

## **Reactie op opmerkingen gemeenteraad op de conceptstatuten en overeenkomsten met de toekomstige Stichting Zwembaden gemeente Tynaarlo.**

*Inleiding :*

*Op 10 juni jl. heeft de gemeenteraad kennisgenomen van het beleids- en bedrijfsplan Drie zwembaden gemeente Tynaarlo, de hierin opgenomen meerjaren exploitatiebegroting 2015-2029 goedgekeurd en besloten het hierin voorgestelde implementatieplan uit te laten voeren. Hierbij is toegezegd dat de aandachtspunten van de raad aan de Stichting worden meegegeven en dat de raad zienswijzen kon geven over de concept- statuten van de Stichting.*

*In de raadsvergadering van 28 oktober jl. is aan de raad gevraagd een zienswijze te geven op de concept statuten en kennis te nemen van de inhoud van de exploitatie- en de pacht- en opstalovereenkomsten.*

De opmerkingen van de raad.

**VVD De heer Pieters:**

**De overeenkomsten zijn niet duidelijk dan wel foutief.**

De Statuten en de overeenkomsten zijn een uitwerking van wat is opgenomen in het beleids- en bedrijfsplan.(verder te noemen plan) Deze zijn opgesteld door resp. notaris en extern jurist en getoetst door de huisadvocaat (zie brief huisadvocaat van 30 oktober 2014). De statuten zijn mede gebaseerd op de huidige statuten van de Stichting die het zwembad Aqualaren exploiteert. De huidige stichting die sinds 1989 functioneert heeft altijd goed met deze statuten kunnen werken. De huidige concept statuten zijn aangepast aan de inhoud van het beleids- en bedrijfsplan zoals door de raad is vastgesteld. Wijzigingen in de statuten met betrekking tot de Raad van Toezicht staan verderop vermeld.

In de exploitatieovereenkomst is de verhouding tussen de gemeente en de stichting geregeld met als uitgangspunt het opgestelde plan.

In de Erfpacht- en opstalovereenkomst is opgenomen dat toegestaan moet worden dat de gemeente een MFA op deze gronden kan realiseren. De term MFA wordt vervangen door bouwwerken zodat de gemeente voor alle doeleinden kan blijven beschikken over de eigen grond, die onderdeel uitmaakt van de Erfpacht- en opstalovereenkomst.

In de verschillende documenten worden verschillende omschrijvingen van de drie zwembaden gebruikt.

- A. In de exploitatieovereenkomst : Naam, adres en kadastrale gegevens
- B. In de Erfpacht- en opstalovereenkomst respectievelijk de kadastrale gegevens (i.v.m erfpacht) en een omschrijving van de opstallen (i.v.m. opstalrecht)
- C. In de Statuten: in de doelstelling wordt genoemd: het beheer en de exploitatie van zwembaden. Doelstellingen naar hun aard zijn ruim geformuleerd.  
En in de artikel 3 geldmiddelen wordt verwezen naar de rechten op de zwembaden in de gemeente Tynaarlo. Dit is uitgewerkt in de overeenkomsten. Voor de duidelijkheid wordt hier nu ook naar verwezen.

**Onvoldoende aandacht voor de eigendomsverhoudingen en onafhankelijk toezicht op de exploitatie.**

Zoals ook in het beleids- en bedrijfsplan is opgenomen wordt de grond in erfpacht gegeven en wordt er een opstalrecht gevestigd voor de opstallen. Op grond van de wet kan het recht van erfpacht worden opgezegd met minimaal een maand opzegtermijn. Dit kan in geval van een faillissement en ook o.a. in geval van niet voldoen aan de voorwaarden van de exploitatieovereenkomst. Overdracht

van gebouwen door de curator is niet mogelijk want daarvoor is overdracht van het erfpachtsrecht nodig. Daarvoor is toestemming van de gemeente vereist. Voor het inventaris wordt opgenomen in de exploitatieovereenkomst dat dit in bruikleen gegeven wordt. Dit geldt dan ook voor de ter vervanging van de huidige inventaris gekochte stukken. e verzelfstandiging van de zwembaden is een alternatief voor het uitbesteden aan een commerciële partij, zoals aanvankelijk de bedoeling was. De gemeente sluit nu een exploitatieovereenkomst met de nieuwe stichting. De bedoeling is dat de gemeente en de stichting hierdoor een meer zakelijke verhouding tot elkaar hebben. De gemeente wil de exploitatie meer op afstand zetten en heeft er ook in het beleids- en bedrijfsplan uitdrukkelijk niet voor gekozen om invloed te hebben op de samenstelling van het bestuur van de stichting of anderszins zeggenschap te hebben over de stichting. De stichting zal zich moeten verantwoorden op de wijze zoals vastgelegd is in de exploitatieovereenkomst.

## Toezicht

Een Raad van Toezicht is een orgaan dat de bevoegdheden krijgt die worden vastgelegd in de Statuten. In het geval van de stichting is er gekozen voor een Raad van Toezicht ( in later stadium Raad van Advies genoemd, maar de naam is niet bepalend voor de taken en bevoegdheden) die, onder andere, erop toeziet of alle drie zwembaden tot hun recht blijven komen en of wordt gehandeld in overeenstemming met de uitgangspunten en de statuten. In het plan zijn de taken verder zo geformuleerd: "De raad van toezicht is het toezichthoudende orgaan van de stichting en heeft de verantwoordelijkheid toezicht te houden op de doelrealisatie van de stichting. Daartoe houdt de raad toezicht op de maatschappelijke effecten of het maatschappelijk resultaat van de stichting en de daartoe gestelde doelen van beleid en strategie. Dit is ook opgenomen in de Statuten.

Na overleg met de projectgroep wordt voorgesteld :

- de gemeente meer invloed te geven op de Raad van Toezicht (voor de duidelijkheid wordt weer gekozen voor deze naam) door de benoeming van een onafhankelijke voorzitter door de gemeenteraad.
- De raad van Toezicht meer bevoegdheden te geven de bevoegdheid tot ontslaan van het bestuur als geheel de bevoegdheid een nieuw bestuur te benoemen.

Verder zijn nog een aantal wijzigingen opgenomen over de informatievoorziening aan de Raad van Toezicht en de verplichting voor het bestuur om minimaal twee maal per jaar een overleg te voeren met de Raad van Toezicht.

**Er wordt gesproken over een verplichting voor de zwembaden per jaar tot openingstijden van minimaal 80% van 2013. Hierbij wordt niet vastgelegd dat dit voor elk zwembad geldt.**

De formulering in de exploitatieovereenkomst is aangepast conform de formulering in het plan.

**Er is sprake van een erfpachtconstructie voor de gronden en een eigendomsoverdracht van de opstallen. Een curator kan in geval van faillissement alles verkopen. Evt. gebruikersovereenkomst is een optie.**

De erfpacht- en opstalconstructie is als uitgangspunt neergelegd in het beleidsplan en uitgewerkt in de documentatie. Die constructie houdt naar zijn aard in dat er een einde aan kan komen en de onroerende zaken dan weer terugvallen aan de gemeente. In geval van faillissement van de Stichting zal de gemeente haar rechten in dat opzicht kunnen uitoefenen. De bewegingsvrijheid van een curator is zeer beperkt; hij kan de zwembaden niet overdragen zonder toestemming van de gemeente, aangezien overdracht van de zwembaden inhoudt de overdracht van het erfpachtrecht, waarvoor de gemeente om toestemming moet worden gevraagd.

Voor de inventaris is de exploitatieovereenkomst aangepast. De inventaris wordt in bruikleen aan de stichting gegeven en zaken die aangeschaft zijn door de stichting ter vervanging van de oorspronkelijke zaken wordt ook geacht eigendom te zijn van de gemeente.

Dus in geval van faillissement

- De gronden zijn in erfpacht uitgegeven en kunnen niet door de curator zonder toestemming van de gemeente overgedragen worden.
- Overdracht van de zwembaden (opstallen) is niet mogelijk om dat daarvoor overdracht van de erfpacht nodig is en hiervoor is toestemming van de gemeente nodig
- De inventaris is in bruikleen uitgegeven aan de stichting en blijft eigendom van de gemeente en kan niet door de curator worden vervreemd.

#### **D66 De heer Jennekens**

**De Raad van Toezicht is vervangen door een Raad van Advies. Er zou veel beter gewerkt kunnen worden met een Raad van Toezicht (RvT) Een RvT heeft meer machtsmiddelen zoals het benoemen, schorsen en ontslaan van bestuurders, het goedkeuren van besluiten, het vaststellen van het bestuursstatuut en het algehele toezicht op de Stichting. Past ook beter in een good governance model van tegenwoordig. Een Raad van Toezicht is het enige juiste gremium voor een dergelijke constructie.**

In het plan is vastgelegd wat de kaders zijn van de afbakening van de gemeentelijke verantwoordelijkheden en de beheerder/ exploitant. Ook is beschreven welke rol de Raad van Toezicht heeft. In de uitwerking maakt het niet uit of de ze raad van toezicht, raad van advies of raad van zwembaden genoemd wordt.

Zoals hierboven beschreven heeft de projectgroep zwembaden inmiddels voorstellen gedaan voor de Raad van Toezicht. Deze voorstellen zijn gebaseerd op een ruime uitleg van het Beleids- en bedrijfsplan zoals is vastgesteld door de raad. Hierdoor krijgt de Raad van Toezicht meer machtsmiddelen en heeft een grotere rol in het algehele toezicht op de Stichting. Deze werkwijze past in een good governance model.

Wat betreft de beheersing van de risico's heeft het college in een memo een overzicht van de mogelijke risico's en de sturingsmogelijkheden in beeld gebracht. (Bijgevoegd)

#### **PvdA Mevrouw Lubbers**

**In de exploitatieovereenkomst is geregeld dat deze ontbonden kan worden in situaties die zich voordoen met de Stichting. Wellicht is het ook goed dat er een ontbindingsgrond in wordt opgenomen voor een situatie die zich bij de gemeente voordoet zoals bijvoorbeeld dat de gemeente de kosten niet meer kan dragen.**

De gemeente gaat bewust een overeenkomst aan voor 15 jaar. In de exploitatieovereenkomst opnemen van een mogelijkheid om te ontbinden als de gemeente hier redenen voor heeft zoals bijvoorbeeld financiële redenen veroorzaakt dan een erg onzekere situatie voor de exploitant. Immers de gemeente kan op elk moment als zij er geen geld meer voor over heeft de overeenkomst opzeggen. Hierdoor zou de overeenkomst opzegbaar worden door politieke willekeur.

Een exploitant heeft zekerheid van exploitatie nodig van 15 tot 20 jaar anders heeft de exploitant onvoldoende tijd om investeringen te laten renderen ten gunste van de exploitatie. Elke termijn korter dan 15 jaar is niet bespreekbaar evenmin als het opzeggen van de overeenkomst op gronden die niet aan de exploitant zijn toe te rekenen.

#### **GroenLinks, De heer Oele**

**De overeenkomsten kunnen meer SMART geformuleerd worden. Zo wordt er bijvoorbeeld gesproken van "vakbekwaam en bevoegd personeel" en komen termen voor als "in voldoende mate" en "zoveel mogelijk"**

Wat betreft "vakbekwaam personeel": In de zwembad branche is duidelijk wanneer een personeelslid vakbekwaam en bevoegd is. Hier zijn bewust geen bepaalde diploma's voor geschreven omdat in de praktijk de naamgeving van instellingen en diploma's in een periode van 15 jaar aan verandering onderhevig is en hiermee gelijkwaardige (buitenlandse ) vakbekwaamheid uitgesloten wordt.

Wat betref “ in voldoende mate”: deze term is bewust gebruikt bij een aantal onderdelen omdat deze te maken hebben met vraag en aanbod die over een periode 15 jaar nu niet te bepalen is. BV het aantal zwemlessen is afhankelijk van het aantal kinderen in de omgeving, het verenigingsgebruik is recht evenredig met het aantal leden van de vereniging.

**Ook zou geregeld moeten worden hoe we de zaken over 15 jaren teruggeleverd krijgen. Afspraken over het onderhoud.**

Dit staat exact beschreven in artikel 9 van de erfpacht- en opstal overeenkomst.

**Wat betreft het benoemen van het bestuur is meer invloed van de betrokken verenigingen en de gemeente gewenst.**

Deze keuze is in het plan niet gemaakt . De belangen van de individuele zwembaden worden gediend doordat in de samenstelling van de Raad van Toezicht de “Vrienden” van de individuele zwembaden zitting hebben.

**CDA, de heer Haisma**

**De raad zou tweejaarlijks door het stichtingsbestuur geïnformeerd moeten worden. Dit zou ook in de exploitatieovereenkomst opgenomen moeten worden. De raad kan hierdoor zijn toezichthoudende raad beter uitvoeren.**

In de overeenkomsten en statuten zijn afspraken vastgelegd over informatievoorziening naar de gemeente. Het college informeert hierover tijdig de gemeenteraad.

**CU, de heer Van den Born**

**Onduidelijk is hoe het zit met BTW verplichtingen en de positie van het personeel. Het toezicht moet beter geregeld worden. Niet te ver op afstand.**

De BTW verplichtingen is een keuze van de exploitant. Om hier een uitspraak over te doen zal eerst de Stichting gevormd moeten worden. Op dat moment is er een rechtspersoon die de keuze kan maken.

Personeel. Personeel van Aqualaren komt in dienst van de nieuwe stichting. Het personeelslid buitenbaden van de gemeente (ambtenaar) heeft het recht om in dienst te blijven van de gemeente en kan (tijdelijk) gedetacheerd worden bij de Stichting. De gemeente zal in overleg met alle betrokkenen dit als goed werkgever regelen.

Het personeel van de buitenbaden werd per jaar door de gemeente ingehuurd via een bureau. Gezien het benodigd personeel zal de nieuwe stichting in de zomer ook extra personeel in dienst moeten nemen voor de buitenbaden. De stichting zal dit op eigen titel doen en heeft de intentie uitgesproken hierbij te putten uit het personeelsbestand dat ook nu jaarlijks wordt ingehuurd door de gemeente.