Bloemendaal

Aan de Gemeenteraad.

Raadsvergadering d.d.	:	16 september 2021
Commissievergadering d.d.	:	2 september 2021
Commissie	:	Bestuur en Middelen
Portefeuillehouder	:	wethouders N.A.L. Heijink en S.C.T. de Roy van Zuidewijn-Rive
Programmaonderdeel	:	001. Bestuur 001001. Burgemeester en wethouders
Registratienummer	:	2021002441
Productiedatum	:	18 augustus 2021

Onderwerp
Dit voorstel gaat over het in stand laten van de door de raad op 27 mei 2021 bekrachtigde en op 7 juli 2021 gehandhaafde geheimhouding op twee vaststellingsovereenkomsten, en de beraadslaging daaromtrent, gesloten ter afsluiting van het dossier Elswoutshoek.

Voorgesteld besluit:

De raad van de gemeente Bloemendaal bijeen op 16 september 2021;

gezien de verzoeken van mevrouw M. Roos en de heer L. Heukels c.s.,

gelezen het voorstel van burgemeester en wethouders van 24 augustus 2021

b e s l u i t:

De bij besluit van 27 mei 2021 bekrachtigde en bij besluit van 7 juli 2021 gehandhaafde geheimhouding op twee vaststellingsovereenkomsten (gesloten ter afsluiting van het dossier Elswoutshoek, voor zover de geheimhouding niet al bij eerder besluit van de raad van 7 juli 2021 is opgeheven, met inbegrip van de geheimhouding op het verslag van de raadsvergadering van 27 mei 2021, voor zover dat betrekking heeft op de beraadslaging van de raad met betrekking tot dit onderwerp) niet op te heffen.

De raad voornoemd, d.d. 16 september 2021,

De VVD dient een amendement in (kenmerk C, corsanummer 2021002780) met als dictum:
Besluit:
Het volgende beslispunt toe te voegen aan het raadsvoorstel:
- *De op 16 juli 2021 ontvangen Wob-verzoeken tot openbaarmaking van het verslag van de besloten raadsvergadering van 27 mei 2021 te weigeren.*

Amendement C wordt aangenomen met 15 stemmen voor (VVD, GrL, D66, CDA, PvdA, VDB) en 0 stemmen tegen en 4 afwezig.

Met inachtneming van het aangenomen amendement C wordt het raadsvoorstel aangenomen met 15 stemmen voor (VVD, GrL, D66, CDA, PvdA, VDB) en 0 stemmen tegen en 4 afwezig.

de voorzitter, de griffier,

Voorgesteld besluit
De bij besluit van 27 mei 2021 bekrachtigde en bij besluit van 7 juli 2021 gehandhaafde geheimhouding op twee vaststellingsovereenkomsten (gesloten ter afsluiting van het dossier Elswoutshoek, voor zover de geheimhouding niet al bij eerder besluit van de raad van 7 juli 2021 is opgeheven, met inbegrip van de geheimhouding op het verslag van de raadsvergadering van 27 mei 2021, voor zover dat betrekking heeft op de beraadslaging van de raad met betrekking tot dit onderwerp) niet op te heffen.

Aanleiding en beoogd effect
Aanleiding
Op 27 mei 2021 heeft de gemeenteraad in een besloten raadsvergadering (op grond van artikel 25 lid 3 van de Gemeentewet) de door het college opgelegde geheimhouding op twee conceptvaststellingsovereenkomsten ter afsluiting van het dossier Elswoutshoek, bekrachtigd.

Uit zorgvuldigheidsoverwegingen heeft het college na de ondertekening van de overeenkomsten opnieuw geheimhouding opgelegd op de definitieve (ondertekende) versies. Deze versies berusten onder het college en zijn niet meer aan de raad overgelegd. Het college ontving kort daarna, op 2 juni 2021, een verzoek van een journalist van het Haarlems Dagblad tot openbaarmaking van de vaststellingsovereenkomsten. Gelet op de door het college opgelegde geheimhouding op de ondertekende vaststellingsovereenkomsten achtte het college zich bevoegd te beslissen op dit Wob-verzoek en het impliciete verzoek tot opheffing van de geheimhouding. Uit jurisprudentie blijkt namelijk dat een verzoek om openbaarmaking op grond van de Wob van krachtens de Gemeentewet geheim verklaarde documenten tevens moet worden opgevat als een verzoek tot opheffing van die geheimhouding. En uit de gemeentewet volgt dat het orgaan dat de geheimhouding heeft opgelegd, tevens bevoegd is te besluiten over de opheffing daarvan.

Het college heeft zich bij de beoordeling van het Wob-verzoek laten leiden door de overwegingen van de raad bij de bekrachtiging van de geheimhouding op 27 mei 2021 en heeft besloten de opheffing van de geheimhouding en de openbaarmaking van de ondertekende vaststellingsovereenkomsten te weigeren. Hiertegen is inmiddels bezwaar ingediend.

Op 7 juli 2021 was de raad genoodzaakt ten behoeve van het vaststellen van de jaarrekening van de gemeente de geheimhouding op de vaststellingsovereenkomsten op te heffen voor wat betreft het totaalbedrag van de in de in de overeenkomsten genoemde schikkingsbedragen. De geheimhouding op de documenten is voor het overige door de raad expliciet in stand gehouden.

Op 12 en 16 juli 2021 (beide ontvangen op 16 juli 2021) hebben raadslid M. Roos en raadslid L. Heukels (de laatste tezamen met anderen, niet zijnde raadsleden) separate Wob-verzoeken bij het college ingediend tot openbaarmaking van de geheime vaststellingsovereenkomsten. Mevrouw Roos heeft het college tevens verzocht *om "het verslag van de raadsvergadering van 27 mei 2021 openbaar te maken alsmede de achterliggende informatie die betrekking heeft op de betaalde schadevergoeding"*.

De heer Heukels en anderen hebben de raad tevens expliciet verzocht de geheimhouding op de vaststellingsovereenkomsten, zoals bedoeld in de besluiten van 27 mei 2021 en 7 juli 2021, op te heffen en ook zij hebben het college verzocht om het verslag (waarbij kennelijk is gedoeld op het bewuste gedeelte van het verslag van de raadsvergadering van 27 mei 2021) openbaar te maken en in kopie beschikbaar te stellen.

Voordat het college op de Wob-verzoeken kan besluiten, dient eerst een besluit genomen te worden over het al dan niet opheffen van de geheimhouding. Gelet op het feit dat de raad bevoegd is tot het opheffen van geheimhouding nu de raad de geheimhouding op de

vaststellingsovereenkomsten heeft bekrachtigd en de raad recent nog expliciet heeft besloten de geheimhouding van de vaststellingsovereenkomsten (voor zover de geheimhouding niet is opgeheven) in stand te houden, legt het college de verzoeken tot opheffing van de geheimhouding ter besluitvorming aan de raad voor.

Beoogd effect
Een besluit van de raad over het al dan niet opheffen van de geheimhouding is noodzakelijk alvorens het college een besluit kan nemen op de Wob-verzoeken.

Politieke keuzeruimte
Het college is bevoegd te beslissen op de Wob-verzoeken. Nu de raad recent heeft besloten de opgelegde geheimhouding – met uitzondering van het totale schikkingsbedrag – in stand te laten is de raad ook bevoegd te beslissen op de verzoeken (impliciet en expliciet) tot opheffing van de geheimhouding. Nadat de raad op de verzoeken tot opheffing van de geheimhouding heeft besloten, moet het college op de Wob-verzoeken beslissen.

Gedachtegang
Argumenten

1. Geheimhoudingsbesluiten onherroepelijk
Het dossier Elswoutshoek heeft jarenlang veel impact gehad op zowel betrokkenen als de gemeente. Het doel van het medationtraject is beëindiging van alle geschillen en sluiting van dit slepende dossier. Met de ondertekening van de vaststellingsovereenkomsten is het dossier Elswoutshoek nu definitief gesloten voor alle partijen in dit dossier. De geheimhouding was een voorwaarde voor het kunnen slagen van het mediationtraject. De gemeenteraad heeft op 27 mei 2021 de geheimhouding bekrachtigd en ingestemd met de vaststellingsovereenkomsten en de gemeenteraad heeft recent bij besluit van 7 juli 2021 de geheimhouding (met uitzondering van het totaalbedrag van de in de overeenkomsten genoemde schikkingsbedragen) gehandhaafd.
Tegen die besluiten hebben verzoekers geen bezwaar gemaakt, zodat die besluiten in rechte jegens hen onaantastbaar zijn. Derhalve staat thans alleen ter beoordeling of ten tijde van de verzoeken tot opheffing van de geheimhouding nog voldoende grond bestond voor de geheimhouding.

2. Argumenten geheimhouding gelden nog steeds
De geheimhouding is opgelegd c.q. bekrachtigd ter eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer en het voorkomen van onevenredige benadeling van de bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen (artikel 10, lid 2 onder e en g van de Wob). Daarbij is overwogen dat het privaatrechtelijke overeenkomsten betreft waarvan partijen wensen dat de inhoud tussen hen blijft. Onderdeel van de vaststellingsovereenkomsten is dat deze niet openbaar worden gemaakt en geheim blijven. Voorts is overwogen dat het openbaar maken van de vaststellingsovereenkomsten de onderhandelingspositie van de gemeente bij (toekomstige) andere privaatrechtelijke geschillen kan schaden. Inzichtelijk wordt dan immers onder welke voorwaarden er schikkingsbereidheid is geweest.

Deze overwegingen gelden thans nog steeds en derhalve ook ten tijde van de indiening van de (impliciete) verzoeken om opheffing van de geheimhouding.
Bovendien heeft de gemeenteraad kort voor de indiening van de verzoeken bij besluit van 7 juli 2021 nog expliciet besloten de geheimhouding te handhaven. Er zijn geen nieuwe feiten of omstandigheden gesteld of gebleken, die thans aanleiding geven tot opheffing van de geheimhouding.

3. Democratische verantwoording heeft plaatsgevonden
De gemeenteraad heeft volledig kennis kunnen nemen van de inhoud van de overeenkomsten. Als volksvertegenwoordiger heeft de raad een afweging kunnen maken tussen het belang van het voorkomen van onevenredige benadeling van partijen en het belang van opheffing van de geheimhouding, waarbij het belang van voorkomen van onevenredige benadeling van partijen zwaarder weegt dan opheffing van de geheimhouding, ter waarborging van sluiting van het dossier.

Alternatieven
Het opheffen van de geheimhouding van de vaststellingsovereenkomsten zet de weg naar openbaarmaking open en brengt het risico met zich mee dat het dossier weer ter discussie wordt gesteld. De externe dynamiek en mogelijke juridische geschillen die dat mogelijk weer teweeg brengt is niet te overzien, in strijd met de afspraken en niet in het belang van betrokkenen én de bestuurbaarheid van de gemeente. Bovendien: partijen zijn civielrechtelijke gehouden aan de geheimhouding en kunnen zich gelet op de overeengekomen geheimhouding niet in het openbaar verdedigen.

Mocht de geheimhouding worden opgeheven, dan zijn de vaststellingsovereenkomsten daarmee nog niet openbaar. Openbaarmaking vereist een besluit van het college (het bestuursorgaan onder welk de documenten berusten) na toetsing aan de uitzonderingsgronden en beperkingen van de Wob en het meewegen van zienswijzen van betrokkenen. Dit kan ertoe leiden dat de documenten alsnog niet (geheel) openbaar worden gemaakt.

Overwegingen van het college
Naar het oordeel van het college zijn er goede gronden op grond van de Wob om de documenten (de vaststellingsovereenkomsten en het verslag van de raadsvergadering van 27 mei 2021, voor zover dit verslag daarop betrekking heeft), niet openbaar te maken. Rust in het dossier Elswoutshoek, blik op de toekomst en het bevorderen van de bestuurbaarheid van de gemeente zijn zwaarwegende belangen om de openbaarmaking te weigeren. Het college adviseert de opgelegde, bekrachtigde en gehandhaafde geheimhouding daarom in stand te laten.

Middelen
N.v.t.

Participatie
N.v.t.

Communicatie
N.v.t.

Samenwerking (Heemstede)
N.v.t

Vervolgproces/evaluatie
Het college zal na besluit van de raad een beslissing op de Wob-verzoeken nemen.

Bijlagen

- Wob-verzoek raadslid M. Roos d.d.12 juli 2021 (2021002492)
- Wob-verzoek raadslid L. Heukels c.s. d.d. 16 juli 2021 (2021002491)

Burgemeester en wethouders van Bloemendaal,

, burgemeester.

, gemeentesecretaris.