



Punt 7: Advies commissie voor de bezwaarschriften  
stichting Kaliber Kunstenschool

### ADVIES COMMISSIE VOOR DE BEZWAARSCHRIFTEN

Bij besluit van 5 november 2013, nr. 13INT03247 (vaststelling programmabegroting 2014), heeft de raad besloten de subsidie aan de stichting Kaliber Kunstenschool (hierna: de stichting) met ingang van 2016 te beëindigen.

Dit besluit van de raad is aan de stichting meegedeeld door middel van de brief van het college van 5 december 2013, nr. 13UIT12556.

Tegen het besluit van de raad heeft de stichting bij brief van 16 januari 2014 een bezwaarschrift ingediend. Het bezwaarschrift is op 17 januari 2014 bij de gemeente binnengekomen.

#### Zakelijke weergave van het bezwaarschrift:

- het college heeft de raad voorgesteld om de verantwoordelijkheid voor het muziekonderwijs aan de samenleving over te laten. Tegelijkertijd heeft de raad echter besloten om € 33.000,- te reserveren voor subsidie om muziekverenigingen in staat te stellen om jongeren op te leiden. Hiermee vervalt de inhoudelijke motivatie om de subsidie aan de stichting te beëindigen. De raad motiveert daarbij niet waarom dit bedrag is gereserveerd voor deze specifieke groep en niet voor andere groepen jeugd en jongeren. Evenmin wordt gemotiveerd waarom de stichting niet voor dit bedrag in aanmerking komt;
- de raad noemt de faciliterende rol van de gemeente op het gebied van cultuureducatie en noemt in dat verband het Platform Cultuureducatie Hellendoorn. Binnen dit platform vervult de stichting de voorzittersrol en een inhoudelijke (expert)rol. De raad maakt onduidelijk waarom wél de faciliterende rol van de gemeente Hellendoorn op het gebied van cultuureducatie wordt onderkend, maar de subsidierelatie met de stichting wordt beëindigd;
- in de brief van 5 december 2014 ontbreekt de toezegging dat de met het besluit tot stopzetting van de subsidie gepaard gaande wachtgeldconsequenties voor rekening van de gemeente komen, terwijl in het collegebesluit van 17 september 2013 wél aandacht aan dit aspect wordt besteed. Verzocht wordt om een brief waarin de raad expliciet de aansprakelijkheid voor de wachtgelden aanvaardt.

#### Hoorzitting:

De stichting is in de gelegenheid gesteld haar bezwaarschrift van 16 januari 2014 toe te lichten in de vergadering van de commissie voor de bezwaarschriften van 15 april 2014. Van de hoorzitting is een verslag opgemaakt, dat als bijlage bij dit advies is gevoegd.

#### **Overwegingen van de commissie:**

##### Ten aanzien van de ontvankelijkheid:

De bekendmaking van het voornemen om de subsidie met ingang van 1 januari 2016 te beëindigen moet worden aangemerkt als een besluit als bedoeld in de Algemene wet bestuursrecht (Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (ABRS) 24-4-2002, LJN AE1842).

Het bestreden besluit is op 5 december 2013 verzonden, zodat daartegen van 6 december 2013 tot en met 16 januari 2014 een bezwaarschrift kon worden ingediend. Op grond van het bepaalde in



artikel 6:9 Algemene wet bestuursrecht is een bezwaarschrift tijdig ingediend indien het voor het einde van de termijn is ontvangen. Bij verzending per post is een bezwaarschrift tijdig ingediend indien het voor het einde van de termijn ter post is bezorgd, mits het niet later dan een week na afloop van de termijn is ontvangen. Het bezwaarschrift is op 17 januari 2014 bij de gemeente binnengekomen. Bij het bezwaarschrift ontbreekt een enveloppe waaruit blijkt dat het bezwaarschrift op 16 januari 2014 vóór 24.00 uur ter post is besteld. Uit de uitspraak van de ABRS van 6 oktober 2010, ECLI:NL:RVS:2010:BN9537, volgt dat in een dergelijk geval het geplaatste datumstempel, behoudens tegenbewijs, bepalend is.

De stichting heeft aangevoerd dat zij haar bezwaarschrift op 16 januari 2014 ook via de mail heeft ingediend. Zij heeft aangetoond het bezwaarschrift op 16 januari 2014 om 11.57 uur onder andere te hebben verzonden aan het mailadres [gemeentebestuur@hellendoorn.nl](mailto:gemeentebestuur@hellendoorn.nl).

Artikel 2:15, eerste lid Algemene wet bestuursrecht bepaalt dat een bericht elektronisch naar een bestuursorgaan kan worden verzonden voor zover het bestuursorgaan kenbaar heeft gemaakt dat deze weg is geopend. Het bestuursorgaan kan nadere eisen stellen aan het gebruik van de elektronische weg.

Het college heeft op 20 oktober 2009 het Reglement elektronisch verkeer gemeente Hellendoorn 2009 vastgesteld. Op grond van artikel 4, eerste lid van dit reglement kan formele elektronische post (elektronische berichten die tussen de gemeente en natuurlijke en/of rechtspersonen worden uitgewisseld en die overeenkomstig bij of krachtens wettelijke bepalingen als handelingen met een beoogd rechtsgevolg zijn te kwalificeren) uitsluitend naar de gemeente Hellendoorn verzonden worden, indien deze weg voor het betreffende product of de betreffende dienst op de gemeentelijke website middels een webformulier of een bij dat product of dienst genoemd e-mailadres is opengesteld. De commissie stelt vast dat de gemeentelijke website niet de mogelijkheid biedt (noch op 16 januari 2014 bood) om een bezwaarschrift middels een webformulier of per e-mail in te dienen.

Uit de uitspraak van de ABRS van 29 augustus 2012, nr. 201102653/1/R1, volgt echter dat een bezwaarschrift eerst niet-ontvankelijk mag worden verklaard vanwege de omstandigheid dat het bestuursorgaan de elektronische weg niet heeft opengesteld nadat het op grond van artikel 6:6, aanhef en onder b, van de Awb een herstellmogelijkheid aan de indiener heeft geboden. Deze verplichting dient te worden aangenomen indien uit de e-mail duidelijk kan worden opgemaakt dat daarmee wordt beoogd bezwaar te maken en deze is verzonden naar het officiële e-mailadres van het betrokken overheidslichaam of van de ambtelijke dienst die het aangaat dan wel naar het zakelijke e-mailadres van de ambtenaar met wie de indiener zodanig contact over de zaak heeft gehad dat hij ervan mocht uitgaan dat de e-mail met het bezwaar ook naar die ambtenaar mocht worden gestuurd. De e-mail van de stichting van 16 januari 2014 voldoet aan deze eisen. Nu het bezwaarschrift op 17 januari 2014 per gewone post is binnengekomen, behoefde de herstellmogelijkheid niet meer te worden geboden.

De commissie is op grond van bovenstaande van mening dat de stichting in haar bezwaren kan worden ontvangen.

#### Ten aanzien van de gegrondheid:

De stichting wordt jaarlijks gesubsidieerd op basis van de begroting (artikel 4:23, derde lid aanhef en sub c. Awb). De stichting is opgericht op 22 mei 2013 en is te beschouwen als rechtsopvolgster van de Stichting Muziekschool Twente. De subsidierelatie met de stichting heeft langer dan drie jaar geduurd, waardoor artikel 4:51 Awb van toepassing is. Op grond van dit artikel geschiedt, indien aan een subsidie-ontvanger voor drie of meer achtereenvolgende jaren subsidie is verstrekt voor dezelfde of in hoofdzaak dezelfde voortdurende activiteiten, gehele of gedeeltelijke weigering van de subsidie voor een daarop aansluitend tijdvak op de grond, dat veranderde omstandigheden of gewijzigde inzichten zich tegen voortzetting of ongewijzigde voortzetting van de subsidie verzetten, slechts met inachtneming van een redelijke termijn.

Uit de beschikking van 5 december 2013 en ook uit de programmabegroting 2014 (pag. 59) blijkt dat het financieel perspectief van de gemeente de aanleiding is voor de beëindiging van de subsidie. De noodzaak tot bezuinigingen valt onder de noemer van veranderde omstandigheden als bedoeld in artikel 4:51 Awb, zodat een redelijke termijn in acht moest worden genomen.

De stichting bestrijdt niet dat een redelijke termijn in acht is genomen. Wel maakt zij er bezwaar tegen dat de brief van 5 december 2013 geen toezegging bevat dat de gemeente de wachtgeldconsequenties voor haar rekening zal nemen.

De commissie overweegt over de redelijke termijn het volgende. De commissie stelt vast dat in de Kadernota 2014 onder nr. 8.4 het voorstel tot de beëindiging van de subsidierelatie met de muziekschool (op dat moment inmiddels de Stichting Kaliber Kunstenschool) met ingang van 2016 is opgenomen. De raad heeft op 2 juli 2013 met de Kadernota 2014 ingestemd. De stichting is bij brief van 5 juli 2013, nr. 13UIT07481, van de vaststelling van de Kadernota 2014 op de hoogte gesteld. Op 19 augustus 2013 heeft een overleg tussen vertegenwoordigers van de stichting en van het college plaatsgevonden. Dit betekent dat de stichting ca. 2½ jaar voor het beëindigen van de subsidie van het voornemen daartoe in kennis is gesteld.

Ten aanzien van het bezwaar met betrekking tot de wachtgelden merkt de commissie op dat in de nota van 17 september 2013 met nummer 13INT02901 is erkend dat de gemeente aansprakelijk is voor wachtgelden die ontstaan. Er moet echter nog nader onderzoek plaatsvinden naar het exacte bedrag dat voor rekening van de gemeente komt. Tegen het bedrag dat als wachtgeldverplichting wordt vastgesteld kan de stichting zo nodig bezwaar en beroep aantekenen.

Nu het besluit van 5 november 2013 een voornemen tot het beëindigen van de subsidie 2016 (en geen weigering) betreft, het college de verplichting tot betaling van wachtgelden heeft erkend en tegen de vaststelling van de hoogte van de wachtgelden nog rechtsbescherming open staat, is de commissie van oordeel dat de raad een redelijke termijn als bedoeld in artikel 4:51 Algemene wet bestuursrecht in acht heeft genomen.

Ten aanzien van het bezwaar dat de raad heeft besloten om € 33.000,- te reserveren voor subsidie om muziekverenigingen in staat te stellen om jongeren op te leiden, merkt de commissie op dat de raad in zijn verweerschrift stelt dat genoemd bedrag niet bedoeld is voor subsidie, maar voor flankerend beleid om te onderzoeken in hoeverre de muziekverenigingen in staat zijn of blijven om jongeren op te leiden. Dit bezwaar mist daarom feitelijke grondslag.

Ten aanzien van het bezwaar dat de stichting in het Platform Cultuureducatie Hellendoorn een prominente rol vervult merkt de commissie op dat, wat er van dit argument zij, dit niets afdoet aan de beleidsvrijheid van een bestuursorgaan om een subsidie met inachtneming van een redelijke termijn geheel of gedeeltelijk te weigeren op de grond dat veranderde omstandigheden of gewijzigde inzichten zich tegen voortzetting of ongewijzigde voortzetting van de subsidie verzetten.

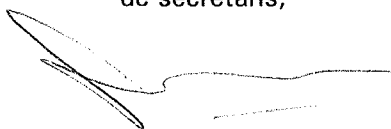
#### *Advies*

De commissie adviseert het bezwaarschrift ongegrond te verklaren.

Nijverdal, 15 april 2014

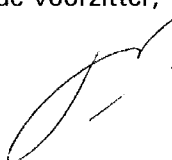
De commissie voor de bezwaarschriften,

de secretaris,



(W. Ebbes)

de voorzitter,



(J. Elbertsen)