

**Onderwerp**

Consultatie van Provinciale Staten inzake het al dan niet doorzetten van hoger beroep tegen de uitspraak van de rechtbank Zwolle - Lelystad inzake de ILG beschikking 2010

**Doel van deze notitie**

Tijdens de panoramaronde van 18 april is afgesproken dat Provinciale Staten wordt geconsulteerd inzake het al dan niet instellen van hoger beroep tegen de uitspraak van de rechtbank Zwolle - Lelystad inzake de ILG beschikking 2010.

**Inleiding**

Op 16 december 2010 gaf het ministerie van Economische Zaken, Landbouw en Innovatie (EL&I) een aangepaste ILG-beschikking af. Hiertegen is door uw college bezwaar gemaakt. De staatssecretaris van EL&I heeft per brief van 21 juni 2011 zijn besluit waartegen uw bezwaren zijn gericht gehandhaafd en het bezwaar ongegrond verklaard. Tegen deze beslissing is op 29 juli 2011 beroep ingesteld bij de rechtbank Zwolle-Lelystad. Op 22 maart 2012 heeft de bestuursrechter van de rechtbank Zwolle-Lelystad het beroep van de provincie ongegrond verklaard. Op 1 mei heeft Gedeputeerde Staten een pro forma hoger beroep ingediend bij de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. De Afdeling stelt de provincie in de gelegenheid om de gronden van hoger beroep tot en met 4 juni 2012 aan te vullen.

**De vraagstelling**

Gedeputeerde Staten stellen u voor om het hoger beroep tegen de uitspraak van de rechtbank Zwolle - Lelystad inzake de ILG beschikking 2010 door te zetten.

**Het speelveld**

*1.1 De provincie kan niet instemmen met de uitspraak van de rechtbank.*  
De rechtbank neemt een formeel standpunt in en gaat daarmee voorbij aan de gemaakte afspraken tussen het ministerie van EL&I en de provincie. Tegelijkertijd heeft de rechtbank in haar uitspraak overwegingen opgenomen die de provincie in later stadium in de weg kunnen staan.

*1.2 Er lijkt licht te zitten tussen de uitspraak van de bestuursrechter en de uitspraak van de Raad van State van 7 maart jl.*

De Afdeling overweegt in haar uitspraak van 7 maart jl. nog dat gezien de brief van de staatssecretaris van 20 oktober 2010 provinciale staten naar het oordeel van de Afdeling bij het besluit tot vaststelling van het inpassingsplan in redelijkheid ervan uit hebben kunnen gaan dat naast het toegekende budget van 81,5 miljoen euro, ook de resterende (108-81,5=)26,5 miljoen euro waarvoor al verplichtingen waren aangegaan, nog door het ministerie van EL&I zal worden gefinancierd. Dit lijkt af te wijken van de uitspraak van de bestuursrechter van 22 maart jl.

*1.3 Advies van AKD wordt gesteund door een second opinion van Nysingh advocaten*

Op basis van het advies van advocatenkantoor AKD wordt voorgesteld over te

**Registratienummer**

1330316

**Datum**

22 mei 2012

**Auteur**

J.P. van Damme

**Afdeling/Bureau**

OVW

**Openbaarheid**

Passief openbaar

**Portefeuillehouder**

Witteveen, M.J.D.

**Thema****Routing****Presidiumvergadering:**

29 mei 2012

**Opinieronde Statendag**

30 mei 2012

gaan tot het instellen van hoger beroep. Aan Nysingh advocaten is een second opinion gevraagd. De mondelinge reactie van Nysingh advocaten ondersteunt het standpunt om over te gaan tot het instellen van hoger beroep. Het schriftelijke advies komt op korte termijn beschikbaar.

Door beide advocatenkantoren wordt onderscheid gemaakt in een strategische overweging om hoger beroep in te stellen en de inhoudelijke argumenten:

Het instellen van hoger beroep tegen de uitspraak van de rechtbank is wenselijk omdat tot op heden nog geen bindende afspraken zijn gemaakt over de afwikkeling van het OostvaardersWold. Het Natuurakkoord en de daarop volgende nadere uitwerking geven geen duidelijkheid. Daarnaast kan met het instellen van hoger beroep:

- de weg open worden gehouden om zo mogelijk toe te werken naar een hogere rijksbijdrage;
- de uitspraak van de rechtbank ter discussie worden gesteld, zodat de provincie niet gebonden is aan de overwegingen van de rechtbank;
- de rijksbijdrage van 61 miljoen op basis van de huidige ILG-beschikking veilig worden gesteld;
- enige kracht worden bijgezet om te komen tot een minnelijk akkoord tussen Rijk en provincie.

#### *1.4 Rechtbank stelt dat provincie niet langer verwachtingen mag ontlenen aan brief van 1 augustus 2008.*

De rechtbank stelt dat de provincie aan de brief van 1 augustus 2008 (moet zijn brief van 10 augustus 2008) niet langer verwachtingen mag ontlenen, maar heeft in haar oordeel niet meegenomen dat in deze brief wordt verwezen naar de op basis van de WILG wettelijke mid term review en dat daarom de provincie juist nog wel verwachtingen kan ontlenen aan deze brief.

Door geen hoger beroep in te stellen wordt deze uitspraak van de rechtbank onherroepelijk waardoor de provincie in een eventuele civiele procedure mogelijk ook nadeel ondervindt van deze uitspraak.

kanttekeningen

#### *Imago van de provincie Flevoland*

De voor de provincie negatieve uitspraken van zowel de Raad van State als de bestuursrechter zetten het imago van de provincie Flevoland onder druk. Niet valt uit te sluiten dat de uitspraak in hoger beroep toch niet tot het gewenste resultaat zal leiden en de uitspraak van de bestuursrechter zal bevestigen.

#### *Civiele procedure geen onderdeel van dit voorstel*

Mogelijk zal er om tot resultaat te komen een civiele procedure gestart moet worden. Dit maakt geen onderdeel uit van onderhavig voorstel, daartoe wordt nu niet besloten. Hiervoor zal later een separaat voorstel worden gedaan.

#### *Politieke voorkeur voor maximaal inzetten op minnelijk overleg*

Het is politiek gezien ongebruikelijk om via de rechtspraak tussen overheden tot overeenstemming te komen. Tot op heden is het minnelijk traject niet tot resultaat gekomen en gezien het feit dat het huidige kabinet demissionair is, is dit op korte termijn niet te verwachten.

Zowel de staatssecretaris van EL&I als de gedeputeerde namens Provincie Flevoland hebben aangegeven in goed onderling overleg te willen komen tot bestuurlijke afspraken over het vervolg van het project OostvaardersWold. Met de uitspraak van Raad van State van 7 maart 2012 en de uitspraak van de rechtbank van 22 maart 2012 als uitgangspunt is aangegeven maximaal in te zetten op een minnelijk traject van overleg om daarbinnen tot een afrondend akkoord te komen. Juridische procedures hebben daarbij niet de voorkeur van partijen. Tot op heden is de uitkomst van de onderhandelingen onzeker, versterkt doordat het kabinet demissionair is geworden.

Op basis van schriftelijke verzoeken van het Rijk is door de provincie een voorfinanciering aangegaan. Daarnaast worden door de provincie hogere kosten gemaakt.

#### *Instemmen met Natuurakkoord*

Het Natuurakkoord en de daarop volgende nadere uitwerking geven geen financiële duidelijkheid voor de provincie. Na het eventueel instemmen met natuurakkoord wordt WILG ingetrokken waarbij de bijdrage van € 61 mln mogelijk nog lager kan uitvallen.

#### *Juridische risico's*

In het voorstel dat 9 mei 2012 aan u is voorgelegd, is tevens aangekondigd dat er juridisch advies zou worden ingewonnen over de mogelijke risico's. Dit juridisch advies is gevraagd aan het advocatenbureau AKD en vanwege de politieke gevoeligheid is tevens een second opinion aan het bureau Nysingh gevraagd. Omdat deze adviezen informatie bevatten die betrekking heeft op de financiële belangen van de provincie, wordt voorgesteld deze adviezen aan Provinciale Staten vertrouwelijk ter inzage te leggen bij de griffie (artikel 10 lid 2 onder b van de Wet openbaarheid van bestuur).

#### Het vervolg

Provinciale Staten worden op 30 mei geconsulteerd over het indienen van hoger beroep bij Raad van State. Ten aanzien van eventuele vervolgpcedures, bijvoorbeeld civiele procedure, wordt een apart voorstel voorgelegd.

De aanvullende gronden dienen uiterlijk 4 juni te zijn ingediend bij Raad van State. Na consultatie van Provinciale Staten op 30 mei heeft Gedeputeerde Staten de mogelijkheid het hoger beroep desgewenst nog aan te vullen en of te wijzigen.

Het hoger beroep dient door het College van Gedeputeerde Staten uiterlijk 4 juni ingediend te zijn bij de Raad van State. Voorstel is om uiterlijk vrijdag 1 juni het getekende hoger beroepschrift per fax én per koerier met ontvangstbevestiging te bezorgen bij de Raad van State.