

Onderwerp: FW: Uw standpunt m.b.t. openbaarmaking van AO [VBK-ADVOCATUUR.FID441894]

Onderwerp: RE: Uw standpunt m.b.t. openbaarmaking van AO [VBK-ADVOCATUUR.FID441894]

Geachte ██████████,

In antwoord op uw onderstaande mail met bijgevoegde brief bericht ik u dat de gemeente Zeewolde bezwaar maakt tegen openbaarmaking van de anterieure overeenkomst (AO).

Op de gemeentelijk website is een uitgebreide samenvatting gepubliceerd van de AO. (<https://www.zeewolde.nl/trekkersveld-4/extra-afspraken-gemeente-en-meta>). Voor zover de AO informatie bevat die niet is opgenomen in de samenvatting, hebben wij eventuele openbaarmaking daarvan getoetst aan de uitzonderingsgronden uit de Woo.

Economische en financiële belangen van de gemeente

Op AO tussen de gemeente en Polder Networks is de uitzonderingsgrond van **artikel 5.1, tweede lid, aanhef en onder b**, Woo van toepassing. De financiële en economische belangen van de gemeente prevaleren boven het belang van openbaarheid.

Allereerst geldt dat bij het openbaar worden van afspraken die de gemeente heeft gemaakt met Polder Networks, de (toekomstige) onderhandelingspositie van de gemeente in gevaar kan komen. Partijen willen in de toekomst mogelijk niet meer met de gemeente onderhandelen, samenwerken of informatie verschaffen, als zij weten dat dit openbaar kan worden. De gemeente zal dan ook economisch en financieel worden geschaad, omdat bedrijven/eigenaren er minder snel voor zullen kiezen om met de gemeente overeenkomsten te sluiten samen.

Ten tweede geven de documenten inzicht in de redenen waarom en de voorwaarden waaronder voor een bepaalde opstelling is gekozen. Zo bevat de AO financiële en andere voorwaarden en afspraken in verband met de wens van partijen om met elkaar samen te werken in verband met de ontwikkeling van het datacenter alsmede bovenwettelijke afspraken – die verder gaan dan op grond van de Wro noodzakelijk – in verband met de ontwikkeling van het datacenter. Wanneer dergelijke informatie openbaar wordt gemaakt en dus bij derden kenbaar wordt, zal dat ernstig afbreuk doen aan de effectiviteit van de gekozen opstelling en in de toekomst te kiezen posities. De overeengekomen voorwaarden zouden een nieuwe standaard kunnen gaan vormen voor toekomstige projecten/onderhandelingen. Het bereiken van een voor de gemeente gunstiger resultaat wordt daarmee bemoeilijkt.

Ten derde bevatten de AO financiële gegevens die de gemeente niet openbaar wil maken in verband met eventuele toekomstige door de gemeente te organiseren aanbestedingen voor bijvoorbeeld infrastructurele werken. Marktpartijen zouden hun aanbieding in een toekomstige aanbesteding kunnen aanpassen op basis van deze financiële gegevens, waardoor het eerlijk speelveld wordt verstoord. De gemeente kan er dan bijvoorbeeld niet meer verzekerd van zijn dat de marktpartijen een (in verhouding tot de kwaliteit) zo laag mogelijke prijs aanbieden.

De gemeente is daarom van oordeel dat het belang van het verstrekken van de daarin opgenomen informatie niet opweegt tegen de economische of financiële belangen van de gemeente en Polder Networks.

Bedrijfs- en fabricagegegevens

Op grond van **artikel 5.1, eerste lid, aanhef en onder c, Woo** blijft het verstrekken van documenten achterwege voor zover de daarin opgenomen informatie (financiële) bedrijfsgegevens betreffen die door natuurlijke personen of rechtspersonen vertrouwelijk aan de overheid zijn verstrekt. Van een vertrouwelijk mededelen of verstrekken is niet alleen sprake wanneer de betreffende informatie is gegeven met de uitdrukkelijke vermelding dat die informatie vertrouwelijk wordt verstrekt, maar ook wanneer de informatieverstrekker erop mag vertrouwen dat

geheimhouding is gewaarborgd vanwege het kader waarin die informatie is gegeven. Openbaarmaking van deze informatie blijft daarom achterwege. In dit verband is relevant dat partijen uitdrukkelijk hebben afgesproken dat de informatie uit de AO, anders dan de gepubliceerde samenvatting, niet openbaar wordt gemaakt.

De AO bevat (financiële) bedrijfsgegevens die door Meta/Facebook/Polder Networks vertrouwelijk aan de gemeente zijn verstrekt. Het belang van het verstrekken van deze informatie, weegt niet op tegen het belang van de bij de afspraken betrokken partijen.

Andere concurrentiegevoelige bedrijfs- en fabricagegegevens

Op grond van **artikel 5.1, tweede lid, aanhef en onder f, Woo** blijft het verstrekken van informatie eveneens achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang dat gediend is bij geheimhouding van de andere concurrentiegevoelige bedrijfs- en fabricagegegevens die niet onder de reikwijdte van artikel 5.1, eerste lid, aanhef en onder c, Woo vallen.

De afspraken in de AO geven inzicht in de bedrijfsvoering van Meta/Facebook en bevatten bedrijfsgegevens die concurrentiegevoelig zijn. Het belang van openbaarmaking van de informatie weegt niet op tegen het belang van bescherming van de concurrentiegevoelige bedrijfs- en fabricagegegevens. Ook om die reden verzet de gemeente zich tegen openbaarmaking.

De door u geschetste 'gewijzigde situatie', die inhoudt dat Meta/Facebook afziet van het realiseren van het datacenter, brengt in het bovenstaande geen verandering. Na de mededeling van Meta/Facebook van vorige week zullen partijen nog met elkaar in overleg treden om tot afwikkeling van het datacenterproject te komen.

Met vriendelijke groet,



Team omgevingsrecht en bestuursrecht

Van Benthem & Keulen B.V.

Archimedeslaan 61

Postbus 85005

3508 AA Utrecht