**Week 6, 13-03-2017.**

De Awb houdt meer in dan alleen normen voor besluiten. De Awb kan namelijk ook over andere handelingen gaan dan het nemen van besluiten.

De overheid handelt in verschillende hoedanigheden, maar ook in verschillende situaties.

Stel, het college van B en W verbiedt een burger om de komende 6 maanden in het gemeentehuis te komen. Is dit een bestuurlijke handeling? Het gemeentehuis is eigendom van de gemeente, is dit niet een civielrechtelijke verhouding? Dit is geen exclusieve bevoegdheid, elke burger kan een verbod opleggen. Wie mag namens de gemeente beslissen over privaatrechtelijke eigendom van de gemeente? Het college is verantwoordelijk voor het aangaan van privaatrechtelijke handelingen van de gemeente, aldus art. 160 Gemw.

Handelingen van het bestuur:

* Blote rechtsfeiten: voor een rechtsgevolg is geen menselijke invloed nodig. VB: geboorte, overlijden, je wordt 18 jaar 🡪 stemrecht.
* Feitelijk handelen: er is wel een rechtsgevolg, maar de handeling is hier niet op gericht. VB: onrechtmatige daad.

Handelingen die **wel** op een rechtsgevolg zijn gericht 🡪 **rechtshandelingen.**

* Privaatrechtelijk 🡪 Bijv: verkopen van grond wat je in eigendom hebt.
* Publiekrechtelijk 🡪 Bijv: het verlenen van een vergunning.

Besluiten in de zin van art 1:3 Awb:

* Een groot aantal normen uit de Awb is van toepassing op besluiten. Art 8:1 Awb vermeldt: ‘*tegen een* ***besluit****, kan een belanghebbende procederen.’*
* Rechtsbescherming bij de bestuursrechter.

Voorwaarden art 1:3 Awb:

**Schriftelijk:** het doel van dit vereiste is de kenbaarheid van wat de overheid doet/mag doen. Het is niet noodzakelijk om dit vereiste te stellen, in Duitsland en Frankrijk geldt het bijvoorbeeld niet. Wat valt onder schriftelijk? Alles wat herleid kan worden naar schrift. Art 2:14/2:15 Awb stelt eisen aan elektronisch besturend verkeer.

*Voorbeeld: stempel ‘afgekeurd’ op vlees. Dit is schriftelijk, want het gaat om schrifttekens op het product, kan dus een besluit zijn in de zin van de Awb.*

Bekendmaken van een besluit is iets anders dan een besluit zelf. Dit moet onderscheiden worden van de eis van schriftelijkheid.

**Bestuursorgaan:** er moet nagegaan kunnen worden of het orgaan bevoegd is om een bepaalde handeling te verrichten. Als bij mandaat staat ‘namens bestuursorgaan’, mag ervan uit gegaan worden dat dit een beslissing van een bestuursorgaan is. Als je een mailtje van een ambtenaar krijgt, is dit niet gelijk een beslissing van een bestuursorgaan, moet in dat geval wel bijvoorbeeld namens het college van B&W zijn.

**Rechtshandeling:** de schriftelijke beslissing van het bestuursorgaan moet gericht zijn op een rechtsgevolg. Het begrip rechtshandeling is over het hele recht hetzelfde, dus zowel bij privaat als publiekrecht moet er een beoogd rechtsgevolg zijn. Er hoeft niet per se een rechtsgevolg te ontstaan, het moet enkel worden beoogd. Uit jurisprudentie blijkt dat een brief die iets toezegt of positief over een onderwerp is, nog geen besluit is. Recht vaststellende besluiten, VB: een belastingaanslag: werkt alleen de wet uit, is dus geen rechtsgevolg.

* Gericht: beoogd/geacht, het moet worden beoogd.
* Rechtsgevolg: verandering in de wereld van het recht.

**Publiekrechtelijk:** de beslissing moet tot slot zijn gebaseerd op een wettelijke bevoegdheid om eenzijdige publiekrechtelijke rechtsgevolgen in het leven te roepen. De rechtshandeling moet gaan om een exclusief aan de overheid toekomende bevoegdheid.

*Stichting Afwikkeling Marorgelden Overheid: op geld waardeerbare uitkering, waar een a-orgaan in beslissende mate de criteria heeft vastgesteld en de uitkeringen minimaal voor 2/3e worden gefinancierd, is er sprake van een bestuursorgaan. Als de stichting gezien wordt als bestuursorgaan, heeft het een uniek exclusieve bevoegdheid, komt niet aan iedereen toe. Bij uitoefening van wat de a-organen hebben bedacht, is er sprake van een bestuursorgaan.*

**Besluit:**

* Besluiten met een individuele strekking
  + Beschikking.
    - Persoonsgericht
    - Zaaksgericht
* Besluiten van algemene strekking
  + Algemeen verbindend voorschrift
  + Andere besluiten van algemene strekking

**Beschikking:** art 1:3, lid 2 Awb. = een besluit dat niet van algemene strekking is, individuele, concrete strekking.

* Persoonsgericht 🡪 gericht aan een gesloten groep personen.
* Zaaksgericht 🡪 juridische status van een object. VB: het bestempelen van een gebouw als een monument.

Bekendmaking:

* Persoonsgerichte beschikking: art 3:41 Awb
* Zaaksgerichte beschikking: art 3:42 Awb

In de Awb staan beperkingen en uitbreidingen voor besluiten.

* Het kan zijn dat er sprake is van een besluit, maar dat niet alle regels van de Awb toepassing zijn. Art 3:1 Awb 🡪 Algemeen verbindend voorschrift: afdeling 3.2 is slechts van toepassing als de aard van het besluit zich daar niet tegen verzet, afdelingen 3.6/3.7 zijn niet van toepassing. Bekendmaking van de AVV’s is anders geregeld dan in de Awb, hebben specifieke regels voor de bekendmaking.
* Wel besluit, geen bezwaar en beroep. Niet tegen een **algemeen verbindend voorschrift of een beleidsrege**l, art 8:3-8:5 Awb. Men kan wel naar de civiele rechter, maar niet naar de bestuursrechter. Bij voorbereiding van een besluit worden vaak ook beslissingen genomen. Tegen deze beslissingen bij de voorbereiding kan niet tegen geprocedeerd worden bij de bestuursrechter, art 6:3 Awb. *Stel: je moet een oogtest doen voor verlenging van je rijbewijs. Er kan niet geprocedeerd worden tegen de enkele beslissing dat er een oogtest gedaan moet worden.*
* Geen besluit, normen van de Awb zijn wel van toepassing. Afdelingen 3.2 t/m 3.4 van de Awb zijn van toepassing als de aard van de handeling zich hiertegen niet verzet.
  + Beperkt: zorgvuldigheid, belangenafweging, specialiteitsbeginsel
  + Geclausuleerd: alleen als de handeling van het bestuursorgaan zich er niet tegen verzet.

Hfst 2 Awb: verkeer tussen burger en bestuur, geldt altijd tussen burger en bestuur. Hfst 9 Awb: klachten over gedragingen, behoorlijkheidsnormen zijn altijd van toepassing op bestuursorganen, ook als het niet gaat om een besluit. Met andere handelingen wordt ook bedoeld ‘privaatrechtelijke handelingen’.

* Geen besluit, wel als besluit behandeld. Het afwijzen van een vergunning bewerkstelligd geen verandering in de wereld van het recht, is dus geen rechtshandeling en geen besluit. Er zijn echter 2 uitzonderingen:
* In de beschikkingsdefinitie staat dat ‘met inbegrip van een afwijzing van een aanvraag daarvan.’ Het moet dan wel gaan om een aanvraag 🡪 art 1:3 lid 3 Awb. Er is sprake van een aanvraag, als het gaat om een verzoek van een belanghebbende.
* Art 6:2 🡪 sommige handelingen worden gelijkgesteld met een besluit wat betreft bezwaar en beroep. Sub a: gelijkstelling van de weigering, weigering een besluit te nemen. Als je als belanghebbende om een besluit vraagt, kan er geprocedeerd worden, de weigering wordt gelijkgesteld voor bezwaar en beroep. Echter, als niet-belanghebbende is dit niet mogelijk. Bestuurlijk rechtsoordeel: soms hebben burgers behoefte om te weten welke normen van toepassing zijn. Als ze deze informatie krijgen, is dit geen besluit, er is immers geen rechtsgevolg. Onder strenge voorwaarden kan geprocedeerd worden, maar alleen als men iemand rechtsbescherming wil bieden. Dit gebeurt alleen in situaties als het onevenredig bezwarend is om iemand te laten wachten tot het echte besluit.