

## **Nummer 2021/82**

<b>datum raadsvergadering</b>	:	27 januari 2022
<b>Onderwerp</b>	:	Wob verzoek opheffen geheimhouding stukken Entrada
<b>Portefeuillehouder</b>	:	A.A.M. Boomgaars
<b>datum raadsvoorstel</b>	:	23 december 2021

### **Samenvatting**

Op 16 september 2020 is een Wob-verzoek ingediend (bijlage 1). De informatie waar om werd verzocht zag kort gezegd toe op de financiële doorrekening van het Programma van eisen Entrada aan de hand van een voorlopig exploitatiemodel (hierna: het rekenmodel).

De verzochte stukken kunnen niet openbaar worden gemaakt vanwege het feit dat deze conform artikel 25 van de Gemeentewet bij besluit van 02 juli 2020 door de raad geheim zijn verklaard wegens financiële en economische belangen van betrokken partijen waaronder de gemeente zelf.

Op 17 november 2020 is door het college conform het raadsbesluit een afwijzend besluit genomen op het Wob-verzoek (bijlage 2). Tegen dit besluit is bezwaar gemaakt.

Op 11 mei 2021 is de zaak behandeld door de bezwaarcommissie. Uit het advies van deze commissie volgt dat B en W nog niet bevoegd waren om het besluit over het Wob verzoek te nemen. Conform vaste jurisprudentie is het noodzakelijk dat, alvorens een beslissing op bezwaar door het College kan worden genomen, er eerst een hernieuwd besluit door de gemeenteraad moet worden genomen over de geheimhouding. Dit komt doordat de gemeenteraad het bevoegd orgaan is dat oordeelt over de geheimhouding. Er zijn geen elementen in het bezwaar die aanleiding zouden geven tot herziening van het door de raad genomen besluit tot geheimhouding. Het voorstel is daarom de gemeenteraad te verzoeken de geheimhouding in stand te houden. Nadat de raad een besluit hierover heeft genomen kan op de juiste grondslag opnieuw een beslissing op bezwaar door het College worden genomen.

### **Bijlagen:**

1. Wob-verzoek
2. Besluit B en W 17 november 2020
3. Bezwaar
4. Advies bezwaarcommissie

### **Wat is de juridische grondslag?**

De stukken waar bezwaarmaker om verzoekt zijn geheim verklaard op grond van artikel 25 Gemeentewet, middels het raadsbesluit van 25 juni 2020. Geheimhouding op grond van dit artikel kan worden opgelegd op grond van een in artikel 10 Wob genoemd belang. Deze bijzondere regeling in de Gemeentewet is een zogeheten *lex specialis* ten aanzien van de algemene regels voor openbaarmaking van de Wob. Concreet betekent dit dat bij van toepassing verklaarde geheimhouding op grond van de Gemeentewet, de Wob niet van toepassing is.

Uit vaste rechtspraak volgt dat een verzoek om openbaarmaking op grond van de Wob ten aanzien van stukken waarop geheimhouding is opgelegd op grond van artikel 25 Gemeentewet, tevens moet worden opgevat als een verzoek om opheffing van die geheimhouding. Er staat dan ter beoordeling of het bevoegd gezag zich, gelet op de inhoud van deze stukken ten aanzien waarvan geheimhouding is opgelegd, terecht op het standpunt heeft gesteld dat zich een belang als bedoeld in artikel 10 Wob voordoet en of in redelijkheid geheimhouding op grond van de Gemeentewet is opgelegd.

Op grond van artikel 25 lid 2 en 3 Gemeentewet volgt dat de gemeenteraad bevoegd is om door het college van B&W opgelegde geheimhouding te bekrachtigen. Uit lid 4 van ditzelfde artikel volgt dat de geheimhouding in acht wordt genomen totdat de gemeenteraad deze geheimhouding opheft.

### **Wat is de voorgeschiedenis?**

Middels een motie is bij de vaststelling van het programma van eisen Entrada verzocht een financiële doorrekening te maken en deze te bespreken met de gemeenteraad. Op 2 juli 2020 is door de gemeenteraad geheimhouding gelegd op alle stukken rondom dit rekenmodel. De geheimhouding is conform artikel 25 Gemeentewet opgelegd omdat openbaarmaking van het rekenmodel de financiële en economische belangen van zowel de gemeente, die zelf ook gronden bezit in dit project, als de andere betrokken partijen zou schaden.

Op 16 september 2020 is een Wob-verzoek ingediend door bezwaarmaker. De bezwaarmaker is van mening dat het rekenmodel openbaar moet worden gemaakt. Op 17 november 2020 is door het college conform het raadsbesluit een afwijzend besluit genomen op het Wob-verzoek (bijlage 2). Tegen dit besluit is bezwaar gemaakt. Op 11 mei 2021 is de zaak behandeld door de bezwaarcommissie. Uit het advies van deze commissie volgt dat B en W nog niet bevoegd waren om het besluit over het Wob verzoek te nemen.

Alvorens de bezwaarprocedure te kunnen afronden door het nemen van een beslissing op bezwaar door het college, zal er door het daartoe bevoegde orgaan een besluit moeten worden genomen over de geheimhouding.

Dat dit raadsvoorstel lang op zich heeft laten wachten, is te wijten aan het gebrek aan personeel en de juridische complexiteit van dit onderwerp. Advies en afstemming heeft veel tijd gekost.

### **Waarom dit raadsvoorstel?**

Zie tekst bij 'juridische grondslag'.

### **Wat gaan we doen?**

Aan het daartoe bevoegde orgaan wordt voorgesteld om de geheimhouding nogmaals te bevestigen.

Hierna kan pas de beslissing op bezwaar door het College worden genomen.

### **Wat is het maatschappelijke effect?**

N.v.t.

### **Welke argumenten en keuzemogelijkheden zijn er?**

Het voorstel aan de raad is om de geheimhouding in stand te houden.

De geheimhouding is destijds opgelegd vanwege financiële- en economische belangen van alle betrokken partijen waaronder de gemeente Ouder-Amstel. Dit betekent onder andere dat de input in het rekenmodel niet afkomstig is van de eigenaren zelf maar van onafhankelijke partijen (te denken valt aan een taxateur en verschillende adviseurs). De input is ook niet afkomstig uit openbare bronnen. Het gaat om ramingen en waarderingen van deze onafhankelijke partijen die gebaseerd zijn op het concrete project. Het rekenmodel bevat een systematiek en kostenramingen voor allerlei specifieke investeringen in de bouw en openbare ruimte van Entrada en de specifieke verkoop- en huurprijzen die zijn toegesneden op dit project. Openbaarmaking hiervan schaadt de financiële belangen van de gemeente en betrokken eigenaren, bijvoorbeeld omdat het inzicht geeft in toekomstige opdrachten voor bouw- en civieltechnische aannemers. Dat heeft een negatieve invloed op de (financiële) onderhandelingspositie van partijen en kan leiden tot prijsopdrijving voor werken in de openbare ruimte.

Het is ook mogelijk dat de raad ervoor kiest om de geheimhouding op te heffen. Er zijn echter geen nieuwe argumenten of inzichten die maken dat hier positief op kan worden geadviseerd. Bij opheffen van de geheimhouding ontstaat een precedent wat verstrekkende gevolgen zal hebben voor het project Entrada maar ook alle andere projecten of processen waar op basis van vertrouwen informatie wordt uitgewisseld. Het gevolg van het opheffen van geheimhouding zal zijn dat in het vervolg van Entrada maar ook bij andere projecten er geen vertrouwelijke gegevens gedeeld meer zullen gaan worden met ons als gemeente. Dit zal de relatie met partijen bemoeilijken, het sluiten van overeenkomsten frustreren en het correct beoordelen van initiatieven in sommige gevallen onmogelijk maken.

### **Wat hebben we hiervoor nodig?**

Om tot afsluiting van de bezwaarprocedure te komen zal er een besluit moeten worden genomen door de gemeenteraad om de geheimhouding in stand te laten. Dit besluit zal worden overgenomen in de beslissing op bezwaar.

### **Wie is erbij betrokken en hoe communiceren we?**

De indiener van het Wob-verzoek zal door het college op de hoogte worden gesteld van agendering van dit verzoek.

### **Wat is het vervolg?**

Middels de beslissing op bezwaar (die het besluit van de gemeenteraad als basis zal hebben) zal de bezwaarprocedure worden afgerond.