

Bijlage 2 - Keuze voor een BV als rechtsvorm

In de nota verbonden partijen 2015 worden de kaders verwoord voor samenwerking met verbonden partijen.

Een verbonden partij [is] een privaatrechtelijke of publiekrechtelijke organisatie waarin de gemeente een bestuurlijk en een financieel belang heeft.

(pagina 6) Bij privaatrechtelijke participaties is een belangrijk aandachtspunt voor de gemeente dat zij als aandeelhouder en dus als actor binnen het privaatrecht optreedt. Aan vertegenwoordiging van de gemeente in privaatrechtelijke organisaties (bijvoorbeeld als bestuurder of commissaris) zijn bestuurlijke risico's verbonden. Een bestuurder of commissaris die onvoldoende handelt overeenkomstig het belang van de private partij kan mogelijk worden aangesproken op wanbestuur en hoofdelijke aansprakelijkheid. Om deze reden vindt in Harderwijk in principe geen gemeentelijke vertegenwoordiging in het bestuur van in privaatrechtelijke samenwerkingsvormen waarin zij deelneemt plaats.

En

(pagina 9) Indien er toch voor wordt gekozen om een gemeentelijke commissaris/bestuurder te benoemen in een privaatrechtelijke verbonden partij, wordt bij de benoeming daarvan een bewuste keuze gemaakt tussen een interne gemeentelijke vertegenwoordiger en een externe gemeentelijke vertegenwoordiger. Die keuze wordt gebaseerd op de volgende criteria:

- Een inschatting van het politieke en persoonlijke risico dat aan de functie is verbonden en de vakinhoudelijke kennis die nodig is om de functie van commissaris/bestuurder bij de specifieke verbonden partij te kunnen vervullen.*
- De vraag of de aansprakelijkheid voor het functioneren als commissaris/bestuurder een risico vormt dat wel voldoende kan worden afgedekt.*
- De mogelijkheid om voldoende checks and balances in te kunnen bouwen in het onderliggende proces, bijvoorbeeld door een andere wethouder verantwoordelijk te maken voor het toetsen van beleidsvoorstellen en jaarstukken dan de wethouder die de functie van commissaris vervult bij de verbonden partij waar de stukken betrekking op hebben.*
- In navolging van de Gemeentewet besluit het college slechts tot oprichting van en deelneming in verbonden partijen indien dat nodig wordt geacht voor de behartiging van het openbaar belang.*
- De raad wordt bij een voorgenomen besluit tot het aangaan van een deelneming door het college tijdig geïnformeerd en in staat gesteld zijn wensen en bedenkingen in te brengen.*

*(pagina 10) Om de raad in staat te stellen om haar kaderstellende en controlerende taak uit te voeren, maakt het college bij het aangaan, beëindigen of wijzigen van een relatie met een (nieuwe) verbonden partij voor de raad inzichtelijk (zie **vetgedrukt**):*

- welk publiek belang wordt behartigd (**realisering duurzaamheidsdoelstelling**)
- waarom betrokkenheid van de gemeente noodzakelijk is (**zonder gemeentegarantie geen businesscase**)
- waarom niet wordt volstaan met een rol als facilitator, subsidieverstrekker of opdrachtgever (**idem**)
- wat de voordelen zijn van het aangaan van de verbonden partij aan te gaan (**risicobeperking**)
- welke taken worden overgedragen (uitvoering/beleidsvorming) en welke consequenties dit voor de gemeente heeft (**nvt**)
- welk financieel belang in de nieuwe verbonden partij wordt belegd (**verstrekken gemeentegarantie**)
- hoe financieringsstromen zullen gaan lopen (**De BV moet zichzelf bedruipen. Op termijn kunnen winsten worden uitgekeerd aan de aandeelhouders**)
- hoe de bestuurlijke invloed is geborgd (bestuurder wethouder duurzaamheid, aandeelhouder wethouder financiën)
- welke risico's aan de deelname zijn verbonden (**aanspreken gemeentegarantie**)
- waarom voor de specifieke organisatievorm is gekozen (**zie hieronder separaat**)
- of er sprake is van functiescheiding op bestuurlijk of ambtelijk niveau (**bestuurlijk en ambtelijk**)
- op welke wijze verantwoording wordt afgelegd (**via de jaarrekening van de BV**)

- wat het op termijn beëindigen van de relatie zal betekenen (inclusief het juridisch borgen hiervan en inzicht in de exit strategie) **Na het verstrijken van de economische levensduur van het zonnepark kan ervoor gekozen worden het park te vernieuwen (waarschijnlijk weer te financieren met lening met gemeentegarantie, mogelijk deels met eigen middelen). Maar zolang de gemeente garant staat is het wenselijk invloed te houden.**

Keuze voor een BV

Aangezien deze rechtsvorm wordt opgericht voor de exploitatie van één zonnepark in Harderwijk is de wens de bestuurlijke drukte zo veel mogelijk te beperken. De keus om deel te nemen in het bestuur is gelegen in de wens om de risico's van het afgeven van een gemeentegarantie zo veel mogelijk te beperken door invloed uit te oefenen op belangrijke besluiten binnen de BV (o.a. verkoop stroom, onderhoud etc.) en ook omdat het zonnepark wordt gerealiseerd boven een gemeentelijk parkeerterrein. De keus voor deelname in het aandelenkapitaal is gelegen in de mogelijke waardeontwikkeling van deze aandelen (bij oprichting van de BV €1,- per stuk) en de wens deze waardeontwikkeling ten goede te laten komen aan de Harderwijker samenleving (via de gemeente). Aangezien een langdurige relatie met Endura wordt beoogd, is gekozen voor een BV in plaats van een NV. Het is niet de bedoeling dat aandeelhouders eenvoudig aandelen kunnen verhandelen. Daarnaast is voor het oprichten van een NV een startkapitaal nodig van € 45.000,- en is voor het oprichten van een BV geen startkapitaal nodig.