

Raadsbesluit

Raadsvergadering: 25 november 2021

Zaaknummer : 920368
Team : Ruimtelijk Beleid Heemstede
Portefeuillehouder : N.F. Mulder
Openbaarheid : Actief openbaar

ONDERWERP

Opheffen van de op het advies 'Gemeente Heemstede/Advies grens bebouwde kom' van onze externe jurist (d.d. 8 mei 2020) opgelegde geheimhouding

SAMENVATTING

Na het intrekken van het beroep (tegen het komgrensbesluit) door de provincie, is er geen aanleiding meer de geheimhouding die rust op het advies 'Gemeente Heemstede/Advies grens bebouwde kom' van 8 mei 2020 van de externe jurist/huisadvocaat, te laten voortduren. De geheimhouding op het advies wordt opgeheven en alsnog openbaar gemaakt door verstrekking aan de bezwaarmaker.

JURIDISCH EN BELEIDSKADER

Artikel 55 en artikel 25 van de Gemeentewet in samenhang met artikel 10, tweede, lid, aanhef en onder g, van de Wet openbaarheid van bestuur en artikel 6:19 Algemene wet bestuursrecht.

BESLUIT B&W

1. De raad voor te stellen lopende de bezwarenprocedure, om haar besluit van 8 oktober 2020 te herroepen;
2. De raad voor te stellen de door de raad op 25 juni 2020 bekrachtigde geheimhouding die rust op het advies 'Gemeente Heemstede/Advies grens bebouwde kom' van de externe jurist van 8 mei 2020, op te heffen;
3. De raad voor te stellen lopende de bezwarenprocedure, naar aanleiding van het verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur, van 6 juli 2020, het advies openbaar te maken door het stuk (ongelakt) te verstrekken aan de bezwaarmaker;
4. De raad voor te stellen de commissie voor bezwaarschriften te informeren;
5. Het besluit voor te leggen aan de commissie Ruimte om advies te geven aan de raad (A-stuk).

BESLUIT RAAD

De raad van de gemeente Heemstede;

gelezen het voorstel van burgemeester en wethouders van 19 oktober 2021

besluit:

1. Het besluit van 8 oktober 2020 te herroepen;



Raadsbesluit

Raadsvergadering: 25 november 2021

2. De in de vergadering van 25 juni 2020 door de raad bekrachtigde geheimhouding die rust op het advies 'Gemeente Heemstede/Advies grens bebouwde kom' van de externe jurist/huisadvocaat (van 8 mei 2020) op te heffen;
3. Lopende de bezwarenprocedure, naar aanleiding van het verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur, van 6 juli 2020, het advies 'Gemeente Heemstede/Advies grens bebouwde kom' van de externe jurist (van 8 mei 2020) openbaar te maken door het stuk (ongelakt) te verstrekken aan de bezwaarmaker;
4. De commissie voor bezwaarschriften te informeren.

De raad voornoemd,

de griffier,

de voorzitter,

Raadsbesluit

Raadsvergadering: 25 november 2021

AANLEIDING

Op het advies 'Gemeente Heemstede/Advies grens bebouwde kom' van 8 mei 2020 van de externe jurist/huisadvocaat (hierna: advies) rust geheimhouding. De geheimhouding is opgelegd door het college (bij collegebericht 622601 van 9 juni 2020) en bekrachtigd door de raad (bij besluit van 25 juni 2020). Daarna heeft de raad, bij besluit van 10 oktober 2020 (644845), na een verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur, van 6 juli 2020, besloten de geheimhouding niet op te heffen en daarmee het verzoek om verstrekking van het advies afgewezen (waarvan bezwaar).

De geheimhouding rust op het advies aangezien Gedeputeerde Staten (hierna: G.S.) een beroepsprocedure aanhangig hebben gemaakt bij de bestuursrechter, gericht tegen het besluit van de raad (van 22 februari 2018) over de verplaatsing van de bebouwde komgrens Cruquiusweg N201; het advies handelt over de procespositie van de gemeente in (hoger) beroep. In het belang van de bescherming van de procespositie (een zwaarder wegend belang volgens de raad dan het openbaarheidsbelang van verzoeker) heeft de raad (naar aanleiding van het verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur, van 6 juli 2020) de geheimhouding niet opgeheven en het verzoek het advies te verstrekken afgewezen (besluit van 8 oktober 2020, 644845).

Het is voor de openbaarheid van bestuur van belang de geheimhouding niet langer te laten duren dan strikt noodzakelijk. Op het moment dat de redenen voor het voortduren van de geheimhouding wijzigen of niet meer aanwezig zijn, rijst de vraag óf c.q. wanneer de geheimhouding kan worden opgeheven en vervolgens of het advies openbaar kan worden gemaakt (op grond van de Wob). De bestuursrechter heeft de behandeling van het beroep (bij de rechtbank bekend onder zaaknummer HAA 19/467 WVV) op verzoek van partijen steeds aangehouden.

Gemeente en provincie zijn een overeenkomst aangegaan tot regeling van het beheer, onderhoud en de eigendom als gevolg van de wijziging van de komgrens Cruquiusweg N201 (ondertekend op 27 augustus 2021). Daarna hebben G.S. het beroep ingetrokken en op 2 september 2021 heeft de rechtbank te kennen gegeven dat het beroep is beëindigd.

Daarmee valt vanaf dat moment de grondslag weg van het te beschermen belang van de gemeente bij het laten voortduren van de geheimhouding. Het is aan de raad (omdat de raad de geheimhouding heeft bekrachtigd) te besluiten over het opheffen van de geheimhouding. Het is ook aan de raad om haar besluit van 8 oktober 2020 (644845, waarbij het verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur, van 6 juli 2020, om de geheimhouding op te heffen en het advies te verstrekken, is afgewezen) lopende de bezwarenprocedure, te herroepen.

Daarmee staat het Wob-verzoek van 6 juli 2020, opnieuw inhoudelijk ter beoordeling en is het aan de raad opnieuw op het Wob-verzoek van 6 juli 2020 te besluiten.

Raadsbesluit

Raadsvergadering: 25 november 2021

MOTIVERING

Op het advies van de externe jurist van 8 mei 2020 rust geheimhouding (artikel 25, tweede lid van de Gemeentewet). Aan de geheimhouding is artikel 10, tweede lid, aanhef, en onder g, van de Wob ten grondslag gelegd. Hierin is bepaald dat geen informatie wordt verstrekt voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang van 'het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling van bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen dan wel van derden'.

Naar aanleiding van de beroepsprocedure van G.S. (tegen het verleggen van de bebouwde komgrens Cruquiusweg N201) en de uitspraak (op 7 maart 2019) van de voorzieningenrechter (waarbij de rechter het belang van G.S. bij schorsing van de besluiten heeft laten prevaleren), heeft de huisadvocaat desgevraagd een inschatting gegeven van het procesrisico voor wat betreft de houdbaarheid van het komgrensbesluit in (hoger) beroep.

Het advies ziet op de procespositie van de gemeente in (hoger) beroep en bevat opvattingen en conclusies over het procesrisico en heeft daarom een 'vertrouwelijk' karakter. Het belang bij de bescherming van de procespositie valt onder artikel 10, tweede lid, aanhef, en onder g, van de Wob. De bescherming van het belang van de gemeente (bij het voorkomen van onevenredige benadeling van de procespositie van de gemeente en de bevoordeling van eiser in de procedure) lag ten grondslag aan de geheimhouding op het advies. Dit heeft ook in de weg gestaan aan het meewerken aan het verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur, van 6 juli 2020, tot opheffing van de geheimhouding en verstrekking van het advies.

De inhoudelijke motivering van de besluiten tot oplegging, bekrachtiging en het voortduren van de geheimhouding is (ook) van belang bij het beoordelen of de geheimhouding kan worden opgeheven. Met de beëindiging van het beroep tegen het komgrensbesluit, is er niet langer een belang dat noopt de geheimhouding die rust op het advies te laten voortduren.

Het is aan de raad te besluiten over het opheffen van de geheimhouding en om haar besluit van 8 oktober 2020 (waarbij het verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur, van 6 juli 2020, om de geheimhouding op te heffen en het advies te verstrekken, is afgewezen) lopende de bezwarenprocedure te herroepen. Daarmee staat het verzoek op grond van de Wob, van 6 juli 2020, opnieuw inhoudelijk ter beoordeling en is het aan de raad opnieuw daarop te besluiten.

De raad wordt voorgesteld haar in bezwaar bestreden besluit van 8 oktober 2020 te herroepen; de op 25 juni 2020 bekrachtigde geheimhouding die rust op het advies 'Gemeente Heemstede/Advies grens bebouwde kom' van de externe jurist (van 8 mei 2020) op te heffen; na opheffing het verzoek van 6 juli 2020 opnieuw inhoudelijke te beoordelen en alsnog te besluiten tot openbaarmaking van het advies op grond van de Wet openbaarheid van bestuur door het advies (ongelakt) te verstrekken aan de bezwaarmaker.

Raadsbesluit

Raadsvergadering: 25 november 2021

FINANCIËN

N.v.t.

PLANNING/UITVOERING

In aansluiting op het besluit tot opheffing van de geheimhouding, wordt het advies op grond van de Wet openbaarheid van bestuur openbaar gemaakt door verstrekking aan de bezwaarmaker en de bezwaarschriftencommissie wordt (lopende de bezwarenprocedure) hierover geïnformeerd.

PARTICIPATIE EN COMMUNICATIE

De commissie voor bezwaarschriften worden geïnformeerd na de besluitvorming.

DUURZAAMHEID

N.v.t.

BIJLAGEN

1. Het in bezwaar bestreden besluit van de raad van 24 september 2020 (66038);
2. GEHEIM: het advies 'Gemeente Heemstede/Advies grens bebouwde kom' van 8 mei 2020 van de externe jurist/huisadvocaat;
3. Besluit (brief) van de raad aan de bezwaarmaker. (niet actief openbaar)
4. Brief met besluit van 8 oktober (niet actief openbaar)