

RAADSVOORSTEL

Gemeenteraad : Bergen
Raadsvergadering : 18 december 2018
Zaaknummer : BB18.00656
Voorstelnummer : RAAD180228
Commissie :
Commissie :
Soort agendering : Ter bespreking
Agendapunt :
Team : Juridische Zaken en Inkoop
Opsteller(s) : Juridische Zaken
Telefoonnummer : 072 888 00 00
Bijlagen: : reactie Höcker Advocaten 14 december 2018.

Onderwerp: – geheimhouding reactie Höcker

Voorgesteld besluit

Uw raad besluit:

Op grond van artikel 25, derde lid, van de Gemeentewet in samenhang met artikel 10, tweede lid, aanhef en onder en g, van de Wet openbaarheid van bestuur de door het college op 18 december 2018 opgelegde geheimhouding op de reactie van Höcker Advocaten van 14 december 2018 te bekrachtigen waarbij, indien de raad kiest om het college de opdracht te geven het besluit tot intrekking (van de vaststelling van het bestemmingsplan 'De 7 Dorpelingen' voor te bereiden, de geheimhouding die rust op de reactie van Höcker Advocaten komt te vervallen op het moment dat het college het besluit tot intrekking (van de vaststelling van het bestemmingsplan 'De 7 Dorpelingen') bij de raad aanlevert.

Geheimhouding

- Nee
 Ja

RAADSVOORSTEL

1 INLEIDING

Met dit voorstel verzoekt ons college uw raad om de geheimhouding die rust op de reactie van Höcker Advocaten van 14 december 2018 te bekrachtigen. Het stuk is noodzakelijk voor uw raad om een gedegen afweging te kunnen maken bij de scenariokeuze over de verschillende alternatieven ten aanzien van de Harmonielocatie. Met deze informatie is uw raad in staat een weloverwogen besluit te nemen over de verschillende alternatieven ten aanzien van de Harmonielocatie.

Het is niet wenselijk om het stuk in de openbaarheid te behandelen omdat dit:

1. zal leiden tot het beperken van mogelijkheden voor de gemeenteraad om de verschillende scenariokeuzes volledig te overwegen;
2. de gemeente minder mogelijkheden biedt tot schade beperkend handelen, en tot slot;
3. zal leiden tot een beperking van de mogelijkheid tot het voeren van een effectief verweer bij de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (indien door de gemeenteraad wordt gekozen voor het scenario waarbij het bestemmingsplan wordt ingetrokken).

1.1 Doel advies

Van de raad wordt verwacht dat hij:

De geheimhouding die rust op de reactie van Höcker Advocaten van 14 december 2018 bekrachtigd.

2 KEUZERUIMTE

Op grond van artikel 25, tweede lid, van de Gemeentewet kan onder andere ons college besluiten tot het opleggen van geheimhouding vanwege een belang als genoemd in artikel 10 van de Wob. De krachtens dit artikel opgelegde geheimhouding dient te worden bekrachtigd door de gemeenteraad in de eerstvolgende vergadering die blijkt de presentielijst door meer dan de helft van de zitting hebbende leden. Op 18 december 2018 is door ons college besloten geheimhouding op de stukken te leggen. De vergadering van 18 december 2018 is derhalve de eerstvolgende raadsvergadering.

Uw raad beschikt over keuzeruimte om al dan niet de geheimhouding te bekrachtigen. Besluit uw raad de geheimhouding niet te bekrachtigen, of wordt er geen besluit genomen, dan komt de geheimhouding van rechtswege te vervallen. Ons college stelt voor om, gelet op de zwaarwegende belangen die met de stukken zijn gemoeid, om de geheimhouding te bekrachtigen.

2.1 Beleidskaders

2.1.1 Collegeprogramma

Dit voorstel heeft betrekking op de volgende doelstellingen uit het collegeprogramma:

Dit voorstel heeft betrekking op het op 12 juli 2018 vastgestelde projectakkoord.

2.1.2 Lokaal beleid

Dit voorstel heeft betrekking op eerdere college- en of raadsbesluiten, nota's, te weten:

Niet van toepassing.

2.1.3 Landelijke wet- en regelgeving

Dit voorstel heeft betrekking op de volgende wet- en regelgeving:

- Artikel 10 van de Wob;
- Artikel 25 van de Gemeentewet.

3 ADVIES

Aan uw gemeenteraad wordt voorgesteld de opgelegde geheimhouding die rust op de reactie van Höcker Advocaten te bekrachtigen.

3.1 Toelichting op het advies

De notitie van Höcker Advocaten bevat informatie die relevant is voor een eventuele procesgang en processtrategie indien de gemeenteraad kiest voor het scenario intrekking van het bestemmingsplan.

Het document is een reactie van Höcker Advocaten op de second opinion van Houthoff van 12 december 2018. Op de notitie van Höcker Advocaten en de second opinion van Houthoff rust geheimhouding. De reactie van Höcker Advocaten vloeit voort uit de eerdere documenten en bevat informatie die interessant is voor wederpartijen in het geval dat er sprake zou zijn van een besluit van uw gemeenteraad om de vaststelling van het bestemmingsplan 'De 7 Dorpelingen' in te trekken. Het document biedt inzicht in strategie, juridische afwegingen en juridische argumenten voor het volgen (of niet volgen) van een uniforme openbare voorbereidingsprocedure. Het openbaar maken van het document zou de procespositie van de gemeente in een eventuele juridische procedure bij de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State aantasten omdat wederpartijen inzicht krijgen in alle overwegingen die hebben geleid tot het besluit. Dit inzicht zal de gemeente onevenredig benadelen en onze wederpartij onevenredig bevoordelen.

Het openbaar maken van de gronden van het intrekkingbesluit, voordat de raad heeft besloten over de scenario's, zal de verhoudingen tussen de gemeente en derden (onherstelbaar) schaden en zal leiden tot een verharding in de verhoudingen tussen procespartijen. Het openbaar maken van de gronden van een eventueel intrekkingbesluit zal ook leiden tot het 'ingraven' van partijen in hun positie. Hiermee ontstaat het risico dat cocreatie of aanpassing geen reële optie meer is voor de Harmonielocatie. Om garant te staan voor een zuivere besluitvorming door uw raad is het derhalve niet wenselijk om de gronden van een eventueel intrekkingbesluit openbaar te maken alvorens uw raad heeft besloten het college de opdracht te geven een intrekkingbesluit voor te bereiden. Gelet op

de grote belangen die zijn gemoed met het besluit van uw raad over de scenariokeuzes van 18 december wordt daarom voorgesteld om geheimhouding te leggen op de reactie van Höcker Advocaten.

Indien uw raad kiest voor het scenario waarbij het intrekingsbesluit door het college dient te worden voorbereid is het noodzakelijk om de geheimhouding op de reactie van Höcker Advocaten slechts voor beperkte duur te laten voortduren. Immers, het college zal dan het intrekingsbesluit moeten motiveren en zal daarbij aansluiting zoeken bij de gronden die door Höcker Advocaten zijn aangedragen. Echter, op de gronden die door Höcker Advocaten zijn aangeleverd ligt dan geheimhouding die door uw raad is bekrachtigd. Om te voorkomen dat het college in dit geschetste scenario de geheimhoudingsplicht zal schenden is daarom gekozen voor een 'als/dan' motivering in het dictum waarbij uw raad wordt verzocht de geheimhouding te bekrachtigen en indien uw raad kiest voor het scenario van intrekking de geheimhouding op het stuk komt te vervallen zodra het college het gemotiveerde intrekingsbesluit aanlevert. Op deze wijze worden de belangen van de gemeente zo lang mogelijk geborgd zonder dat het college het risico loopt om de geheimhoudingsplicht te schenden. Indien uw raad niet kiest voor het scenario waarbij het bestemmingsplan wordt ingetrokken duurt de geheimhouding voort totdat uw raad deze opheft.

Op grond van artikel 25 van de Gemeentewet gelezen in samenhang met artikel 10 van de Wob is het mogelijk om geheimhouding op te leggen. Gelet op de bovenstaande gronden wordt daarom geadviseerd om de geheimhouding die door ons college op 18 december 2018 is opgelegd te bekrachtigen.

3.2 Overwegingen van het college

De motivering voor het standpunt van ons college is gelijk aan hetgeen hierboven onder 3.1. is overwogen.

3.3 Regionale samenwerking en couleur locale

Niet van toepassing.

3.4 Participatie, samenspel

Niet van toepassing.

3.5 Risico's

De risico's zijn hierboven onder 3.1. omschreven.

3.6 Financiën

Indien de geheimhouding wordt bekrachtigd zijn er op dit moment geen financiële consequenties.

3.7 Inkoop

Niet van toepassing.

3.8 Juridische Zaken

Het van toepassing zijnde wettelijke kader is hierboven weergegeven. Eveneens is hierboven onderbouwd waarom gekozen is voor dit voorstel.

3.9 Communicatie

Niet van toepassing.

3.10 Duurzaamheid

Niet van toepassing.

3.11 Veiligheid

Niet van toepassing.

4 UITVOERING, PLANNING en ORGANISATIE

Met het nemen van dit besluit wordt de opgelegde geheimhouding bekrachtigd en zijn de belangen van de gemeente veiliggesteld.

5 ACHTERLIGGENDE DOCUMENTEN

- Reactie Höcker Advocaten 14 december 2018.

Hoogachtend,
burgemeester en wethouders van de gemeente Bergen

De heer mr. M.N. Schroor
secretaris

Mevrouw drs. H. Hafkamp
burgemeester