

**Bestuursdienst / advies aan Burgemeester en Wethouders**

Reg.nr: BW17-0225 Casenr.: Cbb170217 Sector/afd.: Regie & Ontwikkeling / Regie & Ontwikkeling 2 Steller/tel/e-mail: J.A.T. Bruijn / 5539 / <a href="mailto:j.bruijn@heerhugowaard.nl">j.bruijn@heerhugowaard.nl</a> en A.T. Ter Horst / 06-10404786 / <a href="mailto:a.terhorst@heerhugowaard.nl">a.terhorst@heerhugowaard.nl</a>	Portefeuillehouder: B. Blase en L.H.M. Dickhoff Agenda: Openbaar B&W d.d. <b>23-06-2017 (spoedbesluit)</b> Embargo tot: Nee	Advies van commissie: Ter inzage voor cie: Raadsbehandeling d.d. Begrotingswijziging: Nee
---	---	--

Onderwerp:

Besluit tot oplegging geheimhouding op ter inzage gelegde documenten inzake de kwestie gemeente-Noordwest Ziekenhuisgroep (realisatie nieuwbouw –RTIC- locatie Westpoort).

Probleemstelling:

Op 14 juli 2011 hebben de gemeente en Noordwest Ziekenhuisgroep (NWZ) een overeenkomst gesloten over de realisatie van een nieuw ziekenhuis (RTIC) in Heerhugowaard. NWZ heeft de gemeente laten weten af te moeten zien van realisatie en tot afwikkeling van de koop- en samenwerkingsovereenkomst over te willen gaan. Er is recentelijk door RTVN-H een Wob-verzoek ingediend waarbij zij inzage vraagt in documenten aangaande de nieuwbouw van NWZ. Naar aanleiding van dit Wob-verzoek zullen documenten geheel of gedeeltelijk openbaar worden gemaakt. Het college hecht eraan dat de raad de documenten kan inzien alvorens deze geheel dan wel gedeeltelijk openbaar worden gemaakt.

Het college kan op grond van een belang genoemd in artikel 10 Wet openbaarheid van bestuur (Wob) geheimhouding opleggen aan leden van de raad te verstrekken stukken (artikel 25 lid 2 Gemw). Nu de informatie bij openbaarmaking de financiële- en economische belangen van de gemeente schaden en voorts het belang bij het voorkomen van een onevenredige benadeling van de gemeente met het oog op haar procespositie in het geding is, leggen wij op grond hiervan geheimhouding op ten aanzien van een aantal documenten.

Concept besluit (max. 10 regels) Het college besluit:

1. De raad inzage te verlenen in alle documenten op de inventarislijsten (pakket A en pakket B), welke als bijlagen bij dit voorstel zijn opgenomen.
2. Met toepassing van artikel 25, lid 2, van de Gemeentewet op grond van de belangen genoemd in artikel 10, lid 2, sub b en sub g van de Wet openbaarheid van bestuur geheimhouding op te leggen aan de raad ten aanzien van de documenten op inventarislijst B met de nummers 59, 59b, 62 t/m 68.
3. De raad de door het college opgelegde geheimhouding in de eerstvolgende vergadering te laten bekrachtigen.

**Definitief besluit B&W**

Het college besluit:

1. De raad inzage te verlenen in alle documenten op de inventarislijsten (pakket A en pakket B), welke als bijlagen bij dit voorstel zijn opgenomen.
2. Met toepassing van artikel 25, lid 2, van de Gemeentewet op grond van de belangen genoemd in artikel 10, lid 2, sub b en sub g van de Wet openbaarheid van bestuur geheimhouding op te leggen aan de raad ten aanzien van de documenten op inventarislijst B met de nummers 59, 59b, 62 t/m 68.
3. De raad de door het college opgelegde geheimhouding in de eerstvolgende vergadering te laten bekrachtigen.

Bijlagenr. (Corsanr.)	Inventarislijst A en B (INT17-2481 en INT17-2482) Concept Wob besluit(ter kennisname, E201720605)	Naar B&W, Raad? (27 juni)	Publiceren op website: Nee
--------------------------	--	------------------------------	----------------------------------

<b>BESTUURSDIENST / ADVIES AAN BURGEMEESTER EN WETHOUDERS</b>
---

<b>Onderwerp:</b> Besluit tot oplegging geheimhouding op ter inzage gelegde documenten inzake de kwestie gemeente-Noordwest Ziekenhuisgroep (realisatie nieuwbouw –RTIC- locatie Westpoort).
--

**Toelichting:**

Op 14 juli 2011 hebben de gemeente en Noordwest Ziekenhuisgroep (NWZ) een overeenkomst gesloten over de realisatie van een nieuw ziekenhuis (RTIC) in Heerhugowaard. NWZ heeft de gemeente laten weten af te moeten zien van realisatie en tot afwikkeling van de koop- en samenwerkingsovereenkomst over te willen gaan.

Er is recentelijk door RTVN-H een Wob-verzoek ingediend waarbij zij inzage vraagt in documenten aangaande de nieuwbouw van NWZ. Naar aanleiding van dit Wob-verzoek zullen documenten geheel of gedeeltelijk openbaar worden gemaakt. Het betreft de op de inventarislijst A genoemde documenten (bijlage 1). Ook zal een aantal documenten in het geheel niet openbaar worden gemaakt. Het betreft de op de inventarislijst B genoemde documenten (bijlage 2).

Het college hecht eraan dat de raad alle – ook de niet openbaar te maken - documenten kan inzien alvorens deze geheel dan wel gedeeltelijk openbaar worden gemaakt. Het college bestendigt hiermee de lijn om de raad volledig te informeren, zoals in het dossier RTIC mondeling en/of schriftelijk ook altijd gedaan is naar aanleiding van raadvragen of in het kader van actieve informatie vanuit het college aan de raad.

Het college kan op grond van een belang genoemd in artikel 10 Wet openbaarheid van bestuur (Wob) geheimhouding opleggen aan leden van de raad te verstrekken stukken (artikel 25 lid 2 Gemw). Nu de informatie bij openbaarmaking de financiële- en economische belangen van de gemeente schaden en voorts het belang bij het voorkomen van een onevenredige benadeling van de gemeente met het oog op haar procespositie in het geding is, leggen wij op grond hiervan geheimhouding op ten aanzien van de documenten vermeld op inventarislijst B.

*Het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling*

In artikel 10, tweede lid, aanhef en onder g van de Wob is bepaald dat het verstrekken van informatie achterwege blijft voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang van het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling van de bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen dan wel van derden. Uit de rechtspraak volgt dat op dit artikel (onder meer) een beroep kan worden gedaan om de procespositie van het bestuursorgaan te beschermen. Het is van belang om vertrouwelijk met derden, wiens belangen mede in het geding zijn, in een sfeer van vertrouwelijkheid te kunnen overleggen over de procespositie. De gemeente en de betrokken partij(en) moeten over en weer open kunnen zijn, zonder dat zij continue rekening moeten houden met de mogelijkheid dat anderen daar later kennis van nemen.

De informatie, neergelegd in de documenten met nummers 59, 59a, 59b, 62 t/m 68 kan in de (eventuele gerechtelijke) procedure te komen tot afwikkeling van de tussen de gemeente en NWZ gesloten koop-en samenwerkingsovereenkomst, ten nadele van de gemeente worden aangewend.

De desbetreffende stukken hebben immers betrekking op de wijze waarop de gemeente de met NWZ gesloten koop- en samenwerkingsovereenkomst wenst af te wikkelen en waarover de gemeente thans in onderhandeling is met NWZ. Openbaarmaking van deze informatie geeft direct en indirect inzicht in de financiële- en juridische positie van de gemeente.

Concreet gaat het om analyses van de financiële en juridische gevolgen ten aanzien van de vertraging in het proces te komen tot realisatie van het RTIC en/of de afwikkeling van de tussen de gemeente en NWZ gesloten koop- en samenwerkingsovereenkomst, in het bijzonder de te ondernemen dan wel ondernomen acties om te komen tot vestiging van een RTIC dan wel ontbinding van de overeenkomst. Voorts betreft het informatie over mogelijke procedures, de daarin te nemen standpunten, de proceskansen, de te volgen tactieken en de onderhandelingsstrategie. De gemeente moet de mogelijkheid hebben om zich te laten adviseren over zijn juridische positie in een aangelegenheid als deze, zonder dat de (interne- en externe) juridische adviezen door NWZ zijn haar voordeel kan worden gebruikt. Door openbaarmaking van deze informatie wordt als vanzelfsprekend de onderhandelings- en procespositie van de gemeente ernstig geschaad dan wel gehinderd en wordt dientengevolge de gemeente ten opzichte van NWZ onevenredig benadeeld.

Gelet op het bovenstaande zijn wij van oordeel dat de bescherming van de procespositie (onderhandelingspositie) van de gemeente zwaarder weegt dan het belang van de openbaarheid en dientengevolge wordt ten aanzien van voornoemde documenten geheimhouding opgelegd. Het document met nummer 59a is reeds op 28 april aan de raad verstrekt naar aanleiding van een publicatie in het Noord-Hollands Dagblad. Om die reden wordt er met betrekking tot dat stuk geen geheimhouding opgelegd aan de raad, maar wordt het niet verstrekt aan RTV N-H op grond van het bovenstaande.

#### *Economische of financiële belangen van de gemeente*

Op grond van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder b van de Wob worden geen gegevens verstrekt voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de economische of financiële belangen van de gemeente. Deze uitzonderingsgrond is onder meer aan de orde in gevallen waarin er sprake is van een privaatrechtelijke relatie tussen de gemeente en een derde.

In een aantal documenten staan (totaal)bedragen en subbedragen, verkoopprijzen vermeld. Waar het betreft de grondprijzen zijn die reeds openbaar (vastgesteld door de raad en openbaar). Waar het gaat om andere financiële gegevens dan grondprijzen betreft het maatwerk en zijn onderdeel van onderhandeling met HWZ inzake de ontwikkeling en realisatie van RTIC in Heerhugowaard geweest. Door openbaarmaking van deze berekeningen en bedragen zou inzicht worden geboden in de ramingen en (financiële) uitgangspunten van de gemeente in relatie tot een dergelijk project als voornoemd en leidt ertoe dat derden zullen weten onder welke (financiële) omstandigheden de gemeente bereid dergelijke projecten/overeenkomsten aan te gaan. Hierbij is het financiële of economische belang van de gemeente in het geding.

Openbaarmaking hiervan geeft immers inzicht in de afwegingen die de gemeente maakt bij het beoordelen van de kosten, de inzet en prestaties van ambtenaren en derden en zullen dientengevolge derden in staat kunnen stellen in toekomstige gevallen hun onderhandelingspositie hierop af te stemmen. Het voorkomen van zowel onevenredige benadeling van de gemeente als onevenredige bevoordeling van derden dient zwaarder te wegen dan het belang van openbaarmaking van deze informatie en wordt dientengevolge t.a.v. de documenten met nummers 59, 59b, 62 t/m 68 geheimhouding opgelegd.

#### *Bescherming persoonsgegevens*

Op grond van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder e van de Wob, blijft verstrekking van informatie achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang dat met de persoonlijke levenssfeer wordt geëerbiedigd.

In nagenoeg alle voor de raad ter inzage te leggen documenten staan persoonsgegevens van ambtenaren en van derden. Het betreft hier onder meer gegevens van deelnemers van de stuurgroep, notulist, betrokken ambtenaren en derden zoals experts, bewoners, deskundigen et cetera. Met inachtneming van de bepalingen in de Wob worden alle stukken in geanonimiseerde vorm aan RTVH-H verstrekt.

Het college besluit ten aanzien van deze gegevens geen expliciete geheimhouding aan de raad op te leggen.

Het feit dat er geen geheimhouding is opgelegd, betekent echter niet dat dan de stukken openbaar zijn. Wordt om de informatie door middel van een Wob-verzoek gevraagd, dan moet daarop met inachtneming van de bepalingen van de Wob worden beslist. Daarnaast rust op raadsleden en andere betrokkenen in dat geval nog steeds de gewone geheimhoudingsplicht van artikel 2:5 Awb. Hierin is bepaald dat een ieder die is betrokken bij de uitvoering van de taak van een bestuursorgaan en daarbij de beschikking krijgt over gegevens waarvan hij het vertrouwelijke karakter kent of redelijkerwijs moet vermoeden, en voor wie niet reeds uit hoofde van ambt, beroep of wettelijk voorschrift ter zake van die gegevens een geheimhoudingsplicht geldt, verplicht is tot geheimhouding van die gegevens, behoudens voor zover enig wettelijk voorschrift hem tot mededeling verplicht of uit zijn taak de noodzaak tot mededeling voortvloeit.

#### *Openbare informatie*

Tot slot hechten wij eraan te benadrukken dat het feit dat bepaalde informatie (documenten 50, 59a en 59b) zonder toestemming van het college in handen van de media (het NHD) is gekomen, niet met zich meebrengt dat het daarmee moet worden geacht openbaar te zijn gemaakt in de zin van de Wob. Een andere uitleg zou er immers toe leiden dat het college zich erbij moet neerleggen, dat indien derden buiten zijn toestemming om in het bezit zijn gekomen van bij hem berustende documenten zonder dat getoetst is of op grond van de Wob een recht op openbaarmaking bestaat, het zich niet kan verzetten tegen verdere bekendmaking van de inhoud van deze documenten. Een dergelijke uitleg is niet verenigbaar met het uitgangspunt van de Wob dat elk verzoek om informatie en elk voornemen tot het uit eigen beweging verstrekken van informatie moet worden getoetst aan de in deze wet neergelegde uitzonderingsgronden en dat in het geval van documenten opgesteld ten behoeve van intern beraad moet worden bezien of er aanleiding is voor een beperkte

openbaarheid. Verder houdt openbaarmaking van een document in de zin van de Wob in dat het betreffende document openbaar is voor een ieder. Ondanks het feit dat het NHD kennelijk over de documenten beschikt, zijn deze documenten dus niet openbaar voor een ieder en kan derhalve niettemin geheimhouding worden opgelegd.

Ingevolge artikel 25, derde lid, dient het geheimhoudingsbesluit op grond van artikel 25, derde lid Gemeentewet in de eerstvolgende vergadering van de raad, zijnde 27 juni a.s., te worden bekrachtigd. Bekrachtiging kan met een gewone meerderheid, op voorwaarde dat minimaal de helft van het aantal zitting hebbende leden ter vergadering aanwezig is. De raad alleen kan de geheimhouding dan ook opheffen. Alle op de inventarislijst A en B genoemde documenten liggen voor alle raadsleden ter inzage bij de griffie. Het spreekt voor zich dat ook de documenten tan aanzien waarvan géén expliciete geheimhouding is opgelegd, in vertrouwelijkheid ter beschikking wordt gesteld aan de raad. Discretie ten aanzien van de in de documenten opgenomen persoonsgegevens en/of financiële gegevens is gewenst.

Ter kennisname is het Wob-besluit toegevoegd, welk wij voornemens zijn te versturen naar RTV N-H en NWZ (als belanghebbende) als bijlage 3.

### **Geadviseerde beslissing**

Gelet op het vorenstaande wordt uw college geadviseerd te besluiten om:

- . De raad inzage te verlenen in alle documenten op de inventarislijsten (pakket A en pakket B), welke als bijlagen bij dit voorstel zijn openomen.
- . Met toepassing van artikel 25, lid 2, van de Gemeentewet op grond van de belangen genoemd in artikel 10, lid 2, sub b en sub g van de Wet openbaarheid van bestuur geheimhouding op te leggen aan de raad ten aanzien van de documenten op inventarislijst B met de nummers 59, 59b, 62 t/m 68.
- . De raad de door het college opgelegde geheimhouding in de eerstvolgende vergadering te laten bekrachtigen.

### **Bijlagen**

- 1) INT17-2481 Inventarislijst pakket A;
- 2) INT17-2482 Inventarislijst pakket B;
- 3) E201720605 Concept Wob-besluit.