

Aan de fracties
BOB, PvdA, Groen Links en overige leden van de raad

Uw brief van 29 april 2021	Uw kenmerk 21eml06907	Ons kenmerk 21UIT09861	Datum 11 mei 2021	Verzonden d.d.
Onderwerp: Schriftelijke vragen overdracht aandelen Windpark Hemmen BV		Behandeld door R.M. Leijdes	Telefoonnummer 14 0481	Bijlage(n) diversen

Geachte fracties BOB, PvdA, Groen Links (en overige leden van de raad),

Naar aanleiding van de recente ontwikkelingen omtrent de overdracht van de aandelen in Windpark Hemmen BV van Yard Energy Group aan de Burgerwindcoöperatie West-Betuwe stelt u een schriftelijke vraag over de contacten die de verantwoordelijke wethouder heeft gehad met de betrokken partijen bij de overname van de aandelen in Windpark Hemmen BV. Aanvullend stelt de fractie van BOB een schriftelijke vraag over de gesloten overeenkomst tussen Yard Energy Group en de Burgerwindcoöperatie West-Betuwe betreffende deze aandelenoverdracht. Met deze brief beantwoorden wij uw beide vragen.

Vraag fractie BOB, PvdA en Groen Links:

1. Wij vragen u een tijdlijn inclusief inhoudsopgave te overleggen van de kontakten tussen de gemeente en de genoemde vier partijen sinds de raadsvergadering van 23 februari 2021, met daarbij tenminste alle informatie die is gewisseld en die ook bij een wob-verzoek moet worden verstrekt (brieven, notities, mails, app-verkeer).

Algemeen

Op basis van ons klimaatbeleid hebben we als gemeente ambitieuze doelstellingen geformuleerd. In dat kader heeft uw raad de verantwoordelijk wethouder de opdracht gegeven de energietransitie vorm te geven. De ontwikkeling van het windpark Midden-Betuwe maakt hier deel van uit.

Bij de start van deze ontwikkeling zijn de gemeenten Overbetuwe en Neder-Betuwe in februari 2020 een intentieovereenkomst aangegaan met de Maatschap Betuwemolen en Windpark Hemmen B.V. Doel van deze overeenkomst is om afspraken te maken over de randvoorwaarden en uitgangspunten van het windpark-initiatief en om de bijbehorende financiële aspecten en rolverdeling tijdens de intentiefase overeen te komen. Kern van de overeenkomst is dat tussen partijen is afgesproken dat zij gaan onderzoeken in hoeverre het initiatief van de beide ontwikkelende partijen kan worden vervat in een ruimtelijk, maatschappelijk, kwalitatief en financieel-economisch aanvaardbaar plan. Bij een positieve uitkomst treden partijen in onderhandeling over vervolgafspraken die worden vastgelegd in een exploitatieovereenkomst. In de intentieovereenkomst is geen verplichting opgenomen tot het realiseren van een bepaald aantal molens. Het initiatief bevindt zich thans nog in de intentiefase en er is nog geen sprake van een document op basis waarvan de conclusie kan worden getrokken dat er een haalbaar plan ligt.

Rolverdeling tussen gemeenten en initiatiefnemers

De initiatiefnemers zijn de trekkers in de planvorming en de participatie voor het windpark. Daarbij is het eerder verstuurd Communicatie/Participatieplan windpark Midden-Betuwe (Kenmerk: 20inf00064) van toepassing. De beide gemeenten zien toe op deze planvorming en de procesparticipatie en zullen uiteindelijk toetsen of sprake is van een aanvaardbaar plan. Dat geldt dus ook voor de wethouders van beide gemeenten, waarbij de wethouders binnen hun mogelijkheden streven naar het best mogelijke plan voor de beide gemeenten en voor hun inwoners. Beide wethouders zullen hun raad zoals eerder toegezegd tijdig

informereren over dit proces. De beide raden kunnen het plan en het doorlopen proces uiteindelijk op zijn merites beoordelen.

Wettelijk kader bij overdracht aandelen contractspartij

Alvorens in te gaan op de gevoerde gesprekken hechten wij er aan eerst een toelichting te geven op het wettelijk kader bij een overdracht van de positie van een contractspartij. Daarbij is van belang dat de gemeenten Overbetuwe en Neder-Betuwe op 27 april jl. van Yard Energy Group BV hebben vernomen dat Yard haar aandelen in Windpark Hemmen BV heeft verkocht aan de Burgerwindcoöperatie West-Betuwe.

Wat is het wettelijk en contractueel (toetsings)kader?

De wet (artikel 6:159 BW) bepaalt dat een partij bij een overeenkomst haar rechtsverhouding alleen met medewerking van de wederpartij kan overdragen aan een derde bij een tussen haar en de derde opgemaakte akte. De achtergrond van een dergelijke bepaling is dat de wetgever heeft willen voorkomen dat een partij bepaalde verplichtingen zonder instemming van de wederpartij kan overdragen aan een partij die – bijvoorbeeld – een minder goede liquiditeitspositie heeft. Dit kan dan nadelig uitpakken voor de wederpartij. In voornoemde intentieovereenkomst is een bepaling opgenomen die refereert aan deze wetsbepaling (artikel 10). In lid 2 wordt vervolgens aanvullend bepaald dat goedkeuring alleen wordt onthouden als – kortgezegd – de derde partij niet capabel wordt geacht om de planontwikkeling voor te zetten. Dit is een gebruikelijke bepaling in vergelijkbare intentie- en exploitatieovereenkomsten, aangezien ook uit die overeenkomsten verplichtingen van financiële aard voortvloeien.

Contractsovername of aandelenoverdracht?

Uit het mailbericht van Yard van 27 april jl. blijkt dat sprake is van een aandelenoverdracht. Na de aandelenovername blijft, juridisch beschouwd, de contractspartner van de gemeenten ongewijzigd, want dat is namelijk Windpark Hemmen BV. Er is hier dus geen sprake van contractoverneming in de zin van artikel 6:159 BW. Hier is wel sprake van een zogenaamde 'change of control'. De wetgever heeft voor deze situatie geen instemmingsvereiste voorzien. Immers, de rechtspersoon met wie de gemeenten haar afspraken heeft gemaakt is ongewijzigd gebleven. Analooq aan de afspraken gemaakt in de intentieovereenkomst is er dus ook geen gemeentelijke instemming vereist voor deze overname. Dit zou anders zijn als er een andere contractspartner voor Windpark Hemmen BV in de plaats zou komen. De gemeente Overbetuwe en Neder-Betuwe zijn geen partij geweest bij de onderhandelingen over de aandelenoverdracht van Windpark Hemmen BV. Ze waren hier niet van op de hoogte en hoefden dat ook niet te zijn.

Tijddijn

Zoals uit het bovenstaande kan worden geconcludeerd hebben beide gemeenten geen positie bij een aandelenoverdracht van Windpark Hemmen BV. Wethouder Horsthuis – Tangelder is dus niet betrokken geweest bij de verkoop van de aandelen van Windpark Hemmen B.V aan Burgerwindcoöperatie West-Betuwe. Vóór 27 april was de wethouder hier ook niet van op de hoogte. Hetzelfde geldt voor wethouder Van Someren van de gemeente Neder-Betuwe.

De wethouder was er wel van op de hoogte dat Yard overwoog de aandelen in Windpark Hemmen B.V. te verkopen. Dit hing samen met de toezegging van de wethouder, zoals op 23 februari afgesproken met de raad, dat hij zich zou inspannen om de partijen Stichting het Lijndensche Fonds voor Kerk en Zending (SLF) en Yard Energy nader bij elkaar te brengen om te komen tot een gezamenlijke oplossing zoals weergegeven in het laatste informatiememo (kenmerk:21UIT03592). De wethouder heeft deze contacten met SLF onderhouden en SLF van informatie voorzien, omdat SLF op 8 april had aangegeven in onderhandeling te zijn over een mogelijke aankoop van de aandelen in Windpark Hemmen BV.

Afgezien van SLF heeft geen enkele andere potentiële koper zich gemeld bij de gemeente Overbetuwe in verband met een mogelijke aankoop van de aandelen van Windpark Hemmen B.V.

Onder verwijzing naar het voorgaande kan worden volstaan met een tijddijn van de contacten tussen SLF en de gemeente.

datum	tijdstip	Omschrijving	bijlage
08/04/2021	09:00 uur	Gesprek via MS Teams met de heer F. van Lynden en de behandelend ambtenaar	
08/04/2021	20:33 uur	Mail van de heer F. van Lynden naar aanleiding van overleg via MS Teams	1

14/04/2021	12:10 uur	Reactie op mail van de heer F. van Lynden (kenmerk 21UIT08230) en ondertekend door mevrouw J.F.M. Hollander	2A en 2B
14/04/2021	12:45 uur	Reactie van de heer F. van Lynden op de verstuurde brief	3
14/04/2021	22:51 uur	Tweede reactie de heer F. van Lynden op eerder verstuurde mail	4
19/04/2021	08:39 uur	Verzoek om contact naar aanleiding van eerdere mails vanuit de heer F. van Lynden	5
19/04/2021	11:48 uur	Reactie wethouder D. Horsthuis-Tangelder op mail de heer F. van Lynden	6
20/04/2021	--	Telefonisch onderhoud tussen de heer F. van Lynden en de behandelend ambtenaar	
20/04/2021	15:04 uur	Mail van de heer F. van Lynden over terugkoppeling telefonisch onderhoud met de behandelend ambtenaar	7
26/04/2021	16:38 uur	Mail aan raad vanuit wethouder over proces. Met de verwijzing naar lopende gesprekken met partijen doelt de wethouder in deze mail op de contacten met SLF over de mogelijkheid om Yard en SLF nader bij elkaar te brengen	8
27/04/2021	12:56 uur	Mail van de heer F. Hoiting van Yard Energy aan wethouder D. Horsthuis-Tangelder met de mededeling dat Yard de aandelen van de vennootschap 'Windpark Hemmen BV (Noordlijn)' heeft verkocht aan de Burgerwindcoöperatie West-Betuwe.	9
28/04/2021	09:00 uur	Gesprek via MS Teams met alle betrokken partijen (initiatiefnemers Mts. Betuwemolen, Yard Energy en Burgerwindcoöperatie West-Betuwe) en gemeenten (D. Horsthuis-Tangelder, S. van Someren en B. Leijdes) over overname aandelen Yard door Burgerwindcoöperatie West-Betuwe. Tijdens het gesprek is afgesproken dat de initiatiefnemers een persbericht zouden opstellen en dat alle betrokken partijen eerst zouden worden geïnformeerd (raadsleden, deelnemers aan de gebiedstafel, leden van de burgerwindcorporatie) voordat het bericht aan de pers zou worden verstuurd.	
28/04/2021	17:32 uur	Mail namens wethouder aan de raad met het persbericht van Windpark Midden-Betuwe. De raad van Neder-Betuwe is ongeveer op hetzelfde moment als de raad van Overbetuwe geïnformeerd door Bob Leijdes over dit persbericht. Windpark Midden-Betuwe zelf heeft rond deze tijd het persbericht aan de leden van de gebiedstafel gestuurd en vervolgens aan de regionale media. De afzender van het persbericht is dus Windpark Midden-Betuwe.	10

Volledigheidshalve is ook het berichtenverkeer via Whatsapp tussen wethouder Horsthuis-Tangelder en de heer Van Lynden (SLF) bijgevoegd.

Recente berichtgeving

De wethouder heeft op 26 april een mailbericht gestuurd aan de raad. In deze mail verwees hij naar de lopende gesprekken. Daarbij doelde hij op de gesprekken die hij heeft gevoerd met SLF in verband met zijn toezegging van 23 februari om zich in te spannen om de partijen Stichting het Lijndensche Fonds voor Kerk en Zending (SLF) en Yard Energy nader bij elkaar te brengen om te komen tot een gezamenlijke oplossing.

Zoals hierboven uiteengezet vernam de wethouder op 27 april voor het eerst dat Yard Energy gesprekken had gevoerd met Burgerwindcoöperatie West-Betuwe en dat deze partij de aandelen van Yard Energy in Windpark Hemmen B.V. had overgenomen. We begrijpen nu dat de mailberichten van 26 en 28 april (ook in combinatie met elkaar) mogelijk de indruk hebben gewekt dat de wethouder betrokken is geweest bij de overdracht van de aandelen van Windpark Hemmen. We vertrouwen erop dat bij deze weg te hebben genomen.

Vervolg

Vanwege de recente ontwikkelingen, en de ontstane onduidelijkheid over de overdracht van de aandelen, voert de wethouder 11 mei een gesprek met Eric Kiers en Jan Teisman van Bewonersplatform Midden Betuwe. Op 27 mei zal ook een gesprek plaatsvinden met een vertegenwoordiging van de Vereniging Malle Molens Midden Betuwe.

Tot slot is er vanuit de gemeenten bij de initiatiefnemers aangedrongen op een spoedige kennismaking van Burgerwindcoöperatie West-Betuwe met de leden van de gebiedstafel en andere stakeholders.

Vraag fractie BOB

2. U gaf aan dat Betuwewind nu gesprekspartner van de gemeente is. Kunt/wilt u in dit kader de overeenkomst van Yard en Betuwewind, indien noodzakelijk vertrouwelijk, met ons delen en kunt u – indien dit niet in bedoelde overeenkomst staat – ons zeggen om welk bedrag het in deze gaat? We gaan er toch van uit, dat de gemeente in het bezit is van onderhavige overeenkomst.

De gemeente beschikt niet over de overeenkomst tussen de Burgerwindcoöperatie West-Betuwe en Yard Energy. Het betreft hier immers een privaatrechtelijke overeenkomst tussen beide partijen waar de gemeente geen partij in is. We verwijzen hierbij ook naar de toelichting op de juridische aspecten eerder in deze brief.

Voor de beide gemeenten is de inhoud van deze overeenkomst niet van belang. Van belang is dat contractspartijen (de maatschap Betuwemolen en Windpark Hemmen BV) zich houden aan de gemaakte afspraken uit de intentieovereenkomst. Deze overeenkomst is niet gewijzigd naar aanleiding van de aandelenoverdracht van Windpark Hemmen BV.

We vertrouwen erop u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd.

Hoogachtend,

burgemeester en wethouders,
de gemeentesecretaris,

de burgemeester,

P.J.E. Breukers

R.P. Hoytink-Roubos