Griffier van de Staten

Geleidebrief informatief

Provincie Zeeland

Naam voorstel **15013067**	**Brief GS van 15 september 2015 over beëindiging juridisch geschil met Hoondert inzake nadeelcompensatie/omrijschade**		
Betreft vergadering	Provinciale Staten		25 september 2015
Te verzenden aan	Statenbreed via iBabs		
Verzenddatum	21 september 2015		
Statengriffier	Peter Joosse	0118 - 63 18 86	p.joosse@zeeland.nl
Statenadviseur	Simon de Visser	0118 – 63 15 94	s.de.visser@zeeland.nl
Inhoudelijk ambtenaar	Peter Katsburg	0118 – 63 10 07	pra.katsburg@zeeland.nl
Verantwoordelijk bestuurder	A.J. van der Maas		

Inhoudelijk	
Aanleiding	Beëindigen van langlopen juridisch geschil
Bevoegdheid	GS voor het aangaan van een minnelijke schikking. PS in het kader van het budgetrecht voor het beschikbaar stellen van een krediet
Toelichting	Een langlopend juridisch geschil met het Aannemings- en verhuurbedrijf J. Hoondert & Zn B.V. (verder: Hoondert) ter zake van nadeelcompensatie als gevolg van omrijschade is beëindigd met een minnelijke regeling.
Kosten en dekking	De provincie is, gelet op de tussenuitspraak van de Raad van State, het definitief Advies van de commissie nadeelcompensatie en de met Hoondert overeengekomen schikking, in overleg met Rijkswaterstaat voor compensatie van de € 150.000 die door de provincie aan Hoondert wordt betaald. De financiële consequenties worden meegenomen in de budgetbewakingsronde en ter autorisatie voorgelegd in de bijbehorende begrotingswijziging.
Overige informatie	Afdoeningsvoorstel aan PS is deze brief te agenderen voor de commissie Economie.

15013067

Gedeputeerde Staten

Provincie Zeeland

bericht op brief van:	
uw kenmerk:	
ons kenmerk:	15013052
afdeling:	Juridisch, Inkoop en Subsidies
bijlage(n):	
behandeld door:	Mr. P.R.A. Katsburg MPM
doorkiesnummer:	0118-631007
onderwerp:	Beëindiging juridisch geschil met Hoondert ter zake nadeelcompensatie/omrijschade

de voorzitter van Provinciale Staten
p.a. Statengriffie

PROVINCIE ZEELAND
AFD. SG AMBT. P. Dooss e
AFD. TERMIJN
DATUM 17 SEP. 2015
DOC.NR.
ZAAK NR.
CLASS.

verzonden: 17 SEP. 2015

Middelburg, 15 september 2015

Geachte voorzitter,

Met deze brief willen wij Provinciale Staten actief informeren dat wij een langlopend juridisch geschil met het Aannemings- en verhuurbedrijf J. Hoondert & Zn B.V. (verder: Hoondert) ter zake van nadeelcompensatie als gevolg van omrijschade hebben beëindigd met een minnelijke regeling. Hierbij hebben wij rekening gehouden met een Advies van de externe ad hoc commissie nadeelcompensatie en het daarin bepaalde bedrag. In het navolgende lichten wij de voorgeschiedenis en de argumenten toe.

Bestuursbevoegdheid

Het aangaan van een minnelijke schikking in de vorm van een vaststellingsovereenkomst ter beëindiging van rechterlijke procedures is een privaatrechtelijke overeenkomst. Het college is bevoegd tot privaatrechtelijke rechtshandelingen van de provincie te besluiten (art. 158, eerste lid onder e Provinciewet). In aanvulling daarop willen wij u wel actief informeren. Met name vanwege het feit dat uit de schikking een betalingsverplichting voortvloeit die via de zomernota dan wel de jaarrekening moet worden verwerkt en verantwoord.

Voorgeschiedenis 2003 - 2011

Sinds de openstelling van de Westerschelde Oeververbinding (verder: WOV) op 14 maart 2003 was het door infrastructurele maatregelen tot april 2008 niet mogelijk (voor alle verkeer) via de Borsselsedijk de Europaweg te bereiken. In verband hiermee ontvingen GS in 2003 van Hoondert een verzoek om nadeelcompensatie.
Tijdens een hoorzitting van de toenmalige door het Rijk ingestelde Schadecommissie WOV op 5 april 2005 heeft de provincie zich op het standpunt gesteld dat de afsluiting van de Borsselsedijk is toe te rekenen aan de gemeente Borsele en/of het waterschap als wegbeheerder. De Schadecommissie WOV was bereid een advies uit te brengen wanneer daartoe ook een opdracht werd verstrekt door gemeente en waterschap. Het waterschap liet daarop weten daar niet mee in te stemmen omdat: *"het vermeende schadeveroorzakende handelen van het waterschap niet is vervat in enig besluit als bedoeld in artikel 1:3 Awb. Dit brengt naar het oordeel van het waterschap mee dat het verzoek van Hoondert om schadevergoeding buiten het bereik van de Regeling 1999 valt en dat een beoordeling door een onafhankelijke commissie van deskundigen niet in de rede ligt".*
GS hebben daarna het verzoek van Hoondert in behandeling genomen op grond van de eigen nadeelcompensatieregeling en dit verzoek bij besluit van 9 mei 2006 niet ontvankelijk verklaard omdat de geclaimde schade *"noch een gevolg is van feitelijk handelen noch van enig daartoe strekkend besluit van het provinciebestuur".* Hoondert verzocht het schadeverzoek toch voor te leggen aan genoemde Schadecommissie WOV.

PROVINCIE ZEELAND

Provinciehuis Middelburg
Bezoekadres: Abdij 6
4331 BK Middelburg

Postadres:
Postbus 6001
4330 LA Middelburg

www.zeeland.nl
T: 0118 - 631011
F: 0118 - 626949

De Schadecommissie heeft in 2008 een hoorzitting gehouden waarin alle partijen zijn gehoord. Alhoewel de provincie bij besluit van 9 mei 2006 reeds heeft beslist op het verzoek tot nadeelcompensatie van Hoondert, heeft de provincie tijdens de hoorzitting aangegeven haar medewerking te willen verlenen aan het verstrekken van gezamenlijke opdracht aan de Schadecommissie, aangezien GS het onwenselijk vinden dat de kwestie voortduurt. Een opdracht is uitgebleven omdat het waterschap geen aanleiding zag tot het inschakelen van de Schadecommissie. GS geven aan dat de provincie alleen bereid is partij te zijn bij het verlenen van een opdracht aan de Schadecommissie onder de voorwaarde dat ook gemeente en waterschap participeren in de opdracht. GS organiseren een bestuurlijk overleg, maar zonder resultaat. Hoondert vordert in kort geding op 28 juni 2011 het waterschap te verplichten medewerking te verlenen aan een gezamenlijke opdracht aan de Schadecommissie. De voorzieningenrechter oordeelt bij vonnis van 7 juli 2011: "*Hoewel de voorzieningenrechter van oordeel is dat het op zich voor de hand ligt en ook de voorkeur verdient om onderhavig geschil op een praktische wijze op te lossen, kan de vordering van Hoondert niet worden toegewezen*".

Twee bezwaarschriftprocedures en drie rechterlijke uitspraken verder

De provincie ontvangt een positief vonnis bij de bestuursrechter op 14 mei 2014 en een positief vonnis bij de civiele rechter op 27 augustus 2014. Dit laatste vonnis betreft een uitspraak in een dagvaardingsprocedure van Hoondert tegen zowel provincie als waterschap. Hoondert is van beide vonnissen in beroep gegaan. De procedure in hoger beroep bij het Gerechtshof is aangehouden door Hoondert in afwachting van de uitkomst in de bestuursrechtelijke procedure omdat de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State in een tussenuitspraak van 18 februari 2015 heeft bepaald dat een provinciaal verkeersbesluit uit 2001 ten grondslag zou liggen aan de afsluiting, en dat het daarom op de weg van de provincie ligt om een verzoek van Hoondert om nadeelcompensatie alsnog in behandeling te nemen.

Onderhandelingen

Daags na deze tussenuitspraak wenst Hoondert een schikking te beproeven om samen te zoeken naar een oplossing. Hoondert breekt echter de gesprekken met de provincie af en geeft GS daarmee slechts ruimte voor een formele juridische afhandeling van het dossier.

ad hoc Commissie Nadeelcompensatie

GS geven met instemming van Hoondert, de opdracht aan een (externe) ad hoc Commissie Nadeelcompensatie om op grond van de *Regeling Nadeelcompensatie Verkeers- en vervoersvoorzieningen en provinciale projecten provincie Zeeland 2010* een advies voor GS voor te bereiden ter zake de omvang van de vermeende omrijschade. De commissie heeft dezelfde personele samenstelling als eerdergenoemde Schadecommissie WOV uit 2005. Na een hoorzitting en een schriftelijke ronde van hoor en wederhoor komt de commissie tot een definitief Advies. De commissie komt tot een beargumenteerde berekening van de omvang van de schade en geeft gemotiveerd aan in hoeverre Hoondert gecompenseerd moet worden voor geleden omrijschade. De commissie komt naar het oordeel van Hoondert tot een te lage vaststelling van de vermeende schade. Hoondert laat daarom een contra-expertise verrichten en wenst uitstel van de zaak bij de Raad van State.

Schikking

Partijen hebben elkaar binnen de mogelijkheden van de lopende juridische procedures gevonden in een buitengerechtelijke oplossing van het geschil. Na onderhandeling zijn we gekomen tot een schikkingsbedrag van € 150.000,-- Een vaststellingsovereenkomst tussen provincie en Hoondert voorziet in finale kwijting en beëindiging van het geschil bij de bestuursrechter (Afdeling bestuursrechtspraak Raad van State) en de civiele rechter (Gerechtshof Den Bosch).

Compensatie

Vanwege deze financiële last voor rekening van de provincie heeft de provincie contact opgenomen met Rijkswaterstaat voor compensatie. Immers, op 10 juni 2005 heeft de Schadecommissie Westerschelde Oeververbinding aan Rijkswaterstaat een bindend advies gestuurd waarin geoordeeld is dat:

- de provincie Zeeland jegens derden/verzoekers aansprakelijk is voor schade die zij lijden als gevolg van de aanleg en openstelling van de WOV en de opheffing van de beide veerdiensten;
- deze door de provincie aan verzoekers/derden uit te keren schadevergoedingen (in de verhouding tussen de provincie en de Staat) voor rekening komen van de Staat.

De provincie is, gelet op de tussenuitspraak van de Raad van State, het definitief Advies van de commissie nadeelcompensatie en de met Hoondert overeengekomen schikking, in overleg met Rijkswaterstaat voor compensatie van hetgeen door de provincie aan Hoondert wordt betaald. Mede in afwachting van de financiële afwikkeling in relatie tot Rijkswaterstaat zullen de financiële consequenties via de zomernota dan wel de jaarrekening worden verwerkt en verantwoord.

In het vertrouwen u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd,

Hoogachtend,

gedeputeerde staten,

drs. J.M.M. Polman, voorzitter

A.W. Smit, secretaris