

Onderwerp: precario Hof van Peltenburg. Instemming met onderhandelingsresultaat.
BBV nr: 2015/470805

1. Inleiding

Directe aanleiding voor het onderzoek 'precario innemen openbare grond periode 2012, 2013 en 2014' (b&w 2015/226165) was de gevolgde procedure bij het bouwproject Hof van Peltenburg. Uit dit onderzoek is onder andere gebleken dat bij het opleggen van de aanslagen precario over 2012 en 2013 is in dit specifieke geval een foutieve grondslag gehanteerd (afsluiten van de weg, in plaats van innemen openbare grond).

Op verzoek van de Commissie Bestuur is op 20 oktober 2015 (2015/427525) een vooraankondiging aan de aannemer gedaan van de herziene aanslag op basis van de juiste grondslag (innemen openbare grond) ad € 105.405,79. Tegelijk met de verzending van deze vooraankondiging van de herziene aanslag, zijn, na bespreking in de Commissie Bestuur, verkennende besprekingen met de aannemer over deze zaak gestart. De aannemer stelt dat hem niets valt te verwijten in het verloop van het proces tot oplegging van precario door de gemeente. Wel vinden zowel de aannemer als de vertegenwoordigers van de gemeente dat het redelijk is dat, ter minnelijke afdoening van deze zaak alsnog een bedrag van € 55.000,- door de aannemer aan de gemeente wordt voldaan.

2. Besluitpunten college

Het college besluit:

1. Met de betrokken aannemer overeen te komen dat deze, ter afdoening van de kwestie rondom de precario inzake Hof van Peltenburg, een bedrag van in totaal € 55.000,- aan de gemeente voldoet.
2. Dit besluit ter kennisneming te zenden aan de commissie Bestuur.
3. De baten van het besluit bedragen € 50.675,-. Deze worden verwerkt ten gunste van de exploitatie 2015 op programma 6 beleidsveld 6.3.

3. Beoogd resultaat

Met de overeenstemming tussen de gemeente en de betreffende aannemer kan dit dossier worden afgerond.

4. Argumenten

Afwegingen op basis van alle relevante informatie op dit dossier

Naar aanleiding van het onderzoek precario innemen openbare grond periode 2012, 2013 en 2014 (b&w 2015/226165) is geconcludeerd, dat voor het project Peltenburg de precario voor de jaren 2012, 2013 en 2014 in totaal € 105.405,79 had moeten bedragen. De grondslag had hier namelijk het tarief voor innemen openbare grond moeten zijn. Door de gemeente is echter bij het opleggen van de aanslagen voor 2012 en 2013 uitgegaan van de grondslag voor het afsluiten van de weg, welke aanmerkelijk lager is.

Op verzoek van de raad is naar het proces tot het opleggen van precario in deze specifieke zaak een intern onderzoek uitgevoerd. De resultaten van dit onderzoek zijn vastgelegd in het Rapport Intern onderzoek tot stand komen precarioheffing bouwproject Hof van Peltenburg (rapport d.d. 22 april 2015). Uit dit rapport bleek, dat weliswaar niet het goede tarief bij de

berekening van de precario was toegepast, maar dat hierbij bij beide partijen geen sprake van kwade opzet is geweest. Het college is van mening, dat de betreffende aannemer er op mocht vertrouwen dat de betrokken accountmanager namens de gemeente sprak en dus de grondslag voor de aanslag niet in twijfel hoefde te trekken. In de commissie Bestuur is uitgebreid over dit rapport gesproken. De commissie Bestuur verzocht de wethouder een twee-sporen-traject te volgen. Enerzijds werd gevraagd om de procedure voor de definitieve aanslag ad € 105.405,79 in gang te zetten en anderzijds werd gevraagd om tegelijkertijd het gesprek met de aannemer aan te gaan met een beroep op zijn gevoel voor rechtvaardigheid. Op 8 oktober 2015 heeft de commissie Bestuur ingestemd met voortgang van de onderhandelingen door het college over deze zaak.

Op 5 november jl. heeft het formele zienswijzegesprek plaatsgehad naar aanleiding van de vooraankondiging van de herziene aanslag ad € 105.405,79. In dit zienswijzegesprek (zie de bijlage) heeft de aannemer onder meer aangegeven, dat hij er op heeft vertrouwd dat de betrokken accountmanager gerechtigd was namens de gemeente te handelen en dat men er van uit ging dat de gekozen grondslag dus ook de juiste was. Op basis van “opgewekt vertrouwen” blijft hij van mening dat hij niet het volledige bedrag verschuldigd is; dat was immers ook niet in rekening gebracht. De aanvraag en de vergunning zijn beide onder de noemer ‘innemen openbare grond’ gedaan. De aannemer had dus geen reden om aan te nemen, dat het gehanteerde tarief onrechtmatig zou zijn. In de gesprekken voorafgaand aan het zienswijzegesprek is er met de aannemer onderhandeld over een voor beide partijen aanvaardbaar bedrag. De aannemer gaf hier bij aan de redelijkheid te voelen om de gemeente in enige mate tegemoet te komen. Partijen kwamen hierbij gezamenlijk uit op een bijdrage van de aannemer van in totaal € 55.000,-.

Grondoverdracht Hof van Peltenburg

Inmiddels is ook het grondonderzoek, dat een voorwaarde vormde voor de grondoverdracht tussen de aannemer en de gemeente, afgerond. Op 27 november 2015 is het contract voor de overdracht, ter ondertekening aan de aannemer toegezonden. Met deze grondoverdracht kan ook dit deel van het dossier worden afgesloten.

Naheffingen op overige dossiers uit het onderzoek

Los van de verantwoording over het dossier Peltenburg zal op korte termijn aan de Commissie Bestuur tussentijds verslag worden gedaan van de stand van zaken van de naheffingen op de overige dossiers uit het onderzoek ‘precario innemen openbare grond periode 2012, 2013 en 2014’.

Op basis van het voorstaande gaat het college mee met dit onderhandelingsresultaat. Onder aftrek van het reeds aan precario afgedragen bedrag van € 4.325,62 betekent dit effectief een nog te betalen bijdrage van € 50.675,-.

5. Risico's en kanttekeningen

Juridisch: Bij het niet doorgaan van het hiervoor gestelde compromis (hetgeen zou inhouden dat een definitieve aanslag ad € 105.405,79 wordt opgelegd), rest alleen de juridische weg. De aannemer heeft aangegeven in dat geval gebruik te zullen maken van de openstaande bezwaar – en beroep mogelijkheden tegen de definitieve aanslag.

Omdat wij de kans groot achten (mede op basis van een extern deskundigenadvies) dat de aannemer in een gerechtelijke procedure door de rechter in het gelijk zal worden gesteld, besluit het college akkoord te gaan met de voorgestelde bijdrage ad € 55.000,- Er zal in verband met het reeds betaalde bedrag van € 4.325,62 een factuur uitgaan van € 50.675,-.

6. Uitvoering

Het gemeentelijk Klantcontactcentrum zal dit besluit door middel van een brief communiceren met de aannemer en deze een factuur zenden van € 50.675,-.

Aan de vooraankondiging na-aanslagen (2015/427525) van 20 oktober 2015 zal geen verder vervolg worden gegeven.

7. Bijlagen

Verslag zienswijzegesprek.

Het college van burgemeester en wethouders,

de secretaris

de burgemeester