

Het college van burgemeester en wethouders van de
gemeente Stadskanaal
Postbus 140
9500 AC STADSKANAAL

PlasBossinade Advocaten N.V.
Postbus 1100
9701 BC Groningen
Paterswoldseweg 804
Tel. +31(0)50 521 43 33
Fax +31(0)50 525 88 50
www.plasbossinade.nl
KvK: 01144514

Stichting Beheer Derdengelden
PlasBossinade Advocaten
IBAN: NL20 RABO 034 72 05 860
BIC: RABONL2U

Groningen, 12 april 2018

Per e-mail vooruit:

E.Huisman@stadskanaal.nl

J.Bezema@stadskanaal.nl

Inzake : Gemeente Stadskanaal/advies camperplaatsen
Onze ref. : 20160105-14/wrv/rj/mk/18-01099453
Uw ref. :

mr. R.G. Jengibarjan
Advocaat
Tel. direct : (050) 521 43 93
Fax direct : (050) 525 56 66
E-mail : jengibarjan@plasbossinade.nl

Geacht College

Op 22 maart 2018 heeft de Rechtbank Rotterdam uitspraak gedaan in de zaak van Camping Musselkanaal (mevrouw Diedel). De rechtbank heeft:

- het beroep gegrond verklaard
- de beslissing op bezwaar d.d. 9 januari 2017 vernietigd
- het aanwijzingsbesluit d.d. 23 oktober 2014 vernietigd, voor zover daarbij besloten was de verhuur en exploitatie van ligplaatsen en camperstaplaats (Spoordok) aan te wijzen als een economische activiteit die plaatsvindt in het algemeen belang als bedoeld in artikel 25h lid 5 van de Mededingingswet (hierna: Mw).
- bepaalt dat de uitspraak van de rechtbank in de plaats treedt van het vernietigde besluit.

Hierna geven wij advies over de nu te volgen strategie de mogelijk te nemen maatregelen uiteen te zetten met de daarbij geschatte slagingskansen.

Hoger beroep

Wij stellen in deze zaak voor om in ieder geval namens de Raad pro forma hoger beroep in te stellen bij het College van Beroep voor het bedrijfsleven (hierna: CBB). Dit is van belang om de

termijn voor het instellen van hoger beroep (die eindigt op 2 mei 2018) veilig te stellen en te voorkomen dat daarmee rechten verloren zullen gaan.

Hoger beroep heeft daarnaast een procedureel voordeel: als de gemeenteraad een nieuw besluit neemt, gaat dat waarschijnlijk direct mee in de hoger beroepsprocedure.

Wij schatten de slagingskansen van het hoger beroep klein in gezien de vrij kritische uitspraak van de rechtbank en de door de rechtbank geconstateerde gebreken. De rechtbank is van oordeel dat het onderzoek dat ten grondslag is gelegd aan de aanwijzing van de camperstandplaatsen onvoldoende en onzorgvuldig is geweest. De reden om hoger beroep in te stellen is om er voor te zorgen dat een eventueel nieuw aanwijzingsbesluit direct wordt meegenomen in die hoger beroepsprocedure. Dat is voor alle partijen een procedureel voordeel, want het biedt sneller duidelijkheid.

Nieuw besluit

Nieuw besluit is juridisch mogelijk

Aangezien de rechtbank de uitspraak van 22 maart 2018 in de plaats heeft gesteld van het vernietigde besluit, is het niet meer mogelijk om in een besluit op bezwaar eventuele onvolkomenheden te herstellen. Het is wel mogelijk dat de gemeenteraad een nieuw primair besluit neemt en exploitatie van de camperplaatsen opnieuw aanwijst als een economische activiteit die plaatsvindt in het algemeen belang als bedoeld in artikel 25h lid 5 Mw.

Nieuw onderzoek

Gezien de uitspraak van de rechtbank moeten ter voorbereiding van een nieuw aanwijzingsbesluit de onvolkomenheden in het eerdere onderzoeksrapport worden hersteld. De meest veilige route daartoe is:

- Sweco te vragen het eerste onderzoeksrapport op de gronden zoals genoemd door de Rechtbank Rotterdam aan te vullen zodat wel gesproken kan worden van een gedegen uitgevoerd onderzoek op grond waarvan de Raad een beslissing mag nemen,
- een ander gerenommeerd onderzoeker opdracht te verstrekken om een onderzoek uit te voeren, op grond waarvan een nieuw besluit kan worden genomen.

Uit die onderzoeken zal kort gezegd moeten blijken wat de voordelen van een aanwijzing zijn (extra werkgelegenheid? extra bestedingen?) en wat de nadelen daarvan kunnen zijn (minder omzet bij campings in de omgeving?).

De destijds aan Sweco gestelde onderzoeksvragen zijn op zichzelf voldoende, maar de beantwoording daarvan zal blijkens de uitspraak van de rechtbank beter en ook getalsmatig onderbouwd moeten worden. Heel concreet gaat het dan om vragen zoals:

- wat betekent de aanwijzing van de camperstaplaatsen voor het aantal bezoekers van omliggende campings? In hoeverre is sprake van verschillende markten en hoe kan dat worden onderbouwd?)
- Komen camperaars naar Musselkanaal, die naders niet naar deze regio zouden komen?
- Wat betekent dat voor de omzet en de inkomsten van bestaande campings?
- Wat levert de aanwijzing als camperstaplaats op? Wat zijn de begrote bestedingen van de camperaars in Musselkanaal en de regio? Hoe is dat berekend en onderbouwd?

Belangenafweging door gemeenteraad

Vervolgens kan de gemeenteraad op basis van die voor- en nadelen een belangenafweging maken en besluiten de camperstaplaats al dan niet aan te wijzen als een economische activiteit die plaatsvindt in het algemeen belang.

Daarbij staat voorop dat de gemeenteraad een zeer ruime beoordelingsruimte heeft om te bepalen of er sprake is van een economische activiteit in het algemeen belang. Als het onderzoek zorgvuldige is en de gemeenteraad op grond van de resultaten uit dat onderzoek een belangenafweging heeft gemaakt om tot een aanwijzingsbesluit te komen, dan toetst de rechter de door het bestuur verrichte beoordeling en de in dat kader gemaakte afweging van belangen zeer terughoudend.

Procedure en bezwaar/beroep tegen nieuw aanwijzingsbesluit

Het is raadzaam om op de voorbereiding van een algemeen belang besluit de uniforme openbare voorbereidingsprocedure van afdeling 3.4 van de Awb van toepassing te verklaren. Dat betekent dat het ontwerpbesluit zes weken ter inzage ligt. Gedurende die zes weken kunnen belanghebbenden zienswijzen indienen. Daarna wordt het definitieve besluit genomen. Daartegen is dan geen bezwaar, maar rechtstreeks beroep bij de rechter mogelijk.

De verwachting is dat indien mevrouw Diedel of een andere belanghebbende beroep instelt, dit nieuwe besluit hoogst waarschijnlijk rechtstreeks door het College van beroep voor het bedrijfsleven (CBB) wordt meegenomen in de hoger beroepsprocedure over de uitspraak van de rechtbank van 22 maart 2018. Het nieuwe aanwijzingsbesluit slaat dan de rechtbank over en gaat direct naar het CBB. Dat heeft als voorbeeld dat er snel(ler) duidelijkheid komt.

* * * * *

Tot zover onze uiteenzetting van de mogelijk te nemen maatregelen met de daarbij behorende slagingskansen. Mocht u naar aanleiding daarvan nog vragen en/of opmerkingen hebben, dan kunt u uiteraard contact met ons opnemen.

Met vriendelijke groet,
mede namens Robert van der Velde,



Rima Jengibarjan