



> Retouradres Postbus 20901 2500 EX Den Haag

Directoraat-generaal

Mobiliteit

Directie Openbaar Vervoer en
Spoor

Postbus 20901
2500 EX Den Haag

Contactpersoon

Kenmerk

IENW/BSK-2023/149082

Datum 15 juni 2023
Betreft 2022-82 Correspondentie tussen ministerie en EU

Geachte mevrouw

Op 14 september 2022 heeft u met een beroep op de Wet open overheid (hierna: Woo) verzocht informatie openbaar te maken inzake de communicatie tussen het ministerie van Infrastructuur en Waterstaat en de Europese Commissie (Brief aan de Tweede Kamer met kenmerk IENWBSK-2020/96957 betreffende Hoofdlijnen integrale besluit marktordening op het spoor na 2024).

Meer specifiek vraagt u om de volgende documenten:

1. Een kopie van alle in verband met deze Brief (en het daarmee verbonden beleidsvoornemen tot en de juridische basis van de onderhandse gunning van het HRN aan de NS) gevoerde correspondentie - zoals eventuele e-mailcorrespondentie en gespreksverslagen alsook SMS-, Whatsapp- en Signalberichten of berichten van vergelijkbare berichtendiensten - zoals gewisseld tussen (vertegenwoordigers van) het ministerie en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie; resp. tussen (vertegenwoordigers van) NS en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie (voor zover het ministerie daarover beschikt) vanaf 10 juni 2022 tot en met heden;
2. Een kopie van alle in verband met de (nieuwe) voorwaarden in de PSO-verordening (Verordening 1370/2007 zoals aangepast door Verordening 2016/1233a) gevoerde correspondentie - zoals eventuele e-mailcorrespondentie en gespreksverslagen alsook SMS-, Whatsapp- en Signalberichten of berichten van vergelijkbare berichtendiensten - zoals tussen (vertegenwoordigers van) het ministerie en (vertegenwoordigers van) de Europese commissie; resp. tussen (vertegenwoordigers van) NS en (vertegenwoordigers van) de Europese commissie (voor zover het ministerie daarover beschikt) vanaf 10 juni 2022 tot en met heden;
3. Een kopie van alle correspondentie - zoals eventuele e-mailcorrespondentie en gespreksverslagen alsook SMS-, Whatsapp- en Signalberichten of berichten van vergelijkbare berichtendiensten - over de periode vanaf 10

juni 2022 tot en met heden tussen de staatssecretaris en/of de ambtenaren van lenW en/of andere vertegenwoordigers van het ministerie van lenW en (vertegenwoordigers van) de Europese Commissie over het Vierde spoorpakket en/of de PSo-verordening en/of de spoorordening en/of decentralisatie van spoorlijnen en/of de positie van de NS in Nederland en/of de (het voornemen tot onderhandse gunning van) de HRN concessie.

Procesverloop

Bij e-mail van 15 september 2022 is de ontvangst van uw verzoek bevestigd. Bij e-mail van 6 oktober 2022 is het besluit op uw verzoek met twee weken verdaagd. Op 14 april 2023 heeft u mijn ministerie in gebreke gesteld. Op 8 mei 2023 heeft u bij de rechtbank te Amsterdam beroep ingesteld tegen het niet tijdig nemen van een besluit op onderhavig verzoek.

Wettelijk kader

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

Inventarisatie documenten

Er zijn in totaal 10 documenten aangetroffen en deze zijn opgenomen op de inventarislijst die als bijlage bij dit besluit is gevoegd.

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 uitzonderingsgronden van de documenten verwijs ik u naar de inventarislijst. Voor de motivering verwijs ik naar het onderdeel 'Overwegingen' van dit besluit.

Overwegingen

De Woo gaat uit van een recht op openbaarheid van publieke informatie (art. 1.1 Woo). Eenieder kan een verzoek tot openbaarmaking van publieke informatie doen bij een bestuursorgaan zonder daarbij een belang te stellen (artikel 4.1 Woo). De aan een verzoeker verstrekte informatie wordt openbaar voor een ieder. De Woo is niet van toepassing op informatie die al openbaar is.

Openbaarheid is het uitgangspunt bij de beoordeling van een informatieverzoek, tenzij er uitzonderingsgronden zijn die aan openbaarmaking in de weg staan. De uitzonderingsgronden staan in hoofdstuk 5 van de Woo.

Het belang van de betrekkingen van Nederland met andere staten en met internationale organisaties (artikel 5.1, tweede lid, onder a Woo)

Op grond van artikel 5.1, tweede lid, aanhef en onder a, van de Woo 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 voldoende dat men als gevolg van het openbaar maken van de verzochte informatie voorziet dat de internationale contacten 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. In verband met het voorgaande merk ik op dat voor de toepassing van de onderhavige uitzonderingsgrond niet is vereist dat de voorziene verslechtering van de betrekkingen zich ook daadwerkelijk voordoet. Het gaat er bij toepassing van deze uitzonderingsgrond om of openbaarmaking van de informatie kan leiden tot negatieve effecten in contacten met andere landen en/of internationale organisaties.

Naar mijn mening zullen de contacten met in het bijzonder de Europese Commissie stroever gaan verlopen door openbaarmaking van de (verzochte) informatie in de aangetroffen documenten in de zin dat bilateraal overleg moeilijker zal gaan worden en/of dat de Europese Commissie minder dan voorheen geneigd zal zijn tot het verstrekken van bepaalde gegevens of toelichting.

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

Op grond hiervan ben ik van oordeel dat wanneer ik tot openbaarmaking van de informatie zou overgaan, het belang als bedoeld in artikel 5.1, tweede lid, aanhef en onder a, van de Woo in het gedrang komt. Ik heb daarom besloten de desbetreffende informatie niet openbaar te maken.

Ik breng in herinnering dat u uit besluiten op gelijklopende Wob/Woo-verzoeken over tijdvakken van voor de datum van het onderhavige Woo-verzoek, bekend is dat de Europese Commissie heeft aangegeven dat dit type correspondentie vertrouwelijk dient te blijven. Daarbij heeft de Commissie gewezen op de uitzonderingsgrond van artikel 4, tweede lid, derde streepje, van de Eurowob-Verordening. Daarin 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. In die besluiten werd tevens gewezen op de kabinetsreactie over toepassing van de Eurowob¹. Daarin wordt het - door het Europese Hof van Justitie bevestigde - belang van het beschermen van vertrouwelijke informatie uit het administratieve dossier hangende lopende onderzoeken van de Europese Commissie genoemd.

¹ Tweede Kamer, vergaderjaar 2020-2021, 22 112, nr. 2972, verslag van de Europese Commissie over de toepassing in 2019 van Verordening (EG) nr. 1049/2001, [kst-22112-2972.pdf](https://www.rijksoverheid.nl/documenten/verzoeken/kst-22112-2972.pdf) ([officielebekendmakingen.nl](https://www.rijksoverheid.nl/documenten/verzoeken/kst-22112-2972.pdf)).

De eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer (artikel 5.1, tweede lid, aanhef en onder e van de Woo)

Ik maak geen informatie openbaar als dit de persoonlijke levenssfeer schaadt en dit belang zwaarder weegt dan het belang van openbaarheid. Het gaat hier om (persoons)gegevens die (indirect) te herleiden zijn tot een natuurlijk persoon zoals namen, e-mailadressen, telefoonnummers en functienamen. Bij bepaalde passages in een aantal van de betrokken documenten is dit het geval. Ik vind het in dit geval belangrijk dat de identiteit van betrokkene niet bekend wordt omdat dit inbreuk kan maken op de persoonlijke levenssfeer.

Het gaat hierbij onder meer om documenten waarin persoonsgegevens van ambtenaren zijn opgenomen. Dit betreft gegevens die herleidbaar zijn tot een natuurlijk persoon, zoals onder meer namen, e-mailadressen, functienamen en telefoonnummers. In het kader van goed werkgeverschap vind ik dat het belang van de bescherming van de persoonlijke levenssfeer zwaarder moet wegen dan het belang van openbaarheid. Daarbij weegt mee dat het hier niet gaat om het verstrekken van een naam aan een individuele burger die met een ambtenaar in contact treedt, maar om openbaarmaking voor een ieder op grond van de Woo.

Het goed functioneren van de Staat, andere publiekrechtelijke lichamen of bestuursorganen (artikel 5.1 lid 2 onder i van de Woo)

Op grond van artikel 5.1, tweede lid, aanhef en onder i, van de Woo blijft verstrekking van informatie achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang van het goed functioneren van de Staat.

Zoals hierboven is aangegeven doet de Europese Commissie momenteel onderzoek naar de aangelegenheid waarop uw Woo-verzoek betrekking heeft. Openbaarmaking van de verzochte documenten kan onder deze omstandigheden de uitkomst van deze gesprekken en daarmee het (proces)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 Verordening (EG) nr. 1049/2001 inzake de toegang van het publiek tot documenten van het Europees Parlement, de Raad en de Commissie. 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 het goed functioneren van de Staat van zwaarwegender belang dan het belang van openbaarmaking.

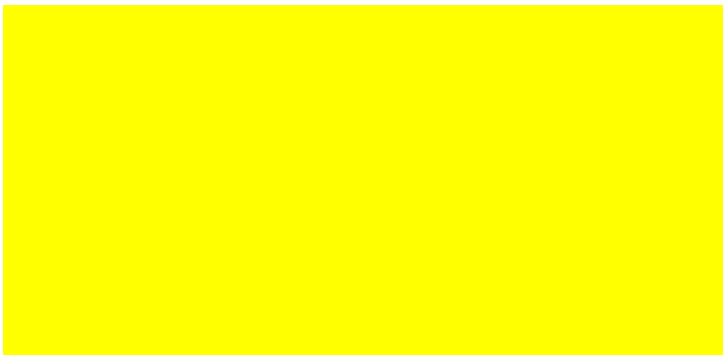
Plaatsing op internet

Een geanonimiseerd afschrift van dit besluit zal worden gepubliceerd op www.rijksoverheid.nl.

Ik vertrouw er op u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd.

Hoogachtend,

DE STAATSSECRETARIS VAN INFRASTRUCTUUR EN WATERSTAAT,



Bezwaarclausule

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 Woo

Artikel 1.1

Eenieder heeft recht op toegang tot publieke informatie zonder daartoe een belang te hoeven stellen, behoudens bij deze wet gestelde beperkingen.

Artikel 2.5

Bij de toepassing van deze wet wordt uitgegaan van het algemeen belang van openbaarheid van publieke informatie voor de democratische samenleving.

Artikel 4.1

1. Eenieder kan een verzoek om publieke informatie richten tot een bestuursorgaan of een onder verantwoordelijkheid van een bestuursorgaan werkzame instelling, dienst of bedrijf. In het laatste geval beslist het verantwoordelijke bestuursorgaan op het verzoek.
2. Een verzoek kan mondeling of schriftelijk worden ingediend en kan elektronisch worden verzonden op de door het bestuursorgaan aangegeven wijze.
3. De verzoeker behoeft bij zijn verzoek geen belang te stellen.
4. De verzoeker vermeldt bij zijn verzoek de aangelegenheid of het daarop betrekking hebbende document, waarover hij informatie wenst te ontvangen.
5. Indien een verzoek te algemeen geformuleerd is, verzoekt het bestuursorgaan binnen twee weken na ontvangst van het verzoek de verzoeker om het verzoek te preciseren en is het de verzoeker daarbij behulpzaam.
6. Het bestuursorgaan kan besluiten een verzoek niet te behandelen, indien de verzoeker niet meewerkt aan een verzoek tot precisering als bedoeld het vijfde lid. In afwijking van artikel 4:5, vierde lid, van de Algemene wet bestuursrecht wordt het besluit om het verzoek niet te behandelen aan de verzoeker bekendgemaakt binnen twee weken nadat het verzoek is gepreciseerd of nadat de daarvoor gestelde termijn ongebruikt is verstreken.
7. Een verzoek om informatie wordt ingewilligd met inachtneming van het bepaalde in hoofdstuk 5.

Artikel 5.1

1. Het openbaar maken 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 3.1 onderscheidenlijk paragraaf 3.2 van de Uitvoeringswet Algemene verordening gegevensbescherming, tenzij de betrokkene uitdrukkelijk toestemming heeft gegeven voor de openbaarmaking van deze persoonsgegevens of deze persoonsgegevens kennelijk door de betrokkene openbaar zijn gemaakt;

e. nummers betreft die dienen ter identificatie van personen die bij wet of algemene maatregel van bestuur zijn voorgeschreven als bedoeld in artikel 46 van de Uitvoeringswet Algemene verordening gegevensbescherming, tenzij de verstrekking kennelijk geen inbreuk op de levenssfeer maakt.

2. Het openbaar maken van informatie blijft eveneens achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:

- a. de betrekking van Nederland met andere landen en staten en met internationale organisaties;
- b. de economische of financiële belangen van de Staat, andere publiekrechtelijke lichamen of bestuursorganen, in geval van milieu-informatie slechts voor zover de informatie betrekking heeft op handelingen met een vertrouwelijk karakter;
- c. de opsporing en vervolging van strafbare feiten;
- d. de inspectie, controle en toezicht door bestuursorganen;
- e. de eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer;
- f. de bescherming van andere dan in het eerste lid, onderdeel c, genoemde concurrentiegevoelige bedrijfs- en fabricagegegevens;
- g. de bescherming van het milieu waarop deze informatie betrekking heeft;
- h. de beveiliging van personen en bedrijven en het voorkomen van sabotage;
- i. het goed functioneren van de Staat, andere publiekrechtelijke lichamen of bestuursorganen.

3. Indien een verzoek tot openbaarmaking op een van de in het tweede lid genoemde gronden wordt afgewezen, bevat het besluit hiervoor een uitdrukkelijke motivering.

4. Openbaarmaking kan tijdelijk achterwege blijven, indien het belang van de geadresseerde van de informatie om als eerste kennis te nemen van de informatie dit kennelijk vereist. Het bestuursorgaan doet mededeling aan de verzoeker van de termijn waarbinnen de openbaarmaking alsnog zal geschieden.

5. In uitzonderlijke gevallen kan openbaarmaking van andere informatie dan milieu-informatie voorts achterwege blijven indien openbaarmaking onevenredige benadeling toebrengt aan een ander belang dan genoemd in het eerste of tweede lid en het algemeen belang van openbaarheid niet tegen deze benadeling opweegt. Het bestuursorgaan baseert een beslissing tot achterwege laten van de openbaarmaking van enige informatie op deze grond ten aanzien van dezelfde informatie niet tevens op een van de in het eerste of tweede lid genoemde gronden.

6. Het openbaar maken van informatie blijft in afwijking van het eerste lid, onderdeel c, in geval van milieu-informatie eveneens achterwege voor zover daardoor het in het eerste lid, onderdeel c, genoemde belang ernstig geschaad wordt en het algemeen belang van openbaarheid van informatie niet opweegt tegen deze schade.

7. Het eerste en tweede lid zijn niet van toepassing op milieu-informatie die betrekking heeft op emissies in het milieu.