Gemeente Amsterdam

Bezoekadres
Cruquiusweg 5
1019 AT Amsterdam

Postbus 94652
1090 GR Amsterdam
Telefoon 14 020
amsterdam.nl

Retouradres: Postbus 202, 1000 AE Amsterdam

De heer [redacted]
Per e-mail: [redacted]

Datum	31 oktober 2019
Ons kenmerk	U19079
Behandeld door	[redacted]
	Manager Leveranciersmanagement ICT
Onderwerp	Beslissing op uw verzoek in het kader van Wet openbaarheid bestuur

Geachte heer [redacted],

Op 6 september 2019 heeft u via de website van de gemeente Amsterdam met een beroep op de Wet openbaarheid van bestuur (hierna: Wob) verzocht om een kopie van drie contracten, te weten:

- Het Microsoft Enterprise-contract (document 1)
- Het [redacted] en bijbehorende bijlage (document 2)
- Het [redacted]-contract (document 3)

Uw verzoek is geregistreerd onder nummer 2019-1925463.

Per e-mail van 8 oktober 2019 heeft u, op mijn verzoek, ten aanzien van het [redacted] contract verduidelijkt dat u een kopie wenst van de ULA (Unlimited license Agreement) met de daarbij behorende Amendments.

In een brief van 30 september 2019 is aan u medegedeeld dat de beslistermijn is opgeschort met 4 weken, vanwege het vragen van zienswijze(n) aan derde(n).

Wettelijk kader
Uw verzoek valt onder de reikwijdte van de Wob. Voor de relevante Wob-artikelen verwijs ik u naar de bijlage 1 van deze brief.

Inventarisatie documenten
Op basis van uw verzoek is 1 overeenkomst, met meerdere bijlagen (document 1, met bijlagen A tot en met G) aangetroffen. Het betreft het MS Enterprise contract.
De afdeling ICT heeft geen Unlimited license Agreement (document 2) met [redacted] en geen [redacted]-contract (document 3).

Zienswijze
Er is een derde betrokken bij uw verzoek tot openbaarmaking van document 1. Microsoft Ireland Operations Limited is, als belanghebbende, in de gelegenheid gesteld hierover zijn zienswijze te geven.

Belanghebbende heeft de gemeente Amsterdam op 24 oktober 2019 via zijn advocaat laten weten een hoge mate van transparantie van belang te achten en daarom positief te staan tegen over het openbaar maken van stukken zolang daarbij zijn bedrijfsbelangen niet onevenredig worden geschaad.

Belanghebbende heeft voorts aangegeven dat er bedrijfs- en fabricagegegevens in de Enterprise overeenkomst (inclusief aangehechte bijlagen) staan welke vertrouwelijk aan de gemeente Amsterdam zijn medegedeeld. Artikel 10 lid 1 onder c Wob staat daarom aan de openbaarmaking van deze gegevens in de weg. Dit blijkt ook uit meerdere uitspraken van de Afdelingsbestuursrechtspraak van de Raad van State (ABRvS).

Onder de definitie van bedrijfs- en fabricagegegevens vallen volgens de ABRvS ook gegevens over de financiële bedrijfsvoering (ABRvS 17 juni 2013, ECLI:NLRvS:2013:288) en concurrentiegevoelige informatie (ABRvS 8 februari 2017, ECLI:NLRvS:2017:344). Uit een recente uitspraak van de rechtbank Noord-Nederland van 28 juni 2019 blijkt daarnaast dat 'het verzwakken van een onderhandelingspositie in de toekomst', reden is om af te zien van het openbaar maken van gegevens. Temeer daar openbaarmaking op grond van de Wob ertoe leidt dat de betreffende documenten voor een ieder openbaar zullen zijn.

Tot slot bevat artikel 10 lid 2 Wob onder g. een weigeringsgrond voor openbaarmaking voor het geval het openbaar maken van documenten leidt tot een onevenredige bevoordeling of benadeling van bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen dan wel van derden.

Besluit
Gezien uw verzoek, gelezen de door belanghebbende ingediende zienswijze, heb ik besloten om deels aan uw verzoek tegemoet te komen door:

- document 1, met bijlagen A tot en met G, deels openbaar te maken.
  - Document 1, bijlage A, maak ik openbaar.
  - Bijlage B, C en G maak ik openbaar met uitzondering van de daarin vermelde persoonsgegevens en met uitzondering van de daarin vermelde bedrijfs- en fabricage gegevens, deze passages zijn uit de bijlagen B, C en G weggelakt en openbaarmaking hiervan wordt geweigerd.
  - Bijlage D, E en F maak ik niet openbaar.

  Voor de motivering verwijs ik hieronder naar onderdeel 1, 2 en 3 van de overwegingen van dit besluit. In de bij dit besluit gevoegde inventarislijst (bijlage 2) is per bijlage aangegeven of deze openbaar, deels openbaar of niet openbaar gemaakt wordt en op welke gronden.

- openbaarmaking van document 2 en document 3 te weigeren omdat deze documenten niet bij de afdeling ICT bekend zijn.

Overwegingen

1) Bedrijfs- en fabricagegegevens

Artikel 10, eerste lid, aanhef en onder c, van de Wob bepaalt dat het verstrekken van informatie achterwege blijft voor zover dit bedrijfs- en fabricagegegevens betreft, die door natuurlijke personen of rechtspersonen vertrouwelijk aan de overheid zijn medegedeeld. Onder bedrijfsgegevens moet blijkens bestendige jurisprudentie worden verstaan: al die gegevens waaruit wetenswaardigheden kunnen worden afgelezen of afgeleid met betrekking tot de technische bedrijfsvoering of het productieproces dan wel met betrekking tot de afzet van producten of de kring van afnemers of leveranciers. Cijfers of gegevens die de financiële bedrijfsvoering en financiële stromen betreffen, worden eveneens als bedrijfs- en fabricagegegevens aangemerkt.

In de bijlagen C, D, E en F bij document 1 staan bedrijfsgegevens/ fabricagegegevens. Deze gegevens zijn vertrouwelijk aan de gemeente Amsterdam medegedeeld. Uit deze gegevens kunnen wetenswaardigheden worden afgeleid met betrekking tot de technische bedrijfsvoering/of het productieproces/ of de afzet van producten/ of de kring van afnemers en leveranciers.
Het betreft onder andere informatie over prijzen. Ik zal deze informatie dan ook niet openbaar maken. De betreffende passages zijn uit de bijlagen weggelakt.

2) De eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer

Op grond van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder e, van de Wob blijft verstrekking van informatie achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang dat de persoonlijke levenssfeer wordt geëerbiedigd.

In de bijlagen B bij document 1 staan persoonsgegevens. Ik ben van oordeel dat t.a.v. deze gegevens het belang dat de persoonlijke levenssfeer wordt geëerbiedigd, zwaarder moet wegen dan het belang van openbaarheid. Daarom heb ik de persoonsgegevens verwijderd uit deze documenten.

3) Het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling

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.

Wijze van openbaarmaking

De documenten, te weten de MS Enterprise overeenkomst met bijbehorende bijlagen A tot en met G met de daarin op grond van mijn besluit weggelakte passages

- zal ik naar u mailen, tenzij u schriftelijk een verzoek doet om de betreffende stukken per post te ontvangen.
- worden tevens gepubliceerd op www.amsterdam.nl.

Een afschrift van dit besluit zend ik aan belanghebbende.

Hoogachtend,

het college van burgemeesters en wethouders van Amsterdam,

namens hen,



M. Bruinsma
Directeur ICT, gemeente Amsterdam

Tegen dit besluit kan ingevolge de Algemene wet bestuursrecht een bezwaarschrift worden ingediend bij de Gemeente Amsterdam t.a.v. de afdeling ICT, Cruquiusweg 5, 1019 AT, Amsterdam. De termijn voor het indienen van een bezwaarschrift bedraagt zes weken. De termijn vangt aan met ingang van de dag na die waarop het besluit op de voorgeschreven wijze bekendis gemaakt. Belanghebbenden kunnen in afwachting van de behandeling van het bezwaarschrift een verzoek tot het treffen van een voorlopige voorziening indienen bij de voorzieningenrechter van de rechtbank te Amsterdam (Rechtbank Amsterdam, sector Bestuursrecht, afdeling voorlopige voorzieningen, Postbus 75850, 1070AW, Amsterdam).

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;
h. hergebruik: het gebruik van informatie die openbaar is op grond van deze of een andere wet en die is neergelegd in documenten berustend bij een overheidsorgaan, voor andere doeleinden dan het oorspronkelijke doel binnen de publieke taak waarvoor de informatie is geproduceerd;
i. overheidsorgaan:

1°. een orgaan van een rechtspersoon die krachtens publiekrecht is ingesteld, of
2°. een ander persoon of college, met enig openbaar gezag bekleed.

Artikel 3

1. Een ieder kan een verzoek om informatie neergelegd in documenten over een bestuurlijke aangelegenheid richten tot een bestuursorgaan of een onder verantwoordelijkheid van een bestuursorgaan werkzame instelling, dienst of bedrijf.
2. De verzoeker vermeldt bij zijn verzoek de bestuurlijke aangelegenheid of het daarop betrekking hebbend document, waarover hij informatie wenst te ontvangen.
3. De verzoeker behoeft bij zijn verzoek geen belang te stellen.
4. Indien een verzoek te algemeen geformuleerd is, verzoekt het bestuursorgaan de verzoeker zo spoedig mogelijk om zijn verzoek te preciseren en is het hem daarbij behulpzaam.
5. Een verzoek om informatie wordt ingewilligd met inachtneming van het bepaalde in de artikelen 10 en 11.

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 meedeelt 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 7

1. Het bestuursorgaan verstrekt de informatie met betrekking tot de documenten die de verlangde informatie bevatten door:
    a. kopie ervan te geven of de letterlijke inhoud ervan in andere vorm te verstrekken,
    b. kennisneming van de inhoud toe te staan,
    c. een uittreksel of een samenvatting van de inhoud te geven, of
    d. inlichtingen daaruit te verschaffen.
2. Het bestuursorgaan verstrekt de informatie in de door de verzoeker verzochte vorm, tenzij:
    a. het verstrekken van de informatie in die vorm redelijkerwijs niet gevergd kan worden;
    b. de informatie reeds in een andere, voor de verzoeker gemakkelijk toegankelijke vorm voor het publiek beschikbaar is.
3. Indien het verzoek betrekking heeft op milieu-informatie als bedoeld in artikel 19.1a, eerste lid, onder b, van de Wet milieubeheer, verstrekt het bestuursorgaan, zo nodig, en indien deze informatie voorhanden is, tevens informatie over de methoden die zijn gebruikt bij het samenstellen van eerstbedoelde informatie.

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 de artikelen 9, 10 en 87 van de Algemene verordening gegevensbescherming, 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.

Artikel 11

1. In geval van een verzoek om informatie uit documenten, opgesteld ten behoeve van intern beraad, wordt geen informatie verstrekt over daarin opgenomen persoonlijke beleidsopvattingen.
2. Over persoonlijke beleidsopvattingen kan met het oog op een goede en democratische bestuursvoering informatie worden verstrekt in niet tot personen herleidbare vorm. Indien degene die deze opvattingen heeft geuit of zich erachter heeft gesteld, daarmee heeft ingestemd, kan de informatie in tot personen herleidbare vorm worden verstrekt.
3. Met betrekking tot adviezen van een ambtelijke of gemengd samengestelde adviescommissie kan het verstrekken van informatie over de daarin opgenomen persoonlijke beleidsopvattingen plaatsvinden, indien het voornemen daartoe door het bestuursorgaan dat het rechtstreeks aangaat aan de leden van de adviescommissie voor de aanvang van hun werkzaamheden kenbaar is gemaakt.
4. In afwijking van het eerste lid wordt bij milieu-informatie het belang van de bescherming van de persoonlijke beleidsopvattingen afgewogen tegen het belang van openbaarmaking. Informatie over persoonlijke beleidsopvattingen kan worden verstrekt in niet tot personen herleidbare vorm. Het tweede lid, tweede volzin, is van overeenkomstige toepassing.

Bijlage 2 – Inventarislijst

Nr.	Document	Beoordeling	Wob
1.	MS Enterprise overeenkomst	Openbaar	
A	Business and Services Agreement	Openbaar	
B	Enterprise Enrollment	Deels openbaar	10.1.d
C	Wijzigingen in bestek	Deels openbaar	art. 10.1.c subsidiair art. 10.2.g
D	Addendum Kwalificerende Overheidsentiteit	Niet openbaar	art. 10.1.c subsidiair art. 10.2.g
E	Discount Transparancy Form	Niet openbaar	art. 10.1.c subsidiair art. 10.2.g
F	Handtekeningenformulier	Niet openbaar	art. 10.1.c subsidiair art. 10.2.g
G	Enterprise Enrollment Product Selection Form	Deels openbaar	art. 10.1.c subsidiair art. 10.2.g