

## MEMO

---

Aan : College / Presidium  
c.c. :  
Van : Atsma / Foppe  
Onderwerp : memo over openbare en niet-openbare besluitenlijsten van het College van burgemeester en wethouders  
Ons kenmerk : 2016001105  
Bijlage(n) : -  
Datum : 11 februari 2016  
Verzenddatum : 11 februari 2016

Wilma,

In Bloemendaal heerst onduidelijkheid over de vraag welke besluiten op de openbare besluitenlijst dienen te worden geplaatst en welke zaken op de niet-openbare besluitenlijst kunnen worden geplaatst. Ook is onduidelijkheid ontstaan of de niet-openbare besluitenlijsten aan de raad kunnen worden verstrekt. Gemeenten in de regio hebben hier verschillende werkwijzen voor, waarover later in dit memo meer. In dit memo wordt getracht helderheid te verschaffen en wordt een advies gegeven.

### Toetsingskader

Bepalend voor de vraag of een besluit al dan niet op een niet-openbare besluitenlijst kan worden geplaatst, is artikel 60, lid 3, van de Gemeentewet. Dit volledige artikel luidt als volgt:

- 1. De raad kan regelen van welke beslissingen van het college aan de leden van de raad kennisgeving wordt gedaan. Daarbij kan de raad de gevallen bepalen waarin met terinzagelegging kan worden volstaan.*
- 2. Het college laat de kennisgeving of terinzagelegging achterwege voor zover deze in strijd is met het openbaar belang.*
- 3. Het college maakt de besluitenlijst van zijn vergaderingen op de in de gemeente gebruikelijke wijze openbaar. Het college laat de openbaarmaking achterwege voor zover het aangelegenheden betreft ten aanzien waarvan op grond van artikel 55 geheimhouding is opgelegd of ten aanzien waarvan openbaarmaking in strijd is met het openbaar belang.*

Conform artikel 60, lid 3 van de Gemeentewet mag van openbaarmaking van de besluitenlijsten dus slechts worden afgezien als artikel 55 van de Gemeentewet is toegepast, dan wel openbaarmaking in strijd is met het openbaar belang.

In de gemeente Bloemendaal heeft de raad geen regeling getroffen als bedoeld in het eerste lid. Dit hoeft ook niet, gelet op het bepaalde in artikel 8 van het Reglement van Orde van het college, waarover later in dit memo meer.

Binnen de gemeente Bloemendaal worden naast zaken waarin geheimhouding ex artikel 55 Gemeentewet is opgelegd, geanonimiseerde beslissingen op bezwaar in sociale zaken (Participatiewet); geanonimiseerde beslissingen op bezwaar in woonurgenties en personele aangelegenheden op de niet-openbare besluitenlijsten geplaatst. Voor de laatste drie soorten zaken geldt dat het hier om privacy gevoelige informatie gaat. Voor de sociale zaken en woonurgenties geldt dat het bovendien om een kwetsbare groep in de samenleving gaat, die extra bescherming behoeft. Ten onrechte is in Bloemendaal in de motivering voor het plaatsen op de niet openbare lijst aansluiting gezocht bij de uitzonderingsgronden van de Wet openbaarheid van bestuur en niet artikel 60, lid 3, van de Gemeentewet.

Indien in de beslissingen op bezwaar wordt volstaan met initialen, zijn deze zaken niet tot de persoon herleidbaar en valt niet goed in te zien waarom plaatsing van deze besluiten op de openbare besluitenlijst in strijd zou zijn met het openbaar belang. Plaatsing op de openbare besluitenlijst doet ook recht aan de hoofdregel van het betrachten van zoveel mogelijk transparantie. Geadviseerd wordt om deze zaken geanonimiseerd (met initialen) op de openbare besluitenlijst te plaatsen.

Wellicht ten overvloede wordt in dit kader opgemerkt dat als het briefbesluit en de onderliggende stukken worden opgevraagd aan de hand van de Wob, al deze stukken aan de hand van artikel 10 en 11 van de Wet openbaarheid van bestuur kunnen worden gelakt.

Personele aangelegenheden zijn mede gelet op de beperkte grootte van de organisatie en de functie ook met initialen makkelijker tot de persoon herleidbaar. Het college neemt in de regel besluiten die zeer belastend kunnen zijn voor de ambtenaar. De overige besluiten (bijvoorbeeld aanstellingen en gratificaties) zijn gemandateerd. Hoewel het strikt gezien juridisch niet herleidbaar is tot een van de uitzonderingsgronden als bedoeld in artikel 60 lid 3 van de gemeentewet, is in gemeenteland niet ongebruikelijk om deze besluiten op een derde, niet openbare besluitenlijst te plaatsen, die niet aan de raad wordt verstrekt. Indien het Presidium ermee akkoord gaat dat wordt volstaan met een halfjaarlijkse verslaggeving door de gemeentesecretaris -of als dat nodig is in een incidenteel geval tussentijds-, is deze werkwijze gelet op de gevoeligheid en de herleidbaarheid tot de persoon, (hoewel juridisch niet geheel sluitend) verdedigbaar.

Hierbij kan worden opgemerkt dat er geen risico is op bestuursrechtelijke procedures, omdat de wijze waarop uitvoering wordt gegeven aan de openbaarmakingsplicht een feitelijke handeling is. Hiertegen staat geen bezwaar en beroep open. (zie in dit verband de uitspraak van de Afdeling van 19 december 2012 kenmerk: ECLI:NL:RVS:2012:BY6661).

#### Andere gemeenten in de regio

In Heemstede worden de woonurgenties geanonimiseerd op de openbare besluitenlijsten geplaatst en zaken in het kader van de Participatiewet op de niet-openbare lijsten.

Uit ambtelijk ingewonnen informatie bij de gemeente Haarlem is gebleken dat daar maar 1 (openbare) besluitenlijst zou worden gehanteerd. Zaken waarbij geheimhouding is opgelegd, worden in de gemeente Haarlem niet op een besluitenlijst geplaatst. Periodiek worden alle geheime niet-openbaar gemaakte besluiten tegen het licht gehouden en wordt bekeken of de geheimhouding kan komen te vervallen. Beslissingen op bezwaar in sociale zaken zijn in Haarlem gemandateerd aan de portefeuillehouder en deze zaken worden niet op een besluitenlijst geplaatst.

#### Toesturen van de niet-openbare besluitenlijst aan de raad

Artikel 8 van het Reglement van Orde als volgt luidt:

Besluitenlijst (notulen)

1. *De secretaris draagt zorg voor het opstellen van de besluitenlijst van de vergadering en het digitaal opslaan daarvan.*
2. *De besluitenlijst bevat ten minste:*
  - a. *de namen van de aan- en afwezige leden;*
  - b. *de namen van de andere personen die hebben deelgenomen aan de beraadslaging;*
  - c. *een formulering van de door het college genomen besluiten.*
3. *Stemverhoudingen worden alleen vermeld als een lid van het college daarom vraagt.*
4. *De besluitenlijst wordt de dag na de vergadering vastgesteld.*
5. *De vastgestelde besluitenlijst (waarbij geen onderscheid wordt gemaakt tussen bespreekpunten en hamerpunten) wordt, zodra deze gereed is, toegezonden aan de leden van de raad en aan de duo-commissieleden. Het openbare gedeelte van de vastgestelde besluitenlijst wordt zo spoedig mogelijk via de website openbaar gemaakt en desgevraagd aan de pers beschikbaar gesteld.*

In het vijfde lid wordt voor het toesturen aan raadsleden geen onderscheid gemaakt tussen openbare en niet-openbare besluitenlijsten. Dit brengt met zich mee dat ook de niet-openbare besluitenlijsten aan de raadsleden dienen te worden verstrekt. Op deze lijst staat vermeld dat het een niet-openbare lijst betreft. De leden van de gemeenteraad gaan hier in de praktijk prudent mee om. De verplichting tot geheimhouding van vertrouwelijke informatie, waartoe niet-openbare besluitenlijsten horen, volgt ook uit het bepaalde in artikel 2:5, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht. Dit luidt als volgt:

*Een ieder die is betrokken bij de uitvoering van de taak van een bestuursorgaan en daarbij de beschikking krijgt over gegevens waarvan hij het vertrouwelijke karakter kent of redelijkerwijs moet vermoeden, en voor wie niet reeds uit hoofde van ambt, beroep of wettelijke voorschrift ter zake van die gegevens geheimhouding geldt, is verplicht tot geheimhouding van die gegevens, behoudens voor zover enig wettelijk voorschrift hem tot mededeling verplicht of uit zijn taak de noodzaak tot mededeling voortvloeit.*

### Conclusie

- Resumerend kan worden vastgesteld dat de praktijk binnen gemeenten varieert. Gelet op het toetsingskader (artikel 60, derde lid van de Gemeentewet), wordt geadviseerd om maximale transparantie te betrachten en tegelijkertijd de privacy belangen van kwetsbare groepen zoveel mogelijk te borgen door de besluiten ihkv de Participatiewet op de openbare besluitenlijsten op te nemen in geanonimiseerde vorm (slechts initialen opnemen, dan wel het opnemen van de term "bezwaarde"). Niet ondenkbaar is dat een bepaald geval onder omstandigheden toch tot de persoon herleidbaar is (bijvoorbeeld door publiciteit). In een dergelijk geval is plaatsing op de niet-openbare lijst –eventueel onder oplegging van geheimhouding- mogelijk. Het blijft dus maatwerk.
- Indien besluiten onder toepassing van artikel 60, derde lid van de Gemeentewet op de niet-openbare besluitenlijst worden geplaatst, dient dit deugdelijk onder verwijzing naar dit artikel te worden gemotiveerd.
- Ook de niet-openbare besluitenlijst dienen ingevolge artikel 8, lid 5 van het Reglement van Orde aan de raadsleden te worden gestuurd, die daarmee op grond van artikel 2:5 Awb prudent dienen om te gaan.
- Hoewel juridisch niet geheel sluitend, is verdedigbaar om personele aangelegenheden die gevoelig zijn en tot de persoon zijn te herleiden, te plaatsen op een derde, niet openbare lijst

die niet aan de raad wordt verstrekt, maar waarvoor wel halfjaarlijks -of als dat nodig is in een incidenteel geval tussentijds- verantwoording wordt afgelegd aan het Presidium.

NB, gelet op de gevoeligheid van de materie, is de opzet van dit memo besproken met de huisadvocate mevrouw mr. E. Schaake.