**Tien *takeaways* van de bijeenkomst van de VAR, vereniging van bestuursrecht, over de reflectierapporten van bestuursrechters naar aanleiding van de toeslagenaffaire**

Vrijdag 14 januari 2021 hield de VAR, vereniging van bestuursrecht, een bijeenkomst over de reflectierapporten van bestuursrechters naar aanleiding van de toeslagenaffaire. Wat heeft die opgeleverd? De inleidingen van Bart Jan van Ettekoven, (Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State), Jan van der Grinten (Kennedy Van der Laan advocaten), Jo-Anne Nijland (Robin advocaten), Rolf Ortlep (OU en UvA) en Lily Waller (Rechtbaank Amsterdam) en de inbreng van de 'zaal', hebben mijn inzicht gescherpt over waar bestuursrechters, bestuursorganen en de bestuursrechtwetenschap aan zouden moeten werken om het bestuursrecht beter te laten functioneren. Hieronder mijn tien *takeaways*. Voor zo ver de inzichten die ik heb opgedaan met name zijn te danken aan wat een van de sprekers of vragenstellers vertelde, noem ik diens naam erbij – zij het dat de formulering uiteraard voor mijn rekening is en er licht kan zitten tussen wat de betrokkene heeft gezegd en het inzicht dat het mij heeft opgeleverd.

Mijn tien *takeaways*:

1. De bestuursrechter bevindt zich te vaak in de positie dat hij maar een deel van het geschil tussen overheid en burger kan beoordelen. De toeslagenzaken vormen daarvan bij uitstek een voorbeeld. De bevoegdheid van de bestuursrechter moet worden uitgebreid (Van Ettekoven).

2. Om echt werk te maken van tegenspraak bij overleg in het kader van het voorbereiden van zaken door de rechter en in raadkamer, moet worden geprofiteerd van wetenschappelijke inzichten over *best practices* en valkuilen bij groepsbesluitvorming (Van der Grinten).

3. Wetten die voor de bestuursrechter een sta-in-de-weg vormen om tot een rechtvaardige uitkomst te komen in een geschil dat hem is voorgelegd, bestaan niet. De civielrechtelijk georiënteerde literatuur vormt een rijke bron ter bevestiging van die stelling (Ortlep) en bovendien biedt een royale interpretatie van de jurisprudentie over ‘door de wetgever niet verdisconteerde omstandigheden’ de mogelijkheid om als de tekst van de wet de rechter lijkt te dwingen een overheidsbesluit dat onrechtvaardig voor de burger uitpakt, in stand te laten, zo’n besluit desondanks te vernietigen (Van der Grinten).

4. De bestuursrechtwetenschap moet meer aandacht besteden aan de ‘bodem’ van het bestuursrecht, door onderzoeken naar de directe consequenties van bestuursrechtelijke interventies voor (met name: kwetsbare) burgers (Barendrecht).

5. De bestuursrechtelijke jurisprudentietijdschriften zouden ruim aandacht moeten besteden aan uitspraken die verband houden met 25 terreinen waarvan betrokkenen bij procedures bij de Afdeling bestuursrechtspraak hebben gemeld dat sprake is van knellende regelgeving en strenge uitvoeringspraktijken en die in het deelrapport over de juridische reflectie worden geanalyseerd.

6. De andere drie hoogste bestuursrechters (de Belastingkamer van de Hoge Raad, de Centrale Raad van Beroep en het College van Beroep voor het bedrijfsleven) zouden het initiatief van de Afdeling om te reflecteren op de manier waarop zij haar werk als rechter doet, moeten navolgen

7. Bestuursorganen stellen zich in procedures te vaak op als tegenstander van de burger, bijvoorbeeld door onbegrijpelijke herstelverzuimbrieven te verzenden met de vermelding dat alleen schriftelijk contact mag worden opgenomen, door besluiten te vullen met standaard tekstblokken en een op de persoon gerichte motivering achterwege te laten, door bewijs terzijde te schuiven omdat dit niet objectief zou zijn en hoorzittingen achterwege te laten omdat die toch niet tot een ander oordeel zou leiden. De bestuursrechter moet meer alert zijn op procedureel opportunisme van de overheid en zou zich op dat punt minder coulant ten opzichte van bestuursorganen moeten opstellen (Nijland).

8. Ondanks alle waardering voor de interne reflectie die de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State heeft uitgevoerd, is het per saldo verbazend dat bij de Afdeling bestuursrechtspraak – anders dan bij de Rechtspraak – geen vierjaarlijkse externe visitaties plaatsvinden. Dat zou moeten veranderen.

9. De grote afwezige in het reflectierapport is de vreemdelingenrechtspraak, terwijl juist daar noodzaak van veranderingen het meest urgent is. De Afdeling moet zo snel mogelijk duidelijk maken wat de ambities die uit haar reflectierapport blijken, betekenen voor de behandeling van vreemdelingenzaken.

10. Als overheidsfunctionaris of rechter kun je je werk beter doen als je je kunt spiegelen aan personen die voor jou een lichtend voorbeeld zijn; iedereen bouwt op wat anderen hem of haar hebben meegegeven. Lily Waller noemde haar grootmoeder en Max van der Stoel die ze, aan het begin van haar loopbaan, als staatsraad had meegemaakt en die (in de woorden van Frans Timmermans, aangehaald door Waller) het algemeen belang boven zijn eigen belang wist te stellen, voor wie de zaak altijd voorop stond, alleen het resultaat telde en nooit de schone schijn. Ik gun iedereen een ‘Max van de Stoel-ervaring’. Dat Lily Waller die met ons deelde was voor mij het hoogtepunt van de middag.