Gemeente Amsterdam

Bezoekadres
Amstel 1
1011 PN Amsterdam

Postbus 202
1000 AE Amsterdam
Telefoon 14 020
amsterdam.nl

Retouradres: Postbus 202, 1000 AE Amsterdam

Aan Larendael Participaties B.V.
Gustav Mahlerplein 28
1082 MA Amsterdam

p/a Fort Advocaten
t.a.v. Mr. [redacted]
Koningslaan 60
1075 AG Amsterdam

Datum 22 december 2021
Ons kenmerk
Behandeld door
Bijlage(n)

Onderwerp Beslissing op uw verzoek in het kader van Wet openbaarheid bestuur d.d. 20 oktober 2021

Geachte Mr. [redacted]

Op 20 oktober 2021 heeft u namens Larendael Participaties BV een Wob-verzoek ingediend bij het college van Burgemeester en Wethouders van de gemeente Amsterdam. Het verzoek ziet op de openbaarmaking van een aantal documenten die in het Wob-verzoek in algemene bewoordingen zijn vermeld.
Uw cliënt heeft laten weten dat de correspondentie met hem via u dient te lopen.

Op 18 november 2021 heeft het college, middels brief van de directeur Economische Zaken en Cultuur uw cliënt meegedeeld dat de Wob bepaalt dat binnen vier weken na ontvangst van het verzoek beslist dient te worden op het verzoek, maar dat verdaging van de beslistermijn met vier weken mogelijk is. Het is niet mogelijk om binnen vier weken op uw verzoek te beslissen. De reden hiervoor is dat er is uitgebreid archiefonderzoek nodig is. Op grond van artikel 6 van de Wob is de beslistermijn op het verzoek dan ook met vier weken verlengd. Uw cliënt ontvangt derhalve uiterlijk op 16 december 2021 van mij antwoord op het verzoek.

Het college heeft het Havenbedrijf Amsterdam NV en andere gemeentelijke diensten gevraagd of zij over stukken beschikken waarop uw Wob-verzoek betrekking heeft

Wob-verzoek
Uw cliënt vraagt als eigenaar van het ADM-terrein en van het daarvan deel uitmakende water in het kader van Wob documenten en/of andere gegevensdragers te overleggen met betrekking tot:

1. alle erfpachtovereenkomsten, die het Havenbedrijf Amsterdam (HbA) en/of uw college namens HbA in het verleden tot heden heeft gesloten met de bedrijven Evos Amsterdam B.V. en/of haar rechtsvoorganger Vopak Terminal Westpoort, gevestigd aan de Westpoortweg 480 te (1047 HB) Amsterdam, en met Oiltanking Amsterdam B.V., gevestigd aan de Heining 100 te (1047 AH) Amsterdam;
2.alle notariële erfpachtakten, die in het verleden tot heden zijn gepasseerd, naar aanleiding van deze erfpachtovereenkomsten, die zijn gesloten met deze beide bedrijven;
3. alle bijbehorende correspondentie, die hierover is gevoerd tussen enerzijds HbA en/of uw college namens HbA en anderzijds deze beide bedrijven, zowel als na het sluiten van die erfpachtovereenkomsten en het passeren van die notariële erfpachtakten;
4. alle correspondentie, die is gevoerd tussen enerzijds HbA en/of uw college namens HbA en anderzijds die beide bedrijven, ten aanzien van de beschikbaarheid van ligplaatsen voor kegelschepen/tankers en/of duwbakken voor deze beide bedrijven in het havengebied van Amsterdam.

Overweging
Het recht op openbaarmaking op grond van de Wob dient uitsluitend het publieke belang van een goede democratische besluitvorming. Dat komt iedere burger in gelijke mate toe. Daarom kan ten aanzien van de openbaarheid geen onderscheid worden gemaakt naar gelang de persoon of de bedoeling of belangen van de verzoeker. Bij de te verrichten belangenafweging worden dan ook betrokken het algemeen belang bij openbaarmaking van de gevraagde informatie en de door de weigeringsgronden te beschermen belangen.

De Wob kent geen beperkte vorm van openbaarmaking. Dit betekent dat openbaarmaking van de gevraagde documenten uitsluitend aan u als verzoeker op grond van de Wob niet mogelijk is.
Indien de desbetreffende documenten worden verstrekt, dan zijn ze dus openbaar en dienen deze tevens aan anderen te worden verstrekt indien daarom wordt verzocht. In dat licht vindt de belangenafweging dan ook plaats.

In bijlage 1 zijn de relevante bepalingen uit de Wob opgenomen.

Besluit
Bestuurlijke aangelegenheid
U heeft om onder meer erfpachtovereenkomsten gevraagd.
Alle documenten die betrekking hebben op of die afkomstig zijn van uitsluitend Havenbedrijf Amsterdam NV worden niet verstrekt.

Documenten van na 2013 die Havenbedrijf Amsterdam NV betreffen, zijn geen bestuurlijke aangelegenheid en vallen daarom niet onder de Wob. Havenbedrijf Amsterdam NV is sinds april 2013 een zelfstandige rechtspersoon en als zodanig geen onderdeel meer van de gemeente Amsterdam. Om die reden zijn documenten die afkomstig zijn van Havenbedrijf Amsterdam NV niet geïnventariseerd.

In de rechtspraak is erkend/bevestigd dat documenten inzake zelfstandige rechtspersonen niet onder de Wob vallen, mits aan bepaalde voorwaarden is voldaan. Zie onder meer (Rechtbank Amsterdam 19 februari 2020, nr. 18/7642) en de uitspraak van de Rechtbank Rotterdam (25 maart 2020, nr. ROT 19/3126), in navolging van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (zie bijvoorbeeld de uitspraken van 31 juli 2019, ECLI:NL:RVS:2019:2626 en 14 mei 2014, ECLI:NL:RVS:2014:1723).
De gemeente is aandeelhouder van het Havenbedrijf. Dit enkele feit betekent nog niet dat zaken betreffende Havenbedrijf Amsterdam NV een bestuurlijke aangelegenheid zijn.

De Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State, hierna: Afdeling, heeft overwogen (onder meer de uitspraak van 26 november 2003 in zaak nr. 200205863/1), dat, om te kunnen bepalen of een instelling, dienst of bedrijf dat zelf geen bestuursorgaan is, werkzaam is onder verantwoordelijkheid van een bestuursorgaan, bepalend is in welke mate *het bestuursorgaan opdrachten of aanwijzingen kan geven aan de instelling, dienst of bedrijf en/of in hoeverre de instelling, dienst of bedrijf zich dient te richten naar de opdrachten of aanwijzingen van het bestuursorgaan*. Dit kan worden afgeleid uit bijvoorbeeld de statuten van de instelling, dienst of bedrijf of een door het bestuursorgaan en de instelling, dienst of bedrijf gesloten overeenkomst.
In de zaak Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State van 14 mei 2014, nr. 201307084/1/A3 (Prorail) heeft de Afdeling geoordeeld dat *het enkele feit dat een bestuursorgaan een meerderheidsaandeel in een privaatrechtelijke rechtspersoon heeft, onvoldoende is om aan te nemen dat die rechtspersoon werkzaam is onder verantwoordelijkheid van het bestuursorgaan*. De uit het aandeelhouderschap voortvloeiende bevoegdheden van de staatssecretaris om de leden van de Raad van Toezicht en de Raad van Commissarissen van ProRail te benoemen en te ontslaan geven de staatssecretaris slechts indirecte invloed op de werkzaamheden van ProRail.
Havenbedrijf Amsterdam NV is in vorenbedoelde zin voor haar functioneren niet afhankelijk van opdrachten of aanwijzingen van de gemeente Amsterdam, ook al is de gemeente meerderheidsaandeelhouder. Havenbedrijf Amsterdam NV is in die zin niet werkzaam onder de verantwoordelijkheid van de gemeente Amsterdam (artikel 3, eerste lid, van de Wob) en documenten van Havenbedrijf NV zijn dus geen bestuurlijke aangelegenheid.

Erfpacht is een zakelijk recht. Vestiging en overdracht kan alleen plaatsvinden middels een notariële akte die in de openbare registers wordt ingeschreven. Deze stukken (van voor 2013 toen Haven Amsterdam nog een gemeentelijke dienst was en het dus gaat om een bestuurlijke aangelegenheid) zijn al openbaar en u kunt kennis nemen van die documenten door het Kadaster te raadplegen.

Nadere precisering
Artikel 3, vierde lid van de WOB bepaalt dat indien een verzoek te algemeen geformuleerd is, het bestuursorgaan de verzoeker verzoekt zo spoedig mogelijk om zijn verzoek te preciseren. Uw verzoek is (te) algemeen geformuleerd; u heeft geen tijdspanne aangegeven waarbinnen de documenten die uw cliënt wil krijgen zijn opgemaakt, en hij vraagt daarbij om *alle* correspondentie. Het college verzoekt u schriftelijk meer specifiek aan te geven naar welke informatie u op zoek bent binnen welk tijdsbestek. Vervolgens gaan wij op zoek naar de documenten waar uw cliënt specifiek naar op zoek is. Dat zullen wij zo snel mogelijk ter hand nemen.

U dient er rekening mee te houden dat zowel VOPAK als Oil Tanking op grond van artikel 6, derde lid, van de WOB , de gelegenheid dienen te krijgen hun zienswijze te geven, nadat wij de documenten hebben geselecteerd en hebben aangegeven of en zo ja, welke informatie achterwege blijft (artikelen 10 en 11 van de WOB). De termijn voor het geven van de beschikking op uw verzoek wordt derhalve opgeschort. De termijn van opschorting wordt gerekend vanaf de dag na die waarop wij u meedelen dat wij toepassing geven aan artikel 4:8 van de Algemene wet bestuursrecht, tot de dag waarop door de belanghebbenden een zienswijze naar voren is gebracht of de daarvoor gestelde termijn ongebruikt is verstreken.

Ingebrekestelling
Uw cliënt heeft het college bij brief van 22 november in gebreke gesteld. Daaraan zijn op grond van paragraaf 4.1.3.2. van de Algemene wet bestuursrecht een aantal consequenties verbonden (beslistermijn, dwangsom). We wijzen u er op dat in artikel 15 van de Wet openbaarheid van bestuur deze paragraaf uit de Algemene wet bestuursrecht WOB niet van toepassing is verklaard op besluiten en beslissingen op bezwaar op grond van die wet niet van toepassing is.

Uw ingebrekestelling raakt daarom de besluitvorming op uw verzoek niet.

Met vriendelijke groet,
Het college van burgemeester en wethouders van Amsterdam,

Namens deze,
b/a



Jan Willem Flohil
Directeur Economische Zaken en Cultuur

Tegen dit besluit kan ingevolge de Algemene wet bestuursrecht een bezwaarschrift worden ingediend bij het college van burgemeester en wethouders, t.a.v. de Directie Juridische Zaken, Postbus 202, 1000 AE 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, da 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 he 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 me 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 er die is neergelegd in documenten berustend bij een overheidsorgaan, voor andere doeleinden d 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 spoed 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 e 11.

Artikel 6

1. Het bestuursorgaan beslist op het verzoek om informatie zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk binnen vi 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 da tegen heeft, in welk geval de informatie niet eerder wordt verstrekt dan twee weken nadat de beslissing 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 e belanghebbende daar bezwaar tegen heeft;
    b. kan de beslissing slechts worden verdaagd op grond van het tweede lid, indien de omvang of c 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 van de Wet milieubeheer, verstrekt het bestuursorgaan, zo nodig, en indien deze informatie voorhande 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 paragraaf 2 van hoofdstuk 2 van de Wet bescherming persoonsgegevens, tenzij de verstrekking kennelijk geen inbreuk op de persoonlijke levenssfe 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 e onder a, zijn niet van toepassing voorzover het milieu-informatie betreft die betrekking heeft op emissie 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 heef 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 bestuursvoeri 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 d 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 tweed lid, tweede volzin, is van overeenkomstige toepassing.