



Fryske Utfieringstsjinst Miljeu en Omjouwing

GEMEENTE # HEERENVEEN	
nr.: 15.10.10452	
afd.: PV	Maaike de Vries
ingekomen d.d.: 20 OKT 2015	
afgehandeld d.m.v.:	
paraaf: d.d.	

Aan
Gedeputeerde Staten van de provincie Fryslân
het dagelijks bestuur van Wetterskip Fryslân
de colleges van burgemeester en wethouders van de gemeenten in Fryslân

Grou, 16 oktober 2015

Ons kenmerk : 0168/JH
Afdeling : Directie
Behandeld door : M. van der Wal / +31 566 75 04 01
Uw kenmerk :

Betreft : besluitvorming wijzing Gemeenschappelijke regeling FUMO

Geachte cölleges, geacht dagelijks bestuur,

Bij brief van 29 juli 2015 hebben alle deelnemers aan de FUMO voorstellen ontvangen tot wijziging van de Gemeenschappelijke Regeling FUMO (verder: GR FUMO). Wij hebben u verzocht dit voorstel in uw college/dagelijks bestuur te behandelen en tevens voor de wijzigingsvoorstellen toestemming te vragen van raad/provinciale staten/algemeen bestuur.

In dezelfde brief hebben wij u gevraagd het besluitvormingstraject binnen uw organisatie voortvarend ter hand te nemen, zodat voor 1 januari 2016 duidelijkheid bestaat over de vraag welke wijzigingsvoorstellen de vereiste (twee-derde of unanieme) instemming van de deelnemers hebben verkregen.

Deze einddatum vloeit voort uit het volgende. De Wet gemeenschappelijke regelingen (Wgr) is per 1 januari 2015 ingrijpend gewijzigd. Een belangrijk deel van de aan u gezonden wijzigingsvoorstellen houdt in dat de GR FUMO in overeenstemming wordt gebracht met de (nieuwe) Wgr. De wetgever heeft bepaald dat gemeenschappelijke regelingen, dus ook de GR FUMO, binnen een overgangstermijn van een jaar aangepast worden aan de Wgr. Op 1 januari 2016 dient de GR FUMO dus aangepast te zijn aan de nieuwe Wgr.

Strijdigheid met de Wgr?

De afgelopen weken is door meerdere deelnemers de vraag gesteld of de GR FUMO, dan wel de wijzigingsvoorstellen, niet in strijd zijn met bepalingen uit de Wgr. Het dagelijks bestuur heeft over deze vraag extern juridisch advies ingewonnen. In de vergadering van het algemeen bestuur van de FUMO van donderdag 15 oktober jongstleden zijn de hoofdpunten uit dit extern advies toegelicht.

De extern adviseur concludeert dat de wijzigingsvoorstellen, zoals die op 29 juli 2015 aan alle deelnemers zijn voorgelegd, **niet** in strijd zijn met de Wgr.

Wel is gebleken dat in de huidige, reeds geldende GR FUMO, op drie punten **wel** sprake is van strijdigheid met de Wgr. Deze punten lichten wij hieronder kort toe:

1. Artikel 12 lid 2 GR FUMO. Dit artikel houdt in dat het algemeen bestuur jaarlijks de stemverhouding vaststelt. Dit is in strijd met de Wgr, omdat de wet geen ruimte biedt om de vaststelling van de stemverhouding binnen een gemeenschappelijke regeling te delegeren. De stemverhouding moet voortvloeien uit de gemeenschappelijke regeling zelf.
2. De voorzitter van het algemeen bestuur van de FUMO heeft in de GR FUMO geen stemrecht. Dit blijkt in strijd te zijn met de Wgr. De voorzitter van de FUMO wordt door en uit het algemeen bestuur gekozen. De voorzitter is dus lid van het algemeen bestuur. De wet bepaalt dat aan een lid van het algemeen bestuur het stemrecht niet kan worden ontnomen. Ook de voorzitter, als lid van het algemeen bestuur, heeft dus stemrecht.
3. In de nieuwe Wgr is een nieuw artikellid opgenomen (art. 14, lid 3 Wgr) dat luidt: "De leden van het dagelijks bestuur mogen nimmer de meerderheid van het algemeen bestuur uitmaken [...]." Wanneer dit artikel letterlijk wordt genomen zou de GR FUMO aan de Wgr voldoen. Immers, 5 DB-leden vormen geen meerderheid in het AB van 26 leden. De extern adviseur geeft echter aan dat hierbij ook de verdeling van de stemverhouding moet worden betrokken. Dit volgt uit de bedoeling van de wetgever, de Memorie van Toelichting bij de wet en de uitleg die het ministerie van Binnenlandse Zaken en Koninkrijksrelaties aan dit artikel geeft. Het aantal stemmen dat de leden van het dagelijks bestuur thans gezamenlijk heeft is groter dan de helft van het totaal aantal stemmen in het algemeen bestuur. Derhalve is er op dit punt strijd met de Wgr. De extern adviseur geeft aan dat deze strijdigheid niet uniek is. Ook bij andere gemeenschappelijke regelingen is men tot deze ontdekking gekomen, na schriftelijke uitleg van het ministerie van BZK over de strekking van artikel 14, derde lid van de Wgr. Deze situatie noodzaakt tot aanpassing.

Het algemeen bestuur heeft kennis genomen van het bovenstaande, daarover beraadslaagd en het volgende besloten:

1. *Besluitvormingstraject voortzetten*

Alle deelnemers wordt dringend verzocht de besluitvorming over de wijzigingsvoorstellen (zie de brief van 29 juli 2015) voort te zetten en in 2015 af te ronden. Dit kan, omdat deze wijzigingsvoorstellen als zodanig niet in strijd zijn met de wet. Er is dus geen reden om de besluitvorming aan te houden. Alleen bij voortzetting van de besluitvorming kan de FUMO nog voldoen aan de wettelijke bepaling dat de GR FUMO, voor 1 januari 2016, in overeenstemming wordt gebracht met de Wgr.

2. *Er volgen nieuwe wijzigingsvoorstellen*

Zoals vermeld, is de huidige GR FUMO op drie punten in strijd met de Wgr. Dat zal ook zo zijn na afronding van het lopende besluitvormingstraject, omdat de wijzigingsvoorstellen geen betrekking hebben op de deze drie punten. Nu wij weten dat de GR FUMO op enkele punten in strijd is met de Wgr zullen wij zo spoedig mogelijk een voorstel voorleggen aan het algemeen bestuur om de strijdigheden op te heffen. Na besluitvorming in het algemeen bestuur zullen deze wijzigingsvoorstellen aan alle deelnemers ter besluitvorming worden voorgelegd.

Planning

De planning is er op gericht dat het dagelijks bestuur aan het algemeen bestuur in haar vergadering van 15 december a.s. wijzigingsvoorstellen zal doen. Na besluitvorming door het algemeen bestuur in december zal een nieuwe wijzigingsprocedure gestart worden, want twee wijzigingsprocedures kunnen elkaar niet overlappen.

Consequenties

In de eerste plaats betreuen wij het dat opnieuw een wijzigingsprocedure nodig blijkt. Het betreft echter punten die, ondanks de zorgvuldige voorbereiding, niet eerder aan het licht gekomen zijn. Met name de strijdigheid van de GR FUMO met artikel 14, derde lid Wgr, betreft een aspect dat naast de FUMO tal van andere gemeenschappelijke regelingen treft.

Over de gevolgen van het bovenstaande op de besluiten van de FUMO het volgende.

De strijd met de Wgr kan er toe leiden dat de rechter besluiten, die het algemeen bestuur respectievelijk het dagelijks bestuur op eigen titel hebben genomen, onbevoegd genomen acht. Overigens wordt de kans dat een rechter ingrijpt vanwege de stemverhoudingen erg klein geacht, nu rechters normaliter niet toetsen of ieder lid daadwerkelijk rechtsgeldig had mogen stemmen. Indien toch een onbevoegd genomen besluit wordt geconstateerd, dan zal de rechter, gelet op recente jurisprudentie, naar verwachting het besluit vernietigen, maar de rechtsgevolgen in stand laten (mits er materieel niets mis is met het besluit).

De geconstateerde strijdigheden hebben geen gevolgen voor besluitvorming op het niveau van taakuitvoering op het gebied van vergunningverlening, toezicht en handhaving door de FUMO. Besluiten, zoals bijvoorbeeld een vergunning of een dwangsombeschikking, worden door (of in mandaat namens) het bevoegde bestuursorgaan van een van de deelnemers.

Resumé

Samenvattend vraagt het algemeen bestuur u de lopende procedure voor 1 januari 2016 af te ronden. Direct na de vergadering van het algemeen bestuur van 17 december zullen wij u nader informeren over de nieuwe wijzigingsprocedure.

Informatie

Voor vragen over deze brief kunt u contact opnemen met de heer Ton van Bergen (t.vanbergen@fumo.nl , 06 52647232) of de heer Harry van der Werff (h.vanderwerff@fumo.nl , 0566-750386).

Hoogachtend,

A handwritten signature in black ink, consisting of a series of loops and a long horizontal stroke.

Mevrouw L.I. Diks
Voorzitter

A handwritten signature in black ink, featuring a large, stylized 'M' and 'W'.

de heer M. van der Wal
directeur / secretaris