



AANTEKENEN

< vertrouwelijk >

Den Haag, 24 mei 2023

Aantal bijlagen : --
Uw kenmerk :
Ons kenmerk : ACM/UIT/597878
Contactpersoon : < vertrouwelijk >
Onderwerp : ACM/23/183064

Geachte heer < vertrouwelijk > ,

In deze brief beslist de Autoriteit Consument en Markt (ACM) op uw verzoek om openbaarmaking van 12 april 2023. Naar aanleiding van dat verzoek merkt de ACM het volgende op.

Uw verzoek om openbaarmaking

U verzoekt de ACM om *“openbaarmaking van alle gevoerde communicatie, gegeven toelichtingen, gemaakte afspraken, gedane toezeggingen, ontvangen verzoeken, genoemde randvoorwaarden, processtrategie, procesbelangen etc. tussen de ACM, PostNL en eventuele (externe) deskundigen die is gevoerd inzake de thans lopende rechtbankprocedure (ROT 21/5350) vanaf de aanloop tot op heden”*.

Meer in het bijzonder verzoekt u om *“openbaarmaking van alle (interne- en externe) stukken (e-mail, brieven, memo’s, whatsapp-berichten, sms-berichten, afspraken, notulen, telefoonnotities, gespreksverslagen, (interne) besprekingen, agenda’s, beleidstukken, toegezonden informatie, verstrekte stukken etc. etc.) die er zijn in de periode van 20 april 2021 tot op heden tussen de ACM en PostNL en eventuele (externe) deskundigen”*.

Gezien deze citaten uit uw verzoek en de periode waarop het verzoek betrekking heeft, gaat de ACM ervan uit dat het verzoek ziet op alle documenten, in de door u aangegeven ruime zin van het woord, die op enigerlei wijze in relatie (kunnen) staan met uw handhavingverzoek van 26 april 2023, dat thans onderwerp is van beroep bij de rechtbank.

Toepasselijk wettelijk kader

Hoewel uw openbaarmakingsverzoek als gezegd ziet op documenten die betrekking hebben op uw verzoek om handhaving, verwijst u voor de grondslag van uw openbaarmakingsverzoek naar de Wet open overheid (Woo). De ACM merkt in dit verband echter op, dat die wet echter niet van toepassing is op gegevens en inlichtingen die de ACM bij de uitoefening van haar wettelijke taken (zoals hier het toezicht op PostNL) heeft verkregen, of op documenten die de ACM daarbij zelf heeft vervaardigd.¹

De wetgever heeft voor dat soort informatie namelijk in de Instellingswet ACM een afzonderlijk regiem van geheimhouding en openbaarmaking in het leven geroepen.² Dat regiem is exclusief en uitputtend ten opzichte van de Woo.³ Ook de Woo zelf maakt een uitzondering voor de bedoelde regiem van de Instellingswet ACM.⁴

Afwegingen van de ACM naar aanleiding van uw verzoek

Naar aanleiding van uw verzoek heeft de ACM onderzocht welke gegevens, inlichtingen of documenten die de ACM onder zich heeft onder het bereik van uw verzoek vallen. Alle medewerkers van de ACM die betrokkenheid hebben (gehad) bij uw handhavingsverzoek en/of de daarop volgende bezwaar- en beroepsprocedure is gevraagd hun mailbox te doorzoeken. Daarbij is hun ook gevraagd informatie te overleggen die is gewisseld in bijvoorbeeld WhatsApp- of sms-berichten.

Bij die inventarisatie zijn e-mails van medewerkers gevonden die raken aan de interne gedachtenvorming over de zaak. Zo is bijvoorbeeld een intern verslag van de zitting bij de rechtbank en een intern verslag van de tussenuitspraak aangetroffen. Ook zijn interne e-mails van medewerkers van de ACM over uw handhavingsverzoek en de beslissing op bezwaar aangetroffen.

De ACM stelt vast al deze e-mails 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 de naleving op de Postwet 2009.

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 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 geïnventariseerde 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 e-mails, whatsapp- of sms-berichten 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 de voor de ACM van strategisch belang zijn. Op grond dit alles komen de bedoelde documenten niet voor verstrekking of openbaarmaking in aanmerking.

¹ Zie onder meer rechtsoverweging 5, laatste volzin, van de uitspraak van de rechtbank Rotterdam van 26 april 2018. U kunt de uitspraak vinden op www.rechtspraak.nl onder nummer ECLI:NL:RBROT:2018:3294.

² Zie voor de door ACM verkregen gegevens en inlichtingen artikel 7, eerste lid, van de Instellingswet ACM en voor de door ACM zelf, of in opdracht van haar vervaardigde documenten artikel 12w, eerste lid van die wet.

³ Kamerstukken II, 2012/13, 33622, nr. 3, p. 62-63 en Kamerstukken II, 2012/13, 33622, nr. 7, p. 24, en Kamerstukken II, 2014/15, 33328, nr. 14, p. 19.

⁴ Artikel 8.8 van de Woo geeft aan dat een aantal nader genoemde artikelen van die wet niet van toepassing zijn op informatie waarvoor een bepaling geldt die is opgenomen in de bijlage bij deze wet. Die bedoelde bijlage vermeldt onder meer de artikelen 7 en 12w van de Instellingswet ACM, die zien op informatie die de ACM heeft verkregen, respectievelijk documenten die zij zelf heeft vervaardigd, bij de uitoefening van haar wettelijke taken.

De beslissing op uw verzoek

Artikel 12w, vierde lid, in samenhang met artikel 12u, vierde lid, van de Instellingswet ACM staan in de weg aan verstrekking of openbaarmaking van de onderhavige documenten. De ACM wijst uw verzoek om verstrekking of openbaarmaking daarom af.

Hoogachtend,

Autoriteit Consument en Markt,
namens deze,

w.g.

< vertrouwelijk >

Teammanager Directie Juridische Zaken