



> Retouradres 2500 EX



**Bestuurskern**

Directoraat-generaal  
Mobiliteit  
Directie Openbaar Vervoer en  
Spoor  
  
Postbus 20901  
Den Haag  
2500 EX

**Contactpersoon**

[wob-loket@minienw.nl](mailto:wob-loket@minienw.nl)

**Kenmerk**

IENW/BSK-2021/285947

Datum 16-11-2021  
Betreft Wob-verzoek 2021-42 correspondentie I&W- Europese Commissie m.b.t. voorwaarden PSO verordening en voornemen tot onderhandse gunning HRN aan NS in de periode 14 december 2020 tot en met 2 augustus 2021

Geachte 

Op 2 augustus 2021 heeft u met een beroep op de Wet openbaarheid van bestuur (hierna: Wob) informatie verzocht over de correspondentie tussen I&W en de Europese Commissie met betrekking tot het voornemen tot onderhandse gunning van de concessie van het hoofdrailnet aan de Nederlandse Spoorwegen voor de periode na 2025. U verwijst in dit verband naar de brief van 11 juni 2020 van de voormalig staatsecretaris van Infrastructuur en Waterstaat (hierna: IenW) aan de Tweede Kamer betreffende Hoofddlijnen integrale besluit marktordening op het spoor na 2025 waarin dit voornemen wordt geuit.

U verzoekt meer specifiek om informatie neergelegd in documenten met betrekking tot:

1. Een kopie van alle in verband met deze brief (en het daarmee verbonden beleidsvoornemen tot onderhandse gunning) gevoerde correspondentie – waaronder begrepen eventuele e-mail correspondentie, gespreksverslagen en WhatsApp berichten - zoals gewisseld tussen (vertegenwoordigers van) IenW en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie; resp. tussen (vertegenwoordigers van) NS en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie (voor zover IenW daarover beschikt) vanaf 14 december 2020 tot en met heden;
2. Een kopie van alle in het verband met de nieuwe voorwaarden in de PSO-verordening (Verordening 1370/2007 zoals aangepast door Verordening 2016/2338) gevoerde correspondentie –waaronder begrepen eventuele e-mailcorrespondentie, gespreksverslagen en WhatsApp berichten – zoals gewisseld tussen (vertegenwoordigers van) IenW en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie; resp. tussen (vertegenwoordigers van) NS en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie (voor zover IenW daarover beschikt) vanaf 14 december 2020 tot en met heden;
3. Een kopie van alle correspondentie over de periode vanaf 14 december 2020 tot en met heden tussen de staatssecretaris van IenW en/of de ambtenaren van het ministerie van IenW en/of andere vertegenwoordigers van het ministerie van IenW en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie over het Vierde Spoorpakket en/of de spoorordening en/of decentralisatie van spoorlijnen en/of de positie van NS in Nederland en/of de (het voornemen tot onderhandse gunning van) de HRN-concessie;

4. Een kopie van alle correspondentie over de periode van 14 december 2020 tot en met heden tussen (vertegenwoordigers van) lenW en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie over de uitspraak van de voorzieningenrechter d.d. 1 december 2020 (ECLI:NL:RBDHA:2020:12226) en de verenigbaarheid van de Brief (en het daarmee verbonden beleidsvoornemen tot onderhandse gunning) met de dwingende Europese regels zoals neergelegd in Verordening 1370/2007 en aangepast door Verordening 2016/2338.

### **Procesverloop**

Bij e-mail van 2 augustus 2021 is de ontvangst van uw verzoek bevestigd. Bij e-mail van 30 augustus 2021 is de beslissing op uw verzoek met vier weken verdaagd.

De termijn voor het nemen van een beslissing op uw verzoek is op grond van artikel 6 lid 3 van de Wob opgeschort voor een periode van twee weken teneinde belanghebbende in de gelegenheid te stellen zijn zienswijze naar voren te brengen. Dit is op 24 september 2021 per e-mail aan u meegedeeld. De opschorting is geëindigd op 7 oktober 2021. Dit is aan u bij e-mail van 8 oktober 2021 meegedeeld.

### **Wettelijk kader**

Uw verzoek valt onder de reikwijdte van de Wob. Voor zover er documenten onder de reikwijdte van de Wob vallen, zijn dezen op grond daarvan beoordeeld. Voor de relevante wetsartikelen van de Wob verwijs ik u naar bijlage 1 van dit besluit.

### **Inventarisatie documenten**

Er zijn in totaal 13 documenten aangetroffen en deze zijn opgenomen op de inventarislijst welke als bijlage bij dit besluit is gevoegd.

### **Zienswijzen**

Op 24 september 2021 is een belanghebbende in de gelegenheid gesteld om zijn zienswijze naar voren te brengen. Deze zienswijze heb ik in mijn belangenafweging betrokken.

### **Besluit**

Ik heb besloten uw verzoek af te wijzen en de documenten zoals opgenomen op de inventarislijst niet openbaar te maken. De inventarislijst maakt integraal onderdeel uit van dit besluit. Voor de toegepaste weigeringsgronden van de documenten wil ik u verwijzen naar de inventarislijst. Voor de motivering verwijs ik naar het onderdeel 'Overwegingen' van dit besluit.

### **Overwegingen**

Ingevolge artikel 3, vijfde lid, van de Wob, wordt een verzoek om informatie ingewilligd met inachtneming van het bepaalde in de artikelen 10 en 11 van de Wob.

### **Het belang van de betrekkingen van Nederland met andere staten en met internationale organisaties (artikel 10, tweede lid, onder a)**

Op grond van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder a, van de Wob blijft verstrekking van informatie achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang van de betrekkingen van Nederland met andere staten en met internationale organisaties.

Voor de toepassing van deze bepaling is het voldoende dat men als gevolg van het verschaffen van de verzochte informatie voorziet dat de internationale betrekkingen op bepaalde punten stroever zullen gaan verlopen, met als gevolg dat het onderhouden van diplomatieke betrekkingen, of het voeren van bilateraal overleg met landen of internationale organisaties moeilijker zal verlopen dan voorheen.<sup>1</sup>

Naar mijn mening zal door openbaarmaking van de verzochte informatie in de aangetroffen documenten de betrekkingen met internationale organisaties stroever gaan verlopen in de zin dat bilateraal overleg moeilijker zal gaan worden en/of dat deze organisaties minder dan voorheen geneigd zullen zijn tot het verstrekken van bepaalde gegevens. Hiertoe overweeg ik als volgt.

Momenteel doet de Europese Commissie (EC) onderzoek naar de aangelegenheid waarop het Wob-verzoek betrekking heeft. In dit kader vinden er gesprekken plaats tussen mijn ministerie en de EC. Openbaarmaking van de informatie in de aangetroffen documenten kan de vertrouwensrelatie tussen Nederland en de EC, op basis waarvan de gesprekken met betrekking tot bovengenoemde aangelegenheid plaatsvinden, schaden waardoor deze gesprekken moeilijker zullen verlopen.

In verband met het voorgaande verwijs ik voorts naar artikel 4 lid 2, derde gedachtestreepje van Verordening nr. 1049/2001, de verordening inzake de toegang van het publiek tot documenten van het Europees Parlement en de Raad, waarin is bepaald dat de toegang tot een document wordt geweigerd wanneer openbaarmaking ervan zou leiden tot de ondermijning van de bescherming van het doel van inspecties, onderzoek en audits.

Op grond hiervan ben ik van oordeel dat wanneer ik tot openbaarmaking van de informatie zou overgaan, het belang als bedoeld in artikel 10, tweede lid, aanhef en onder a, van de Wob in het gedrang zou komen. Ik heb daarom besloten de desbetreffende informatie niet openbaar te maken.

#### **Het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling (artikel 10, tweede lid onder g)**

Op grond van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder g, van de Wob blijft verstrekking van informatie achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang van het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling van bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen dan wel van derden.

Zoals hierboven is aangegeven doet de Europese Commissie momenteel onderzoek naar de aangelegenheid waarop het Wob-verzoek betrekking heeft. Openbaarmaking van de verzochte documenten kan onder deze omstandigheden de uitkomst van deze gesprekken en daarmee het belang van de Staat schaden.

In verband met het voorgaande verwijs ik tevens naar de uitspraak van 5 maart 1997, no. T 105/95, WWF UK/Commissie, van het Gerecht van eerste aanleg van de Europese Gemeenschappen (hierna: het GvEA) met betrekking tot de Gedragscode inzake de toegang van het publiek tot documenten van de Raad en de Commissie. Deze gedragscode is voorafgegaan aan de Verordening (EG) nr. 1049/2001 inzake de toegang van het publiek tot documenten van het Europees Parlement, de Raad en de Commissie.

---

<sup>1</sup> *Memorie van toelichting Wob, Kamerstukken II 1986/87, 19859,3 p.34.*

In deze uitspraak heeft het GvEA geoordeeld dat de vertrouwelijkheid die de lidstaten in geval van een onderzoek naar een eventuele inbreuk op het gemeenschapsrecht van de EC mogen verwachten rechtvaardigt dat geen toegang wordt verleend tot documenten met betrekking tot onderzoeken die eventueel tot een niet-nakomingsprocedure zouden kunnen leiden, zelfs indien na sluiting van die onderzoeken geruime tijd is verstreken.

Op grond van het voorgaande acht ik het belang van openbaarmaking ondergeschikt aan het belang van het voorkomen van onevenredige benadeling.

**Plaatsing op internet**

Een geanonimiseerd afschrift van dit besluit en zal worden geplaatst op [www.rijksoverheid.nl](http://www.rijksoverheid.nl).

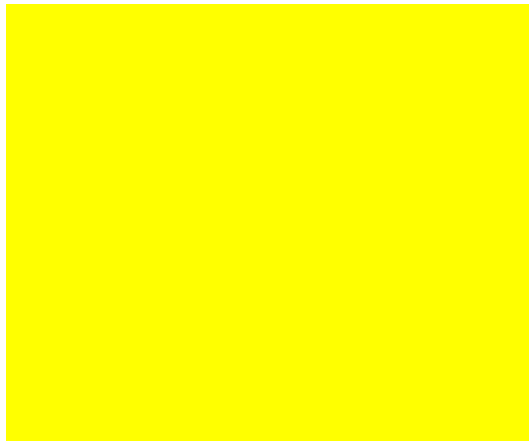
**Kennisgeving derde-belanghebbenden**

De belanghebbende wordt geïnformeerd over dit besluit.

Ik vertrouw er op u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd.

Hoogachtend,

DE STAATSECRETARIS VAN INFRASTRUCTUUR EN WATERSTAAT,



Voor nadere informatie over dit besluit kunt u terecht bij de hierboven genoemde contactpersoon. Op grond van de Algemene wet bestuursrecht kunnen belanghebbenden een bezwaarschrift indienen tegen dit besluit binnen zes weken na de dag waarop dit is bekendgemaakt. Het bezwaarschrift moet worden gericht aan de Staatssecretaris van Infrastructuur en Waterstaat, ter attentie van Hoofddirectie Bestuurlijke en Juridische Zaken, afdeling Algemeen Bestuurlijk-Juridische Zaken, postbus 20901, 2500 EX Den Haag. Het bezwaarschrift dient te zijn ondertekend en ten minste te bevatten:

- a. naam en adres van de indiener;
  - b. de dagtekening;
  - c. een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaarschrift zich richt (datum en nummer of kenmerk);
  - d. een opgave van de redenen waarom men zich met het besluit niet kan verenigen;
  - e. zo mogelijk een afschrift van het besluit waartegen het bezwaarschrift zich richt.
- Het niet voldoen aan deze eisen kan leiden tot niet-ontvankelijkheid van het bezwaarschrift.

Een bezwaarschrift kan uitsluitend per gewone post en niet per e-mail worden ingediend. Machtigt u iemand om namens u bezwaar te maken? Stuur dan ook een kopie van de machtiging mee. Bij indiening van een bezwaarschrift namens een rechtspersoon, dient u documenten mee te sturen (origineel uittreksel uit het handelsregister en/of een kopie van de statuten van de rechtspersoon) waaruit blijkt dat u bevoegd bent namens de rechtspersoon op te treden.

## **Bijlage 1 – Relevante artikelen uit de Wob**

### Artikel 1

In deze wet en de daarop berustende bepalingen wordt verstaan onder:

- a. document: een bij een bestuursorgaan berustend schriftelijk stuk of ander materiaal dat gegevens bevat;
- b. bestuurlijke aangelegenheid: een aangelegenheid die betrekking heeft op beleid van een bestuursorgaan, daaronder begrepen de voorbereiding en de uitvoering ervan;
- c. intern beraad: het beraad over een bestuurlijke aangelegenheid binnen een bestuursorgaan, dan wel binnen een kring van bestuursorganen in het kader van de gezamenlijke verantwoordelijkheid voor een bestuurlijke aangelegenheid;
- d. niet-ambtelijke adviescommissie: een van overheidswege ingestelde instantie, met als taak het adviseren van een of meer bestuursorganen en waarvan geen ambtenaren lid zijn, die het bestuursorgaan waaronder zij ressorteren adviseren over de onderwerpen die aan de instantie zijn voorgelegd. Ambtenaren, die secretaris of adviserend lid zijn van een adviesinstantie, worden voor de toepassing van deze bepaling niet als leden daarvan beschouwd;
- e. ambtelijke of gemengd samengestelde adviescommissie: een instantie, met als taak het adviseren van één of meer bestuursorganen, die geheel of gedeeltelijk is samengesteld uit ambtenaren, tot wier functie behoort het adviseren van het bestuursorgaan waaronder zij ressorteren over de onderwerpen die aan de instantie zijn voorgelegd;
- f. persoonlijke beleidsopvatting: een opvatting, voorstel, aanbeveling of conclusie van een of meer personen over een bestuurlijke aangelegenheid en de daartoe door hen aangevoerde argumenten;
- g. milieu-informatie: hetgeen daaronder wordt verstaan in artikel 19.1a van de Wet milieubeheer.

### Artikel 6

1. Het bestuursorgaan beslist op het verzoek om informatie zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk binnen vier weken gerekend vanaf de dag na die waarop het verzoek is ontvangen.
2. Het bestuursorgaan kan de beslissing voor ten hoogste vier weken verdagen. Van de verdaging wordt voor de afloop van de eerste termijn schriftelijk gemotiveerd mededeling gedaan aan de verzoeker.
3. Onverminderd artikel 4:15 van de Algemene wet bestuursrecht wordt de termijn voor het geven van een beschikking opgeschort gerekend vanaf de dag na die waarop het bestuursorgaan de verzoeker mededeelt dat toepassing is gegeven aan artikel 4:8 van de Algemene wet bestuursrecht, tot de dag waarop door de belanghebbende of belanghebbenden een zienswijze naar voren is gebracht of de daarvoor gestelde termijn ongebruikt is verstreken.
4. Indien de opschorting, bedoeld in het derde lid, eindigt, doet het bestuursorgaan daarvan zo spoedig mogelijk mededeling aan de verzoeker, onder vermelding van de termijn binnen welke de beschikking alsnog moet worden gegeven.
5. Indien het bestuursorgaan heeft besloten informatie te verstrekken, wordt de informatie verstrekt tegelijk met de bekendmaking van het besluit, tenzij naar verwachting een belanghebbende bezwaar daar tegen heeft, in welk geval de informatie niet eerder wordt verstrekt dan twee weken nadat de beslissing is bekendgemaakt.
6. Voor zover het verzoek betrekking heeft op het verstrekken van milieu-informatie:
  - a. bedraagt de uiterste beslistermijn in afwijking van het eerste lid twee weken indien het bestuursorgaan voornemens is de milieu-informatie te verstrekken terwijl naar verwachting een belanghebbende daar bezwaar tegen heeft;
  - b. kan de beslissing slechts worden verdaagd op grond van het tweede lid, indien de omvang of de gecompliceerdheid van de milieu-informatie een verlenging rechtvaardigt;
  - c. zijn het derde en vierde lid niet van toepassing.

## Artikel 10

1. Het verstrekken van informatie ingevolge deze wet blijft achterwege voor zover dit:
  - a. de eenheid van de Kroon in gevaar zou kunnen brengen;
  - b. de veiligheid van de Staat zou kunnen schaden;
  - c. bedrijfs- en fabricagegegevens betreft, die door natuurlijke personen of rechtspersonen vertrouwelijk aan de overheid zijn meegedeeld;
  - d. persoonsgegevens betreft als bedoeld in paragraaf 2 van hoofdstuk 2 van de Wet bescherming persoonsgegevens, tenzij de verstrekking kennelijk geen inbreuk op de persoonlijke levenssfeer maakt.
2. Het verstrekken van informatie ingevolge deze wet blijft eveneens achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:
  - a. de betrekkingen van Nederland met andere staten en met internationale organisaties;
  - b. de economische of financiële belangen van de Staat, de andere publiekrechtelijke lichamen of de in artikel 1a, onder c en d, bedoelde bestuursorganen;
  - c. de opsporing en vervolging van strafbare feiten;
  - d. inspectie, controle en toezicht door bestuursorganen;
  - e. de eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer;
  - f. het belang, dat de geadresseerde erbij heeft als eerste kennis te kunnen nemen van de informatie;
  - g. het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling van bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen dan wel van derden.
3. Het tweede lid, aanhef en onder e, is niet van toepassing voorzover de betrokken persoon heeft ingestemd met openbaarmaking.
4. Het eerste lid, aanhef en onder c en d, het tweede lid, aanhef en onder e, en het zevende lid, aanhef en onder a, zijn niet van toepassing voorzover het milieu-informatie betreft die betrekking heeft op emissies in het milieu. Voorts blijft in afwijking van het eerste lid, aanhef en onder c, het verstrekken van milieu-informatie uitsluitend achterwege voorzover het belang van openbaarmaking niet opweegt tegen het daar genoemde belang.
5. Het tweede lid, aanhef en onder b, is van toepassing op het verstrekken van milieu-informatie voor zover deze handelingen betreft met een vertrouwelijk karakter.
6. Het tweede lid, aanhef en onder g, is niet van toepassing op het verstrekken van milieu-informatie.
7. Het verstrekken van milieu-informatie ingevolge deze wet blijft eveneens achterwege voorzover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:
  - a. de bescherming van het milieu waarop deze informatie betrekking heeft;
  - b. de beveiliging van bedrijven en het voorkomen van sabotage.
8. Voorzover het vierde lid, eerste volzin, niet van toepassing is, wordt bij het toepassen van het eerste, tweede en zevende lid op milieu-informatie in aanmerking genomen of deze informatie betrekking heeft op emissies in het milieu.