepassing is, indien de betrokken persoon heeft ingestemd met openbaarmaking.

Hieronder treft u de nadere motivering.

De motivering is gebaseerd op de verschillen tussen de openbare Wob versie en de complete versie die nu voorligt. Op de verschillen is nader gemotiveerd wat het belang is. De juridische duiding van deze belangen (met andere woorden de uitleg die hoort bij de letters b, e en g) treft u bovenstaand.

In de onderstaande opsomming is de grond onder e niet genoemd. Het principe is echter zo dat ook voor al de artikelen waar de uitzonderingsgronden als bedoeld onder b en/of g van toepassing zijn, openbaarmaking sowieso achterwege moet blijven, ook al zouden de betrokken personen

¹ Zie bijvoorbeeld de uitspraak van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State van 3 december 2014, ECLI:NL:RVS:2014:4354

toestemming geven voor openbaarmaking van hun gegevens. Er is dan met andere woorden al een ander belang dat zich tegen openbaarmaking verzet.

Weggelakt in WOB versie	Reden geheimhouding	
Overweging K	b en g	1) Relevant voor de verdere onderhandeling en de belangen. 2) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 6.3	b en g	1) Relevant voor de verdere onderhandeling en de belangen. 2) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 9	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt. 3) Zegt iets over iemands middelen/mogelijkheden. 4) Betreft ook financiële bedrijfsinformatie van een derde.
Artikel 10.7	b	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt
Artikel 13 lid 2-7	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Betreft afspraken over risico's en dragers van de risico's. 3) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt 4) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 14	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Betreft afspraken over risico's en dragers van de risico's. 3) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt. 4) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 15	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt. 3) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 16	b, g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt. 3) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 17	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt.

Artikel 18	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt. 3) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 19	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden 2) Betreft afspraken over risico's en dragers van de risico's. 3) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt. 4) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 20	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt.
Artikel 21	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt.
Artikel 22	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden. 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt.
Artikel 23 lid 1-3	b en g	1) Betreft afspraken over onderhandelbare randvoorwaarden 2) Betreft afspraken over risico's en dragers van de risico's. 2) Stel dat er ooit over een nieuwe overeenkomst met een ander moet worden onderhandeld dan is dit dus niet al het nieuwe startpunt. 4) Openbaarmaking kan dan eventuele onderhandelingen met derden die nodig zijn voor de realisatie beïnvloeden.
Artikel 28 lid 1 bijlage 5	b en g	1) Is onderdeel van financiële afwegingen/onderhandeling. 2) Is ook bedrijfsinformatie van een derde en kan niet zonder meer openbaar worden gemaakt.