



AANTEKENEN

[vertrouwelijk]*
[vertrouwelijk]
[vertrouwelijk]
[vertrouwelijk]

Den Haag, 28 juli 2023

Aantal bijlagen : 1
Uw kenmerk :
Ons kenmerk : ACM/UIT/609477
Contactpersoon : [vertrouwelijk] | [vertrouwelijk]@acm.nl | [vertrouwelijk]
Onderwerp : ACM/23/183010 Besluit op uw Woo-verzoek

Geachte [vertrouwelijk],

In uw e-mail van 6 april 2023 heeft u Autoriteit Consument en Markt (hierna: de ACM) verzocht om informatie over de bij de ACM berustende documenten die betrekking hebben op de aanvraag van Veolia Industriediensten B.V. (hierna: Veolia) van 3 november 2022 voor het verlenen van ontheffing van de verplichting voor het aanwijzen van een netbeheerder.

Bij de openbaarmaking van documenten en gegevens spelen belangen van Veolia een rol. Veolia is vooraf bij brief van 17 mei 2023 met kenmerk ACM/UIT/597461 gevraagd om een zienswijze te geven over de openbaarmaking hiervan. Veolia heeft ingestemd met een (gedeeltelijke) openbaarmaking van diverse documenten en gegevens.

De ACM heeft uw verzoek getoetst aan de Woo, Instellingswet ACM en de Elektriciteitswet 1998. De ACM wijst uw verzoek op basis van voornoemde wetten gedeeltelijk toe. Hieronder licht de ACM die beslissing toe.

1. Toezicht, handhaving en regulering door de ACM

Op grond van artikel 8.8 Woo zijn een aantal bepalingen van die wet niet van toepassing op gegevens die de ACM onder zich heeft voor de uitoefening van haar wettelijke taken. Voor die gegevens geldt op grond van de Instellingswet ACM (hierna: Iw) een afzonderlijk stelsel van geheimhouding en openbaarmaking. Dat stelsel heeft voorrang boven de hiervoor bedoelde bepalingen van de Woo.

De ACM heeft in ruim twintig wetten in formele zin en in Europese verordeningen taken opgedragen gekregen in het kader van toezicht, handhaving en regulering. Bij de uitvoering van die taken is de ACM in hoge mate afhankelijk van het kunnen beschikken over vertrouwelijke gegevens en inlichtingen van ondernemingen, waarop zij toezicht houdt. De betrokken ondernemingen verstrekken die gegevens en inlichtingen aan de ACM in het vertrouwen dat de ACM deze niet openbaar maakt.

Het zou niet te rechtvaardigen zijn indien de ACM zulke gegevens niettemin openbaar zou maken. Niet alleen kunnen de ondernemingen van wie de gegevens afkomstig zijn schade ondervinden door zulke openbaarmaking, ook het toezicht van ACM zelf kan daarmee ernstig worden geschaad. Indien de ACM gegevens en inlichtingen openbaar zou maken die in vertrouwen aan haar zijn verstrekt, kan de

* In de openbare versie van het besluit zijn delen van de tekst vervangen of weggelaten om reden van vertrouwelijkheid. Vervangen of weggelaten delen zijn met vierkante haken aangegeven. In het geval van getallen of percentages kan de vervanging hebben plaatsgevonden in de vorm van vermelding van bandbreedtes.

vertrouwensrelatie tussen de ACM en de onder toezicht gestelde ondernemingen onder druk komen te staan. De uitvoering van de wettelijke taken van de ACM kan daardoor worden bemoeilijkt.

De wetgever heeft in de lw mede met het oog op het doel van het toezicht van de ACM, een afzonderlijk stelsel van geheimhouding en openbaarmaking geïntroduceerd voor de informatie die de ACM voor dat toezicht onder zich heeft. De bepalingen van die wet hebben als gezegd voorrang boven de bepalingen van de Woo.

2. Gedeeltelijke openbaarmaking

De ACM heeft besloten om gedeeltelijk aan uw verzoek tegemoet te komen en drie documenten (nummers 2, 5 en 7 op de bijgaande inventarislijst) openbaar te maken. Alvorens tot openbaarmaking over te gaan is aan Veolia verzocht om haar zienswijze op de openbaarmaking bekend te maken.¹ In haar zienswijze heeft Veolia aangegeven geen bezwaar te hebben tegen de openbaarmaking van deze documenten.²

3. De door de ACM verkregen gegevens die onder het bereik van uw verzoek vallen

Een deel van de opgevraagde documenten bevat informatie die valt onder de reikwijdte van de geheimhoudingsplicht van artikel 7, eerste lid van de lw. Die documenten komen niet voor openbaarmaking in aanmerking. Achter de betreffende documenten is, in de inventarislijst, de aanduiding 'art. 7 lw' toegevoegd. Ten aanzien van deze documenten overweegt de ACM als volgt.

De ACM heeft een deel van de door u gevraagde gegevens en inlichtingen verkregen bij de uitoefening van haar wettelijke taken op grond van artikel 15 Elektriciteitswet 1998. De ACM moet die gegevens en inlichtingen geheim houden op grond van artikel 7, eerste lid, van de lw. Deze gegevens en inlichtingen mogen uitsluitend worden gebruikt voor de uitvoering van die wettelijke taken.³ Op dit uitgangspunt bestaan slechts drie uitzonderingen:

1. het geval waarin voor de gegevens een andere wettelijke regeling dan de lw geldt,
2. het geval waarin een andere toezichthouder voor haar wettelijke taak gebruik wil maken van de gegevens;
3. het geval waarin de gegevens worden gevraagd door de onderneming over wie de gegevens gaan.

Geen van de drie genoemde uitzonderingsgronden is in dit geval van toepassing. Volledigheidshalve merkt de ACM hierbij nog op dat de geheimhoudingsplicht ex artikel 7, eerste lid, lw door de wetgever niet afhankelijk is gesteld van de leeftijd van de betreffende gegevens en inlichtingen.

4. De door de ACM vervaardigde documenten die onder het bereik van uw verzoek vallen

Een deel van de opgevraagde documenten bevat informatie die valt onder de reikwijdte van de geheimhoudingsplicht van artikel 12w, eerste lid van de lw. Achter de betreffende documenten is, in de inventarislijst, de aanduiding 'art. 12w lw' toegevoegd. Deze documenten komen evenmin in aanmerking voor openbaarmaking. Ten aanzien van deze documenten overweegt de ACM als volgt.

Bij de inventarisatie naar aanleiding van uw verzoek is correspondentie van medewerkers gevonden die raken aan de interne gedachtenvorming over de zaak. Al deze aangetroffen gegevens, inlichtingen en documenten zijn aan te merken als documenten die door de ACM zijn vervaardigd bij de uitoefening van haar wettelijke taken als bedoeld in artikel 12w lw. De documenten zien immers op het toezicht van de ACM op grond van artikel 15 Elektriciteitswet.

Op grond van artikel 12w, vierde lid, in samenhang bezien met artikel 12u, vierde lid, lw blijft openbaarmaking van dat soort documenten achterwege, indien de openbaarmaking ervan naar het oordeel

¹ ACM/UIT/597356

² ACM/IN/784344

³ Zie ook rechtsoverweging 5, laatste volzin, van de uitspraak van de rechtbank Rotterdam van 26 april 2018, www.rechtspraak.nl, nummer ECLI:NL:RBROT:2018:3294.

van de ACM in strijd is of zou kunnen komen met het doel van het aan de ACM opgedragen toezicht op de naleving. De ACM is van oordeel dat het openbaar maken van de thans geïnterpreteerde documenten in strijd zouden kunnen komen met dat doel.

Medewerkers moeten namelijk in openheid onderling over een zaak kunnen communiceren, zo ook via elektronische middelen. Openbaarmaking van interne correspondentie zou een ongehinderde bijdrage van medewerkers aan de besluitvorming van de ACM kunnen schaden. Ook zou openbaarmaking inzage kunnen geven in de wijze waarop het toezicht op de naleving bij de ACM intern is georganiseerd. Deze informatie kan voor de ACM van strategisch belang zijn. Op grond van het voorgaande komen de bedoelde documenten niet voor verstrekking of openbaarmaking in aanmerking.

5. Beslissing op uw verzoek

De ACM heeft besloten om deel van de verzochte documenten niet openbaar te maken. Artikel 7, eerste lid, en artikel 12w, vierde lid, in samenhang met artikel 12u, vierde lid, van de lw ACM staan in de weg aan verstrekking of openbaarmaking van die documenten.

Voor een andere deel van de verzochte documenten heeft de ACM besloten deze documenten openbaar te maken. De documenten die (deels) worden verstrekt treft u aan in bijlage 1 van dit besluit. In de bijlage vindt u een inventarislijst. Per document is op de inventarislijst aangegeven welke documenten al dan niet openbaar worden gemaakt. De inventarislijst maakt integraal onderdeel uit van het besluit.

Hoogachtend,

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

[vertrouwelijk]

[vertrouwelijk] Directie Energie

*Als u belanghebbende bent, kunt u bezwaar maken tegen dit besluit. Stuur uw gemotiveerde bezwaarschrift naar de Autoriteit Consument en Markt, Directie Juridische Zaken, postbus 16326, 2500 BH Den Haag. Dit moet u doen **binnen zes weken** na de dag waarop dit besluit bekend is gemaakt. In uw bezwaarschrift kunt u de Autoriteit Consument en Markt verzoeken in te stemmen met rechtstreeks beroep bij de bestuursrechter.*

Bijlage 1: Inventarislijst

Nr.	Documentkenmerk	Datum	Document	Afzender	Geadresseerde	Beoordeling	Grond
1	ACM/IN/725553	03 nov 2022				Geweigerd	art. 7 lw
2	ACM/UIT/586411	10 nov 2022	Ontvangstbevestiging aanvraag	ACM	Veolia Industriediensten B.V.	Deels openbaar	
3	ACM/UIT/588688	02 feb 2023				Geweigerd	art. 12u lw
4	ACM/IN/755912	28 feb 2023				Geweigerd	art. 7 lw
5	ACM/UIT/593472	01 mrt 2023	Toekenning verlenging termijn aanvullende vragen	ACM	Het Lam Advocaten B.V.	Deels openbaar	
6	ACM/IN/762958	29 mrt 2023				Geweigerd	art. 7 lw
7	ACM/UIT/594985	05 apr 2023	Ontvangstbevestiging aanvullende informatie	ACM	Het Lam Advocaten B.V.	Deels openbaar	
8	ACM/INT/468800	21 apr 2023				Geweigerd	art. 12u lw
9	ACM/UIT/596552	09 mei 2023				Geweigerd	art. 12u lw
10	ACM/UIT/597361	11 mei 2023				Geweigerd	art. 12u lw