



Samenvatting

Het college heeft besloten aan de exploitant van het Shell tankstation aan de Tongerseweg 335 een nadeelcompensatie toe te kennen van € 34.019,- excl. wettelijke rente. De reden hiervan is dat het tankstation tijdens de reconstructiewerkzaamheden van de Tongerseweg in de periode september 2021 tot en met mei 2022 op momenten slecht bereikbaar is geweest.

Beslispunten

1. Aan de besloten vennootschap Alwash, m.b.t. het Shell tankstation aan de Tongerseweg 335, een nadeelcompensatie toekennen van € 34.019,-, excl. wettelijke rente vanaf 24 juni 2022, dit conform advies SAOZ d.d. 28 juli 2023.
2. Op grond van artikel 87 van de Gemeentewet juncto artikelen 5.1 van de Woo, voor de duur van vijf jaar, geheimhouding op te leggen op bijlage *V_1_ AdviesSAOZ28072023 Nadeelcompensatie Alwash BV*.

Besluit Burgemeester en Wethouders d.d. 28 november 2023:

Conform.



1. Aanleiding

De besloten vennootschap Alwash, gevestigd aan de Tongerseweg 335 te Maastricht, heeft medio 2022 een verzoek om nadeelcompensatie ingediend bij de gemeente Maastricht. Alwash heeft aangegeven dat de bereikbaarheid van zijn tankstation door de reconstructie van de Tongerseweg in de periode september 2021 tot en met mei 2022 ernstig is beperkt geweest waardoor zijn bedrijfsvoering is aangetast en hij financiële inkomensschade heeft geleden. Alwash heeft dit verzoek onderbouwd met diverse financiële gegevens. De schade bestaat volgens verzoeker uit een terugval in de verkoop van brandstoffen, loonkosten, vaste kosten van het gebouw en de wasstraat, bederf van producten en winstverlies. Alwash raamt de omvang van de geleden schade op € 45.187,71.

2. Context

Op basis van de overhandigde gegevens en de aard van de claim hebben wij opdracht verleend aan SAOZ, adviseur in onroerende zaken, hierover een advies uit te brengen als onafhankelijk en deskundig adviesbureau op het gebied van het bestuursrechtelijk schadevergoedingsrecht. SAOZ vervult in dit dossier de rol van onafhankelijk adviseur zoals bedoeld in artikel 3.5 van de Algemene wet bestuursrecht¹ en zoals ook erkend in de rechtspraak.

SAOZ heeft aanvullende stukken opgevraagd, de zaak geanalyseerd en op 13 maart 2022 een hoorzitting gehouden met beide partijen (gemeente – Alwash). Het daarna opgestelde conceptadvies van 20 juni 2023 gaf ons geen aanleiding tot het maken van opmerkingen. Wij zijn van mening dat Alwash op een aantal dagen dagen/tijdstippen slecht of niet bereikbaar is geweest wat de bedrijfsvoering zeker moet hebben geschaad. Alwash is akkoord gegaan met het conceptadvies waarna SAOZ dit heeft omgezet in een definitief advies dat nu voor ligt.

Bij de opstelling van het advies heeft SAOZ rekening gehouden met een aantal uitgangspunten vanuit de wetgeving en de jurisprudentie en die op deze zaak toegepast:

1. In overleg met partijen is vastgesteld wat de aard en omvang van de schadeveroorzakende maatregelen is geweest;
2. Er mag geen sprake zijn van risicoaanvaarding.
3. Binnen het stelsel van nadeelcompensatie komt alleen het onevenredige deel van het nadeel voor vergoeding in aanmerking.

¹ Artikel 3:5 Awb lid 1: In deze afdeling wordt verstaan onder adviseur een persoon of college, bij of krachtens wettelijk voorschrift belast met het adviseren inzake door een bestuursorgaan te nemen besluiten en niet werkzaam onder verantwoordelijkheid van dat bestuursorgaan.



4. De schadeberekening van Alwash is tegen het licht gehouden waarbij o.a. rekening is gehouden met de ontwikkelingen in de branche, met de Coronacrisis en met de in dit verband ontvangen overheidssteun.
5. Er is een beoordeling gemaakt van het normale maatschappelijke risico dat een ondernemer in deze heeft te dragen.

De kern van de beoordeling van het risico op nadeelcompensatie wordt gevormd door de (feitelijke) vergelijking van enerzijds de situatie die zich in werkelijkheid heeft voorgedaan en anderzijds de hypothetische situatie die zich zou hebben voorgedaan als de beweerdelijk schadeveroorzakende gedraging achterwege was gebleven.

De totale aan de gemeente toerekenbare schade komt uit op een bedrag van € 63.101,- welk bedrag dient te worden verminderd met het normaal te achten maatschappelijke risico dat in deze zaak is berekend op € 29.082,-. Dat betekent dat de onevenredige schade die het normaal maatschappelijke risico van verzoeker heeft overstegen € 34.019,- bedraagt. Dit bedrag dient nog verhoogd te worden met de wettelijke rente vanaf 24 juni 2022 (datum aanvraag bestuurscompensatie).

3. Gewenste situatie

De gemeente is gehouden dit deskundigenadvies over te nemen tenzij wij het daarmee niet eens zouden zijn. Weerlegging van dit advies zou alleen succesvol kunnen zijn indien daarvoor een andere deskundige met vergelijkbare expertise zou worden ingeschakeld. Wij zien hiertoe geen enkele aanleiding omdat wij ons inhoudelijk kunnen vinden in het advies. Verder is er geen enkele reden te twijfelen aan de uitgebreide overwegingen tegen de achtergrond van de jurisprudentie ter zake in het voorliggende deskundigenadvies van SAOZ. Derhalve wordt voorgesteld het advies over te nemen en € 34.019,-, te vermeerderen met de wettelijke rente vanaf 24 juni 2022, uit te betalen aan Alwash BV.

4. Effect op duurzaamheid en/of gezondheid

N.v.t.

5. Effect op de openbare ruimte

N.v.t.

6. Personeel en organisatie

N.v.t.



7. Informatiemanagement en automatisering (incl. Smart City)

N.v.t.

8. Financiën

De kosten ter hoogte van € 34.019,- dienen te worden geboekt op het project Tongerseweg. Dit geldt uiteraard ook voor de te berekenen wettelijke rente. Het betreft hier de wettelijke (samengestelde) rente zoals bedoeld in artikel 6.119 BW, zijnde derhalve de wettelijke rente bij niet handelstransacties. Die rente moet worden betaald vanaf 24 juni 2022 tot de datum van uitbetaling van de hoofdsom.

9. Aanbestedingen

N.v.t.

10. Participatie tot heden

N.v.t.

11. Voorstel

Aan de besloten vennootschap Alwash, m.b.t. het Shell tankstation aan de Tongerseweg 335, een nadeelcompensatie toekennen van € 34.019,-, excl. wettelijke rente vanaf 24 juni 2022, dit conform advies SAOZ d.d. 28 juli 2023.

12. Uitvoering, evaluatie en vervolg

Na accordering door uw college zal dit worden bericht aan Alwash middels te verzenden brief. In de te verzenden brief is opgenomen dat de betaling plaats vindt tegen finale kwijting, d.w.z. dat partijen daarna niets meer van elkaar te vorderen hebben.

Omdat er geen nadeelcompensatieregeling van toepassing is en er voor de uitvoering van de tijdelijke werkzaamheden en de daarmee gepaard gaande tijdelijke infrastructurele maatregelen ook geen appellabel verkeersbesluit is genomen staat er geen bezwaar of beroep open tegen deze beslissing. Die beslissing is overigens wel te kenmerken als een besluit als bedoeld in artikel 1:3 van de Algemene wet bestuursrecht maar de rechtsbescherming tegen zo'n besluit kan betrokkene uitsluitend zoeken bij de civiele rechter.