

m. B. H. H. H. H.

CPW



Vereniging van  
Nederlandse Gemeenten

De heer dr. E.M.H. Hirsch Ballin  
Minister van Justitie  
Postbus 20301  
2500 EH DEN HAAG

Ministerie van Justitie	
Dossier	
Datum	17 SEP. 2007
Nummer	
Handtekening	

Reg. DIV verstrekt deze kopie ter informatie	
aan	DOWIAU
Het origineel is gebracht op de agenda	
van	DOWIAU

Doorkiesnummer	uw kenmerk	bijlage(n)
Onderwerp	Ons kenmerk	datum
Voorontwerp		10 september 2007
nadeelcompensatie en schadevergoeding bij onrechtmatige besluiten		

Geachte heer Hirsch Ballin,

Bij brief van 4 juni 2007 heeft u ons oordeel gevraagd over het voorontwerp nadeelcompensatie en schadevergoeding bij onrechtmatige besluiten.

Voorgesteld wordt om in de Awb een algemene regeling voor vergoeding van schade door rechtmatig overheidshandelen op te nemen. Voor procedures tot schadevergoeding wegens onrechtmatige besluiten wordt een voorstel gedaan tot bevoegdheidsverdeling tussen de bestuursrechter en de burgerlijke rechter. Voor schadeprocedures bij de bestuursrechter wordt een verzoekschriftprocedure geïntroduceerd.

Wij hebben met grote interesse van het voorontwerp kennisgenomen en menen dat het tegemoet komt aan de behoefte aan duidelijkheid in de huidige rechtspraktijk.

Wij stellen het op prijs dat u ons de mogelijkheid geeft op het voorontwerp te reageren. Hieronder geven wij per onderwerp onze reactie en zullen wij enkele vraag- en aandachtspunten die bij ons leven, weergeven.

**Nadeelcompensatie**

Wij zijn van mening dat de nieuwe regeling een vereenvoudiging van het materiële en procedurele recht over nadeelcompensatie zal bewerkstelligen.

Wij vragen in het bijzonder aandacht voor het (thans nog niet ingevulde) overgangsrecht. Alle gemeentelijke verordeningen die nadeelcompensatie in het vooruitzicht stellen, zullen na de inwerkingtreding van titel 4.5 Awb van rechtswege vervallen (artikel 122 Gemeentewet). Vervallen echter ook de beleidsregels/nota's die voorzien in nadeelcompensatie?

In het verlengde daarvan vragen wij ons af in hoeverre aan het bestuursorgaan nog discretionaire bevoegdheid toekomt bij het bepalen van de grenzen van het normaal maatschappelijk risico. Zullen gemeenten (overheden) alsnog een invulling (via algemeen verbindende voorschriften of beleidsregels) mogen geven aan wat zij zien als normaal maatschappelijk risico? Of is het de bedoeling dat de rechter zelf invulling geeft aan het begrip normaal maatschappelijk risico en zullen gemeenten alleen invulling mogen geven aan dit begrip via zogenaamde wetsinterpreterende beleidsregels?

Wij menen dat de mogelijkheid om een onzuiver schadebesluit te nemen in stand blijft. Hoe verhoudt deze mogelijkheid zich tot de algemene procedure in titel 4.5 Awb? Wij achten het wenselijk dat bestuursorganen er voor kunnen blijven kiezen om een onzuiver schadebesluit te nemen en het niet "regel" wordt dat zij de schade aspecten dienen door te schuiven naar de in titel 4.5 Awb geregelde procedure.

Hiernaast is een bestuursorgaan in bepaalde gevallen verplicht een onzuiver schadebesluit te nemen. De memorie van toelichting zou daar wat uitgebreider op in kunnen gaan.

Tevens lijkt het niet uitgesloten om naast titel 4.5 Awb beroep in te stellen tegen een besluit en aan te voeren dat het besluit niet genomen mag worden zonder een schadevergoeding aan te bieden. Hoe verhoudt deze mogelijkheid zich tot titel 4.5 Awb?

### **Schadevergoeding wegens onrechtmatige besluiten**

Wij zijn van mening dat de nieuwe regeling een vereenvoudiging van het procedurele recht over schadevergoeding bij onrechtmatige besluiten inhoudt.

#### **Artikel 8:89**

In het tweede lid van dit artikel staat weergegeven dat de bestuursrechter bevoegd is in andere gevallen dan genoemd in het eerste lid, voor zover de gevraagde vergoeding ten hoogste € 5000 bedraagt en onverminderd de bevoegdheid van de burgerlijke rechter. Volgens de memorie van toelichting (p. 46) kan de benadeelde, indien in de loop van de procedure blijkt dat de schade hoger uitvalt dan € 5000, voor de schade die uitstijgt boven de € 5000 alsnog naar de burgerlijke rechter. Er kunnen in dat geval twee rechtsgangen worden gevolgd. Dit vinden wij een onwenselijke situatie gelet op het doel van het wetsvoorstel: exclusiviteit van de rechter en duidelijkheid omtrent de te volgen rechtsgang. Deze situatie zou naar onze mening kunnen worden voorkomen als de bestuursrechter analoog aan artikel 71 Rv. de volledige zaak zou doorverwijzen naar de burgerlijke rechter. Overigens zou splitsen van de vordering (een gedeelte tot € 5000 indienen bij de bestuursrechter en een gedeelte indienen bij de burgerlijke rechter) volgens ons ook niet mogelijk moeten zijn. Het wetsvoorstel geeft hierover echter geen duidelijkheid.

#### **Artikel 8:90**

In het tweede lid van dit artikel staat aangegeven dat in principe tenminste acht weken voordat het verzoekschrift bij de bestuursrechter wordt ingediend het bestuursorgaan van de schadevordering op de hoogte moet worden gesteld. Indien vóór het verstrijken van deze termijn een verzoekschrift wordt ingediend bij de rechter, dient deze het verzoekschrift dan niet-ontvankelijk te verklaren? Dit volgt volgens ons niet uit dit artikel. Het verbindt geen sancties aan het niet tijdig van tevoren indienen van een schriftelijk schadeverzoek bij het bestuursorgaan.

Artikel 8:93

Dit artikel is niet volledig. Schade kan ook veroorzaakt zijn door een in bezwaar of beroep herroepen besluit, waarbij het bestuursorgaan geheel of gedeeltelijk aan de belangen van de benadeelde tegemoet is gekomen. Het artikel regelt niet wanneer de verjaringstermijn in dergelijke gevallen een aanvang neemt.

Tot zover onze opmerkingen bij het voorontwerp.

Hoogachtend,  
Vereniging van Nederlandse Gemeenten

b.a. 

---

**Van:**

**Verzonden:** donderdag 6 september 2007 16:17

**Aan:**

**Onderwerp:** voorontwerp nadeelcompensatie en schadevergoeding bij onrechtmatige besluiten

Beste L...

Zoals telefonisch afgesproken hieronder nog wat kleine opmerkingen per mail bij het voorontwerp nadeelcompensatie en schadevergoeding bij onrechtmatige besluiten:

1. Is er verschil tussen de "benadeelde" (zie artikel 4.5.1. lid 1 en lid 3) en de "aanvrager" (zie artikel 4.5.1. lid 2 en artikel 4.5.3. lid 1)? Moet het begrip "benadeelde" niet worden gedefinieerd in artikel 1:2 Awb?
2. p. 19 laatste alinea MvT: Wro treedt in 2008 in werking.
3. p. 21 regel 10 MvT: daar staat nog "Wij menen".
4. p. 31 laatste alinea MvT: niet het bestuursorgaan, maar de publiekrechtelijke rechtspersoon (i.c. gemeente) wordt door de burgerlijke rechter tot betaling van schadevergoeding veroordeeld.
5. p. 43 MvT: "8:91" i.p.v. "8:90, derde lid"
6. p. 47 5<sup>e</sup> regel: "naar" invoegen tussen "hij" en "de".

Ik hoop dat het zo duidelijk is. Onze brief volgt nog.

Met vriendelijke groet,

L...

Juridisch adviseur  
Expertisecentrum Gemeenterecht VNG