

Bedrijventerreinvereniging Lammenschansdriehoek

Lammenschansweg 138 - 2321 JX Leiden

info@lammenschans-driehoek.nl

www.lammenschansdriehoek.ondernemersfonds.nl

Bank NL 48 RABO 0132 7682 32

KvK 28118281

**BEDRIJVENTERREINVERENIGING
LAMMENSCHANS
DRIEHOEK****Fractie van de SP in de Gemeenteraad Leiden**

T.a.v. Dhr. A. Theeuwen

Rivierforel 42

2318 ME Leiden

Per mail aan: antoine.theeuwen@gmail.com

Betreft: reactie op antwoord B&W betreffende jullie
'technische vraag' over de met ons gemaakte afspraken

Leiden, 16 maart 2016

Geachte heer Theeuwen,

In de vergadering van de Raadscommissie 'Werk en Middelen' van 18 februari jl. verzorgden wij een inspraakreactie op de Retailvisie Leidse Regio 2025 en de bijbehorende 'Oplegnota'. Daarbij was o.a. een document gevoegd waarin de rechtspositie van de gemeente t.o.v. onze Vereniging werd geanalyseerd door onze jurist Mr. R.C.V. Mans. Dit in het bijzonder vanwege de gemaakte afspraken/overeenkomst in 2013 met het college, zoals ter herinnering opgenomen als bijlagen in onze brief aan het college van B&W van 1 september 2015; onze reactie op de gepubliceerde stukken Retailvisie Leidse Regio 2025 en de oplegnotie daarbij, gepresenteerd 6 juli 2015.

U hebt naar aanleiding van onze inspraakreactie op 18 februari 'technische' vragen gesteld aan het college van B&W en de gegeven antwoorden voor reactie aan ons voorgelegd. Wij zijn u dankbaar voor deze mogelijkheid, en hopen met onderstaande reactie de hele kwestie verder te verhelderen voor alle gemeentelijke 'partijen'.

Hieronder onze reactie, gesplitst naar de deelvragen die u het college stelde, en opgebouwd uit eerst de gestelde vraag, dan het gegeven antwoord door het college van B&W (niet letterlijk, maar door ons geïnterpreteerd, dit om duidelijk te maken hoe wij het antwoord begrepen hebben), en dan het antwoord dat dit college ons inziens had moeten geven voor een compleet overzicht van zaken ('Het juiste antwoord').

Tot slot geven wij u kort onze conclusie over het geheel van antwoorden van het college van B&W.

Vraag 1: Welke afspraken heeft het college van B&W gemaakt met de ondernemersvereniging Lammenschansweg & Kanaalpark in 2013?**Antwoord college:**

Er zijn twee brieven gestuurd. In de eerste brief is een toelichting gegeven op een aantal beleidsmatige aspecten uit de Ontwikkelstrategie. In de tweede brief heeft het college toegezegd zich te zullen inspannen om het concept-toetsingskader van Holland Rijnland bij aanvragen voor de vestiging van detailhandel vastgesteld te krijgen en dat beleid vervolgens op te volgen. Er is geen nieuw beleid geformuleerd. "De 'afspraken' van het toenmalige college bevestigen slechts dat er naar het beleid zou worden gehandeld, zolang dat geldt."

Het juiste antwoord:

Het college heeft in 2013 in twee brieven toezeggingen gedaan aan de ondernemers aan de Lammenschansweg over de uitvoering van de Ontwikkelstrategie en over het nieuwe toetsingskader van Holland Rijnland.

In de tweede brief van 13 mei 2013 staat:

“Naar aanleiding van uw concrete vraag in de brief van 18 april jl. kan het College inderdaad bevestigen dat zij een positieve houding zal aannemen ten aanzien van het bovenbedoelde toetsingskader, en dat zij het toetsingskader zal gaan hanteren bij nieuwe aanvragen, zodra dat is vastgesteld door het dagelijks bestuur van Holland Rijnland.”

Dat nieuwe toetsingskader van Holland Rijnland behelst een forse verruiming van de mogelijkheden tot vestiging van perifere detailhandel, ook aan de Lammenschansweg. Het is op 5 maart 2014 vastgesteld en geldt nu nog steeds. Het effent het pad voor de vestiging van handel in sport en spel, bruin- en witgoed en hobbygoederen (muziekinstrumenten) op PDV-locaties, naast de vestiging van de handel in de gebruikelijke perifere goederen (auto's, boten, caravans et cetera).

In ruil voor onder meer deze toezegging zijn de beroepsprocedures van de ondernemers aan de Lammenschansweg bij de Raad van State tegen de vigerende bestemmingsplannen 'De Leidse Schans' en 'Lammenschansdriehoek' ingetrokken.

Alles is schriftelijk gebeurd. Een rechtshandeling waarbij de ene partij zich tegenover de andere partij verbindt om een bepaalde prestatie te leveren in ruil voor een wederprestatie heet een obligatoire overeenkomst. In het dagelijks taalgebruik: een afspraak of een overeenkomst. En overeenkomsten moeten worden nagekomen.

Het college is in haar brieven geen inspanningsverplichting aangegaan. Het heeft een bevoegdhedenovereenkomst gesloten met de ondernemersvereniging. Die overeenkomst behelst dat het college aanvragen voor de vestiging van perifere detailhandel zal toetsen aan het ruimere toetsingskader van Holland Rijnland, zodra dat van kracht zou worden. Dat was en is sinds 5 maart 2014 het geval. De gemeente Leiden neemt deel aan de gemeenschappelijke regeling van 14 gemeenten die ten grondslag ligt aan het samenwerkingsorgaan Holland Rijnland. De Retailvisie is een notitie van zes gemeenten en allerlei andere organisaties. Zelfs als die wordt vastgesteld door de gemeenteraad dan nog is daarmee het toetsingskader van Holland Rijnland niet achterhaald. Nergens blijkt uit dat Holland Rijnland het toetsingskader zal intrekken enkel en alleen omdat zes gemeenten een nieuw detailhandel-beleid wensen te gaan voeren....

Maar betekent dit alles ook dat de gemeente Leiden haar beleid ten aanzien van de Lammenschansweg niet mag wijzigen? Zeker wel, maar dan schendt zij haar toezeggingen én de bevoegdhedenovereenkomst. Dat betekent dat zij een onrechtmatige daad én een wanprestatie pleegt. De Romeinen zeiden het al: *'Pacta sunt servanda'*. Overeenkomsten dienen nagekomen te worden. Een bestuursorgaan dat zich niet aan zijn afspraken houdt is net zo schadeplichtig als iedere andere (rechts)persoon in Nederland die dat niet doet. Kortom: er zullen mogelijk schadeclaims komen en rechtszaken volgen.

Vraag 2: Wat is precies de status van die afspraken?

Antwoord college:

De eerste brief is een toelichting op de Ontwikkelstrategie. De tweede brief is een toezegging om zich in te spannen. Met de brieven is zodoende geen nieuw beleid geformuleerd, de 'afspraken' van het toenmalige college bevestigen slechts dat er naar het beleid zou worden gehandeld, zolang dat geldt.

Juiste antwoord

De afspraken gelden nog. Het zijn toezeggingen en doordat in ruil voor die toezeggingen een wederprestatie is verricht (het intrekken van twee beroepsprocedures) is ook sprake van een bevoegdhedenovereenkomst.

Vraag 3: Zijn ze nog geldig en zo niet wanneer en hoe doende zijn ze komen te vervallen?

Antwoord college:

Het beleid uit de Ontwikkelstrategie en het toetsingskader van Holland Rijnland gelden nog tot dat de Retailvisie door alle zes de gemeenteraden in de Leidse regio is vastgesteld en gepubliceerd.

Juiste antwoord:

De afspraken gelden nog. De ondernemersvereniging heeft zich er al aan gehouden door in 2013 te stoppen met procederen. De gemeente moet zich er ook aan houden. Wil zij dat niet langer, omdat zij een ander beleid wil gaan voeren, dan moet zij de afspraken schenden (en zien wat er van komt) of die formeel opzeggen. Als de ondernemers dat niet accepteren kunnen zij civiele rechtsmiddelen aanwenden. Uiteraard getuigt het niet van behoorlijk bestuur om ondernemers in ruil voor toezeggingen zover te brengen dat zij hun procedures staken om die toezeggingen vervolgens geen gestand te doen.

Conclusie:

Het college is bijzonder creatief met de feitelijke en juridische waarheid. Zijn reactie op de vragen van de SP zet deze raadsleden volkomen op het verkeerde been.
Het antwoord op vraag 3 is zelfs geen antwoord.

Voor wie de moeite neemt beide brieven uit 2013 te lezen zal het meteen duidelijk zijn dat de zin "*de 'afspraken' van het toenmalige college slechts bevestigen dat er naar het beleid zou worden gehandeld, zolang dat geldt*" totaal bezijden de waarheid is. Het is zelfs tenenkrommend onjuist.

Bovendien, als het al waar zou zijn, dan geldt '*a contrario*' dat het beleid van Holland Rijnland (het toetsingskader) nog steeds geldt, dus dat het college zich daaraan ook moet houden.

Doet het college dat niet en verandert het zijn beleid dan moet het ook bereid zijn om de mogelijke wrange vruchten daarvan (schadeclaims en procedures) te dragen.

Wij hopen u met deze reactie van dienst te zijn geweest.

Met vriendelijke groet,
namens de Bedrijventerreinvereniging Lammenschansdriehoek



R. van den Berg
Voorzitter



W.J. Zirkzee
Secretaris