
Onderwerp	Afval Samenwerking Limburg te machtigen om onze belangen te behartigen in het contract met Veolia inzake PMD		
Zaaknummer	n.v.t.	Teammanager	Henk Loonen
B & W datum	20 juli 2020	Afdeling/Team	Stad Dorpen en Wijken/ Groen en Vastgoed
Naam steller	Jimmy Linders	Portefeuillehouder	Cor Vervoort

Openbaarheid	Deze adviesnota is openbaar	Per direct.
Bevoegd orgaan	B & W	
Ter kennisname	Aanbieden via de Griffie aan Commissie Wonen	

ADVIES

1. Afval Samenwerking Limburg middels bijgevoegd machtigingsformulier te machtigen om onze belangen te behartigen in het contract met Veolia inzake PMD.

Samenvatting

In 2014 is via Afval Samenwerking Limburg (ASL) een gezamenlijke aanbesteding voor de Limburgse gemeenten gedaan voor het sorteren, op- en overslaan en vermarkten van plastic-, metalen- en drankverpakkingen (PMD) die de gemeenten gescheiden hebben ingezameld. Iedere gemeenten heeft sinds 2015 een eigen contract met Veolia (destijds Kunststof Hergebruik geheten en vervolgens nog Van Scherpenzeel).

Door ASL is gevraagd om bijgevoegde volmacht te ondertekenen, zodat zij namens Venray (en de overige leden van Afval Samenwerking Limburg cq. alle Limburgse gemeenten ex. Mook en Middelaar) kunnen optreden in enkele langdurige geschillen die lopen tussen de ASL-gemeenten en Veolia. Dit complexe dossier gaat al jaren terug en wordt ook steeds groter. Financieel is hier voor beide partijen een aanzienlijk belang mee gemoeid. Vanuit ASL is in een eerder stadium van overleg al ondersteuning ingeroepen in de vorm van Hekkelman Advocaten (gespecialiseerd in aanbestedingsrecht).

Beoogd resultaat

Dat onze gemeentelijke belangen zo goed mogelijk worden behartigd door ASL.

Argumenten

1.1 Samen staan we sterker

Binnen ASL is afgesproken dat we met de Limburgse gemeenten samen optrekken in dit dossier. Dit bespaart capaciteit en kosten en samen kunnen we meer bereiken in dit dossier. Zie ook de paragraaf "financiële gevolgen".

1.2 Er zijn flinke meningsverschillen met grote financiële gevolgen met Veolia over de contractuele afspraken.

Afgelopen jaren hebben er diverse overleggen met ASL (de werkgroep PMD) en Veolia plaatsgevonden om de geschillen te bespreken. De geschillen hebben vooral betrekking op de vergoeding van vermarktungskosten en het niet nakomen van afspraken door Veolia, nadat er in april 2019 een brand is geweest in de door Veolia gehuurde sorteerinstallatie in Marl (Duitsland). Door de brand is er minder PMD gesorteerd en vermarkt en krijgen de gemeenten nu minder vergoedingen uit het Afvalfonds. Het standpunt van ASL/de gemeenten is dat dit verlies in inkomsten door Veolia moet worden vergoed. Daarnaast vind Veolia de vermarktungskosten van PMD die wij vergoed krijgen uit het Afvalfonds Verpakkingen niet voldoende. Deze vergoedingen worden -op basis van het contract- namelijk volledig doorgesluisd naar Veolia, die de vermarkting ook uitvoert. Veolia houdt echter een andere interpretatie aan van hetgeen hierover in het contract gesteld is en claimt bij ASL/de gemeenten een vermarktungsvergoeding die veel hoger ligt.

Al met al gaat het ASL-breed om veel geld. Voor de periode 2017 tot en met 2019 gaat het over een totaal (geschat) bedrag van ruim € 5,3 miljoen vermarktungsvergoeding die Veolia nog van de gemeenten eist en ruim € 3,5 miljoen schade door brand die gemeenten van Veolia eisen. Het totale belang voor de gemeenten komt daarmee op bijna € 8,9 miljoen. Mocht over dit geschil een (gerechtelijke) uitspraak worden gedaan, dan zal dit ook nog een aanzienlijke financiële impact hebben voor de verdere duur van het contract (t/m 2023) die nu nog niet is te overzien.

Veolia en ASL komen er samen niet uit omdat beide partijen blijven vasthouden aan hun standpunten. Omdat de geschillen erg grote financiële consequenties voor beide partijen zal hebben, is doorgaan op de huidige manier (overleggen) dan ook geen optie meer. Vandaar dat Veolia ervoor gekozen heeft de juridische weg te bewandelen om uit de impasse te komen. Inmiddels is Veolia gestart met een bodemprocedure.

1.3 Hekkelman Advocaten adviseert het tekenen van deze volmacht.

Hekkelman Advocaten is door ASL ingehuurd om de gemeenten bij te staan in dit proces. Hekkelman Advocaten heeft de in de bijlage opgenomen volmacht opgesteld, zodat ASL de belangen van de Limburgse gemeenten rechtsgeldig kan vertegenwoordigen.

Risico's

Er bestaat een risico dat het gerechtshof Veolia in haar gelijk stelt in één of meerdere van de bovengenoemde geschillen. Zie verder onder "financiële gevolgen".

Kanttekeningen

De volmacht is ruim omschreven. Hiermee wordt bedoeld dat de bevoegdheden die in de volmacht zijn verwoord zodanig ver reiken dat de gemeente als partij in dit geschil veel zeggenschap verliest. Daarnaast kunnen aan derden opdrachten worden verstrekt waarvan op voorhand niet duidelijk is wat de kosten daarvan zullen zijn.

Zo wordt in de volmacht aangegeven dat ASL gemachtigd wordt om namens de gemeente betalingen te doen (onder e). Daarnaast wordt aan de advocaat opdracht verstrekt om de gemeente bij te staan (onder h.) en zo nodig opdracht te geven aan andere adviseurs en of deskundigen en of derden om de gemeente bij te staan (onder i.).

Er wordt weliswaar aangegeven dat de gemeente slechts een schikking treft onder voorbehoud van goedkeuring van het college (of indien vereist de raad), maar in de volmacht is niet bepaald dat de hiervoor vermelde bevoegdheden betrekking hebben op de schikking. Het risico bestaat dan ook dat de gemeente betalingen moet verrichten waarvan de kosten niet duidelijk zijn. Dit risico wordt evenwel verdeeld onder de deelnemende gemeenten, maar hiervoor is in de volmacht geen verdeelsleutel opgenomen.

Onder de voorwaarden is nog bepaald dat de gemeente is gehouden om alle kosten die ASL in dit geschil maakt te vergoeden (onder 4.). De gemeente kan ASL nooit aansprakelijk stellen voor de schade die voort zou kunnen vloeien die verband houdt met de volmacht (onder 5.) Daarnaast moet de gemeente ASL vrijwaren voor aanspraken van derden (onder 6.).

Ook hiervoor geldt het risico dat de kosten hoog kunnen zijn en dat de gemeente hoe dan ook gehouden is om deze te betalen zonder de mogelijkheid om ASL hierop aan te spreken. Wat het afbreukrisico zal zijn, valt moeilijk in te schatten. Dit is mede afhankelijk van de uitkomst van het geschil.

Communicatie

Verloopt via ASL.

Financiële gevolgen

Met het tekenen van de volmacht, stemt uw college ook in met het vergoeden van de (juridische) kosten die ASL maakt en die verband houden met deze volmacht en de uitoefening daarvan.

Veolia is aan zet om de gemeenten te dagvaarden. Dat zal een zogenaamde bodemprocedure worden. Dat soort procedures kent over het algemeen een lange looptijd (1,5 tot 2 jaar tot aan de uitspraak is geen uitzondering en dan kan er daarna evt. nog een hoger beroep volgen). Verder kan een bodemprocedure op allerlei verschillende manieren verlopen. Gebruikelijk is -volgens Hekkelman advocaten- in elk geval dat de procedure start met een dagvaarding (in dit geval uit te brengen door Veolia), waarop geantwoord wordt door de advocaat van ASL met een conclusie van antwoord (hierin kunnen we eventueel ook een tegenvordering jegens Veolia instellen, waarna er een zitting (comparitie van partijen) volgt bij de rechtbank. De rechtbank bekijkt in dat stadium of zij voldoende informatie heeft om een uitspraak te kunnen doen, of dat het bijvoorbeeld nog nodig is om getuigen en/of deskundigen te horen of dat partijen nog nadere schriftelijke stukken (aktes) dienen te wisselen om bepaalde standpunten te verduidelijken. De procedure eindigt met een vonnis van de rechtbank. Tussentijds kan het nog voorkomen dat er zogenaamde "incidenten" worden opgeworpen door partijen, bijvoorbeeld omdat de ene partij bepaalde stukken wil ontvangen van de andere partij om haar stellingen nader te kunnen onderbouwen. Na het vonnis van de rechtbank kan er een hoger beroep bij het gerechtshof volgen. Vooralsnog gaat Hekkelman daar niet vanuit.

Uit de voorgaande beschrijving is af te leiden, dat het lastig op voorhand te voorspellen is welke stappen er precies zullen worden doorlopen in de procedure en daarnaast zal de omvang van juridische ondersteuning ook afhankelijk zijn van de omvang van de stellingen die Veolia inbrengt. Wel duidelijk is dat het geen eenvoudig geschil is. Om die reden schat Hekkelman Advocaten hun kosten op €40.000,- tot

€70.000,- voor de gehele procedure in eerste aanleg (dus tot en met het vonnis van de rechtbank). Hierin zitten niet de eventuele door de rechtbank in rekening te brengen kosten zoals griffierechten, kosten voor de inschakeling van deskundigen (indien van toepassing) en een proceskostenveroordeling als wij de procedure onverhoopt zouden verliezen.

De kosten zullen naar rato van het aantal inwoners tussen de gemeenten verdeeld worden, voor gemeente Venray betekend dit 3,93%. Mochten de juridische kosten oplopen tot € 70.000,-, dan hoeft Venray hier maar € 2.730,- van te betalen. Deze (geraamde) kosten zijn dan ook maar een fractie van de kosten die we zouden moeten betalen mocht Veolia met haar claim in het gelijk worden gesteld. Of tegen de juridische kosten die wij als gemeente alleen zouden moeten dragen, zouden wij er niet voor kiezen om dit in ASL-verband te doen. Bij het opstellen van de afvalbegroting 2021 zal zo veel mogelijk rekening worden gehouden de ontwikkelingen in dit dossier.

Personele/organisatorische gevolgen

n.v.t.

Juridische gevolgen

In deze situatie zijn juridische procedures onvermijdelijk.

Rechtmatigheid

Ondertekenen van de volmacht is een bevoegdheid van het college.

Fatale termijnen

De volmacht dient getekend te zijn vóór de roldatum die Veolia in haar dagvaarding zal opnemen. Deze roldatum zou al een week na het ontvangen van de dagvaarding kunnen zijn.

Vervolgtraject besluitvorming

n.v.t.

Evaluatie

n.v.t.

Bijlagen

- Volmacht (ASL)

Naslagwerk

- brief "geschilpunten contract" van ASL aan Veolia, d.d. 19 mei 2020
- brief Hekkelman Advocaten (ASL), aan Straatman Koster Advocaten (Veolia), d.d. 19 juni 2020
- brief Straatman Koster Advocaten (Veolia), aan Hekkelman Advocaten (ASL), d.d. 30 juni 2020
- brief Hekkelman Advocaten (ASL), aan Straatman Koster Advocaten (Veolia), d.d. 3 juli 2020



> RETOURADRES Postbus 1992, 6201 BZ Maastricht

BEZOEKADRES
Mosae Forum 10
6211 DW Maastricht

POSTADRES
Postbus 1992
6201 BZ Maastricht

ONDERWERP
Volmacht

DATUM
26-06-2020

BIJLAGEN

--

BEHANDELD DOOR
Hans van Haren

TELEFOONNUMMER

EMAILADRES

VOLMACHT

De publiekrechtelijke rechtspersoon **GEMEENTE VENRAY**, zetelend te Venray aan het adres Raadhuisstraat 1, krachtens 171 Gemeentewet rechtsgeldig vertegenwoordigd door haar burgemeester, de heer L.M.C. Winants, handelend ter uitvoering van het besluit van het college van burgemeester en wethouders van 13 juli 2020, hierna te noemen 'de gemeente';

MACHTIGT HIERBIJ:

De vereniging **VERENIGING AFVALSAMENWERKING LIMBURG**, statutair gevestigd te Maastricht en kantoorhoudende te (6211 DW) Maastricht aan het adres Mosae Forum 10 ASL, ingeschreven in het Handelsregister van de Kamer van Koophandel onder nummer 40205278, hierna te noemen 'ASL';

OM:

De belangen van de gemeente te behartigen in de geschillen met Veolia Papier & Plastic Recycling Nederland B.V., hierna te noemen 'Veolia', over de (uitvoering van) de overeenkomst 'op- en overslaan, transport, sorteren en vermarkten kunststof verpakkingsmateriaal van huishoudens', hierna 'de overeenkomst', die de gemeente op 21 januari 2015 met Kunststof Hergebruik B.V., hierna te noemen 'Kunststof Hergebruik', is aangegaan onder andere door:

- a. Namens de gemeente te corresponderen met (de gemachtigde van) Veolia/ Kunststof Hergebruik;
- b. namens de gemeente te corresponderen met (de gemachtigde van) het Afvalfonds en Nedvang;
- c. namens de gemeente in onderhandeling te treden met (de gemachtigde van) Veolia/ Kunststof Hergebruik om tot een schikking te komen;
- d. namens de gemeente gerechtelijke procedures te voeren tegen Veolia/ Kunststof Hergebruik, de gemeente daarin te vertegenwoordigen en daarin namens de gemeente inlichtingen te verstrekken;

- e. namens de gemeente betalingen te doen en/of te ontvangen, daarvoor te kwiteren of de ontvangst te weigeren;
- f. namens de gemeente alles te doen wat in het belang is om te komen tot een oplossing van het geschil dan wel tot een beperking van de uit het geschil voor de gemeente voortvloeiende kosten en schade;
- h. opdracht te geven aan Hekkelman Advocaten N.V. om de gemeente bij de onder a. t/m d. en f. bedoelde werkzaamheden bij te staan;
- i. zo nodig opdracht te geven aan andere adviseurs en/of deskundigen en/of derden om de gemeente bij de onder a. t/m d. en f. bedoelde werkzaamheden bij te staan;

OP VOORWAARDE DAT:

1. ASL namens de gemeente slechts een schikking treft onder voorbehoud van goedkeuring van het college van burgemeester en wethouders en/of, voor zover vereist, de gemeenteraad;
2. ASL naar eer en geweten en naar eigen inzicht handelt bij de uitoefening van deze volmacht zonder tot een bepaald resultaat gehouden te zijn;
3. ASL op eerste schriftelijk verzoek van de gemeente rekening en verantwoording aflegt over het gebruik van deze volmacht;
4. de gemeente aan ASL de kosten vergoedt die ASL maakt en die verband houden met deze volmacht en de uitoefening daarvan;
5. de gemeente ASL nimmer aansprakelijk stelt voor schade die verband houdt met deze volmacht en de uitoefening daarvan, tenzij sprake is van opzet of bewuste roekeloosheid aan de zijde van ASL;
6. de gemeente ASL vrijwaart voor aanspraken van derden die verband houden met deze volmacht en de uitoefening daarvan.

Datum:

Gemeente:

De heer L.M.C. Winants, burgemeester