



De Minister voor Klimaat en Energie
Postbus 20401
2500 EK DEN HAAG

Datum
11 april 2023

Ons kenmerk
z2023-01136

Uw brief van
10 februari 2023

Contactpersoon

Uw kenmerk
DGBI / 26338101

Onderwerp

Advies Regeling veiligheidstoets investeringen, fusies en overnames

Geachte heer Jetten,

Bij brief van 10 februari 2023 is de Autoriteit Persoonsgegevens (AP) op grond van het bepaalde in artikel 36, vierde lid, van de Algemene verordening gegevensbescherming (AVG) geraadpleegd over het concept Regeling veiligheidstoets, investeringen, fusies en overnames (hierna: het concept).

De AP heeft een aantal opmerkingen over het concept en adviseert daarmee rekening te houden.

Strekking van het concept

Het concept vindt haar grondslag in de Wet veiligheidstoets investeringen, fusies en overnames (hierna: de Wet) en het Besluit veiligheidstoets investeringen, fusies en overnames (hierna: het Besluit). Doel van de Wet is het beheersen van risico's voor de nationale veiligheid, als gevolg van investeringen, fusies en overnames in bepaalde vitale sectoren of ondernemingen die beschikken over sensitieve technologie.¹ Een aantal aspecten uit de Wet en het Besluit wordt in het concept nader uitgewerkt:

- Het formulier wordt vastgesteld dat moet worden gebruikt bij een melding.²
- Er worden nadere regels gesteld over de wijze waarop de melding geschiedt.³

¹ Vgl. MvT, TK, 2020/21, 35 880, nr. 3, p. 2.

² Art. 1, eerste lid, van het concept.

³ Art. 2, tweede en derde lid, van het concept.



Datum
11 april 2023

Ons kenmerk
z2023-01136

- Er worden nadere regels gesteld met betrekking tot de gegevensverstrekking door de Autoriteit Consument en Markt als daar eerder een melding in het kader van concentratietoezicht op grond van de Mededingingswet is gedaan.⁴
- De openbare registers en openbare informatie die worden gebruikt bij het onderzoek naar aanleiding van een melding worden gespecificeerd en aangeduid.⁵
- De strafbare feiten, die worden betrokken bij de beoordeling of sprake is van een risico voor de nationale veiligheid, worden vastgesteld.⁶

Advies

Openbare informatie

Artikel 4, tweede lid, van het concept concretiseert welke openbare informatie kan worden geraadpleegd waaruit gegevens kunnen worden gebruikt door de minister ter uitvoering van diens wettelijke taak. Het gaat om jaarrekeningen en jaarverslagen van ondernemingen, openbare databanken, mediaberichten, websites en socialmedia-accounts. Wat opvalt en tot onduidelijkheid leidt, is dat het bij databanken gaat om 'openbare' databanken, terwijl bij de overige informatiebronnen de kwalificatie 'openbare' ontbreekt.

De AP adviseert artikel 4, tweede lid, van het concept te wijzigen zodat buiten twijfel staat dat het ook bij de andere informatiebronnen gaat om openbare informatie.

Limitatieve opsomming informatiebronnen.

In artikel 4, tweede lid, van het concept wordt openbare informatie geconcretiseerd en aangegeven welke openbare bronnen als openbare informatie worden beschouwd. Gelet op de bewoordingen 'in ieder geval' gaat het om een niet-limitatieve opsomming en is in feite sprake van een ongeclausuleerde bepaling. Een wettelijke maatregel moet duidelijk en nauwkeurig zijn, en de toepassing daarvoor voorspelbaar.⁷

Vanwege de bewoordingen 'in ieder geval' maakt dat de toepassing van deze bepaling onvoldoende voorspelbaar. In de toelichting is aangegeven dat voor de bewoordingen 'in ieder geval' is gekozen omdat 'de casuïstiek van de investeringstoetsen divers kan zijn' en het daarom niet mogelijk is om op voorhand precies aan te geven welke openbare informatie bij een casus zal worden gebruikt.⁸ Deze algemene uitleg is onvoldoende voor het opnemen van een dergelijk ongeclausuleerde bepaling. Het komt de AP voor dat het mogelijk moet zijn alle relevante type van openbare informatiebronnen (in algemene termen) te beschrijven en een limitatieve opsomming te maken.

De AP adviseert om de bewoordingen 'in ieder geval' in artikel 4, tweede lid, van het concept te schrappen.

⁴ Art. 3 van het concept.

⁵ Art. 4 van het concept in samenhang met bijlage 2 bij het concept.

⁶ Art. 5 van het concept in samenhang met bijlage 3 bij het concept.

⁷ Vgl. overweging 41 bij de AVG.

⁸ P. 6 van het concept.



Datum
11 april 2023

Ons kenmerk
z2023-01136

Openbare buitenlandse registers

In artikel 4, tweede lid, van het concept wordt als aparte categorie van openbare informatie beschouwd 'openbare buitenlandse registers die naar het oordeel van de minister gelijksoortig zijn aan de nationale registers.' In geval van nationale registers is in de Wet geregeld dat het - naast het handelsregister en het kadaster die expliciet in de Wet zijn aangewezen - steeds moet gaan om een *bij de wet* ingesteld openbaar register.⁹ Bij buitenlandse openbare registers geldt die beperking niet en wordt het aan de discretie van de minister gelaten of sprake is van een register dat 'gelijksoortig' is met de nationale registers. Een nadere duiding in de toelichting ontbreekt. De AP ziet om die reden spanning met de eis dat een wettelijke maatregel duidelijk en nauwkeurig moet zijn, en haar toepassing voorspelbaar.¹⁰

De AP adviseert in de toelichting nader in te gaan op deze bepaling en meer duidelijkheid te geven wanneer de minister vindt dat een register gelijksoortig is of wanneer dat niet het geval is, dan wel te motiveren waarom dat niet mogelijk of onwenselijk is.

Lijst van staffbare feiten

Het concept stelt in bijlage 3 de misdrijven vast die de minister kan betrekken bij zijn beoordeling of een verwervingsactiviteit kan leiden tot een risico voor de nationale veiligheid.

Hoewel opname van de meeste misdrijven voor zich spreekt en in de toelichting bij het concept diverse (type) misdrijven uit het Wetboek van Strafrecht in het licht van het doel van de Wet nader worden geduid¹¹, staan er ook misdrijven op de lijst die vragen oproepen. Zo kan sprake zijn van gevallen van (lichte) soorten van diefstal, het veroorzaken van lichamelijk letsel door schuld, vernieling of beschadiging zonder dat er een verband is, althans dat dat niet onmiddellijk duidelijk is, met de risico's voor de nationale veiligheid als gevolg van investeringen, fusies en overnames in bepaalde vitale sectoren of ondernemingen die beschikken over sensitieve technologie. Ten aanzien van delicten uit de Wet op de economische delicten (WED) staat in de toelichting bij het concept alleen dat 'vergelijkbare afwegingen' zijn gemaakt als die zijn gemaakt en beschreven ten aanzien van de misdrijven uit het Wetboek van Strafrecht¹², maar wordt in het geheel niet specifiek ingegaan op de in de bijlage bij het concept opgenomen (type) delicten uit de WED.

De AP adviseert de toelichting op dit punt te verduidelijken en aan te vullen.

Werklast

Voor de AP wordt een (beperkte) extra werklast voorzien omdat sprake is van nieuwe regelgeving die resulteert in nieuwe verwerkingen van persoonsgegevens die ook van gevoelige aard kunnen zijn.

Openbaarmaking van het advies

⁹ Art. 34, derde lid, van de Wet

¹⁰ Vgl. overweging 41 bij de AVG.

¹¹ P. 7 en 8 van het concept.

¹² P. 8 van het concept.



Datum
11 april 2023

Ons kenmerk
z2023-01136

De AP is voornemens dit advies niet eerder dan na vier weken openbaar te maken op de website www.autoriteitpersoonsgegevens.nl. Behoudens tegenbericht gaat zij ervan uit dat hiertegen geen bezwaar bestaat.

Hoogachtend,
Autoriteit Persoonsgegevens,

Aleid Wolfsen
voorzitter