

Ministerie van Volksgezondheid,
Welzijn en Sport

Aan: 5.1.2e

Betreft: Archivering LCH

memo

Context

De status van LCH is op z'n minst onduidelijk. Hoewel heel wat externe partijen menen dat het LCH hulpmiddelen inkoop en distribueert en aan het LCH opdrachten of zelfs subsidies kunnen worden verleend, is het LCH geen rechtspersoon en in feite een vrij ongeregeld samenwerkingsverband van vele betrokken partijen, die uiteindelijk direct of indirect voor rekening en risico van VWS handelen. Afgezien van de genoemde door een groot aantal individuen ondertekende bijlage bij het convenant, is er geen overkoepelende contractuele afspraak tussen alle partijen. Een flink deel van de contracten wordt formeel aangegaan door Mediq – een groot Nederlands bedrijf dat medische hulpmiddelen levert aan instellingen en particulieren, waar VWS een overeenkomst mee heeft. Mediq heeft een volmacht om dergelijke overeenkomsten namens VWS/de Staat aan te gaan. Mediq is daarmee een 'vooruitgeschoven post' vanuit het LCH. Sommige overeenkomsten die in het kader van of met behulp van het LCH tot stand komen, worden echter uiteindelijk door VWS zelf ondertekend, met name als de hulpmiddelen geleverd worden aan instellingen waar Mediq normaliter geen cliëntrelatie mee heeft.

De huidige constructie kan het beste getypeerd worden als publiek-private samenwerking (PPS), hoewel dit nog niet formeel uitgewerkt is.

Vraag

Valt de informatie die het LCH ontvangt, maakt en verstuurd onder de reikwijdte van de Archiefwet of niet?

Redeneerlijn

Theoretisch

A Bestuurlijk verantwoordelijk = zorgdragerschap

VWS is bestuurlijk verantwoordelijk voor het handelen van het LCH (Zie memo jurist).

Bestuurlijk verantwoordelijk zijn betekent dat alle informatie onder de reikwijdte van de Archiefwet valt. Immers bestuurlijk verantwoordelijk betekent zorgdragerschap

Achtergrond

Artikel 1.a Archiefwet:

overheidsorgaan:

- 1°. een orgaan van een rechtspersoon die krachtens publiekrecht is ingesteld, of
- 2°. een ander persoon of college met enig openbaar gezag bekleed; > daar lijkt bij het LCH sprake van te zijn

Secretaris Generaal / plv.
 Secretaris Generaal
 Directie Wetgeving en
 Juridische Zaken
 5.1.2e

Datum
 11 mei 2020

- d. zorgdrager: degene die bij of krachtens de wet belast is met de zorg voor de archiefbescheiden;
-
- B algemeen aanvaard is dat offertes, facturen etc. van een door of in naam van een overheidsorgaan gedane betalingen/ontvangen betalingen archiefstukken zijn. Onderliggende stukken aan deze betalingen (E-mails, concept offertes en correspondentie over betalingen) dienen tevens onderdeel uit te maken van een inkoopdossier als bewijs voor gedane of ontvangen betalingen. Voor alle betalingen **die in naam van VWS gedaan worden**, valt de informatie van het LCH derhalve zeker onder de reikwijdte van de Archiefwet.
-
- **Praktisch**
- PPS zijn bekend bij Rijkswaterstaat (RWS). RWS stelde zich op het standpunt dat alle informatie die een aannemer op grond van een DBFM contract maakt niet onder de reikwijdte van de Archiefwet valt. Hier waren geen juridische afspraken over gemaakt. Toen RWS van een aannemer tekeningen wilde van een constructie moest hiervoor betaald worden door RWS.
- RWS heeft nu de lijn dat in PPS contracten is opgenomen dat alle informatie gemaakt /ontvangen/ verzonden door de private partij in kopie ter beschikking gesteld moet worden aan RWS (en daar gearchiveerd wordt). Een dergelijke lijn lijkt voor VWS zeer aan te raden gezien het politieke risico.
-

Politiek

Het is onzeker of VWS voldoende informatie heeft om aan zijn verantwoordingsplicht te voldoen (memo jurist). Zeker is dat aan het LCH verbonden partijen deze informatie wel bezitten en deze informatie voor een deel ook actief delen in/ met de media (denk aan het Volkskrant artikel). Voor VWS is het politiek beter om alle informatie zelf inzichtelijk te hebben (En zo te verantwoorden dat de door haar gemaakte keuzes in de context van de tijd legitiem waren) i.p.v. een informatie achterstand te hebben t.o.v. media en aan LCH verbonden partijen en individuen.

Advies

Gezien de stand van zaken bij het LCH en de genoemde risico's dient de informatie van het LCH beschouwd te worden als vallend onder de reikwijdte van de Archiefwet en dienen hiervoor passende maatregelen genomen te worden.