

Beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur en hergebruik van overheidsinformatie

Vlaamse Regering
Diensten voor het Algemeen Regeringsbeleid
Afdeling Kanselarij

Boudewijnlaan 30, bus 20
1000 Brussel

tel. secretariaat: 02/553.57.03
fax secretariaat: 02/553.57.02
e-mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer : OVB/2009/168

DE BEROEPSINSTANTIE - Afdeling openbaarheid van bestuur

Gelet op het decreet van 26 maart 2004 betreffende de openbaarheid van bestuur;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2007 tot oprichting van de beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur en hergebruik van overheidsinformatie;

Gelet op het oorspronkelijke verzoek van ■■■■, dd. 21 oktober 2009, gericht aan het Agentschap Wegen en Verkeer, Oost-Vlaanderen, waarbij werd verzocht om een afschrift te verlenen van alle documenten uitgaande van, of gericht aan de andere inschrijvers mbt. bestek 16DD/06/62 (realisatie van knooppunt 7 op de R4-Oost te Gent), evenwel beperkt tot dat onderdeel dat rechtstreeks of onrechtstreeks betrekking heeft op de post nr. 238, alsook het aanbestedingsverslag en de eventuele briefwisseling die met de inschrijvers werd gevoerd omtrent voormelde post;

Gelet op de beslissing van het Agentschap Wegen en Verkeer Oost-Vlaanderen dd. 9 november 2009 waarbij een afschrift van het aanbestedingsverslag werd meegestuurd aan verzoeker en waarbij werd gesteld dat er voorts met betrekking tot post nr. 238 geen documenten bestaan van of briefwisseling is geweest met andere inschrijvers;

Gelet op het beroepschrift van ■■■■ dd. 7 december 2009 tegen de gedeeltelijke weigeringsbeslissing van het Agentschap Wegen en Verkeer Oost-Vlaanderen;

Gelet op de registratie van het beroepschrift op 8 december 2009;

Wat de ontvankelijkheid betreft:

Overwegende dat de beslissing van het Agentschap Wegen en Verkeer Oost-Vlaanderen dateert van 9 november 2009 en dat deze beslissing de beroepsmogelijkheid en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel 35 van het decreet van 26 maart 2004 betreffende de openbaarheid van bestuur niet vermeldt;

Overwegende dat daardoor de termijn om beroep in te stellen geen aanvang heeft genomen, conform datzelfde artikel 35 van het openbaarheidsdecreet;

Overwegende dat het ingestelde beroep dd. 7 december 2009 dan ook als ontvankelijk moet worden beschouwd;

Wat de gegrondheid betreft:

Overwegende dat overeenkomstig artikel 7, tweede lid van het decreet van 26 maart 2004 het recht op passieve openbaarheid betrekking heeft op bestuursdocumenten; dat op grond van deze bepaling elke instantie in principe verplicht is aan eenieder die erom verzoekt inzage te geven in, uitleg te verschaffen over of een afschrift te bezorgen van de gewenste bestuursdocumenten;

Overwegende dat de openbaarmaking slechts kan geweigerd worden, mits toepassing wordt gemaakt van één of meerdere uitzonderingen, zoals gestipuleerd in de artikelen 11 tot en met 14 van voormeld decreet;

Overwegende dat verzoeker in casu een afschrift heeft gevraagd van alle documenten uitgaande van, of gericht aan de andere inschrijvers mbt. bestek 16DD/06/62 (realisatie van knooppunt 7 op de R4-Oost te Gent), evenwel beperkt tot dat onderdeel dat rechtstreeks of onrechtstreeks betrekking heeft op de post nr. 238, alsook het aanbestedingsverslag en de eventuele briefwisseling die met de inschrijvers werd gevoerd omtrent voormelde post;

Overwegende dat verzoeker het aanbestedingsverslag al toegestuurd heeft gekregen van het Agentschap Wegen en Verkeer Oost-Vlaanderen op 9 november 2009 en dat het ingestelde beroep bijgevolg enkel betrekking heeft op het feit dat er geen documenten of briefwisseling werden openbaar gemaakt met betrekking tot post nr. 238 uit het desbetreffende bestek;

Overwegende dat uit het onderzoek door de beroepsinstantie is gebleken dat in het aannemingsdossier (openbare aanbesteding) inzake het bestek nr. 16DD/06/62 enkel maar de verschillende offertes van de inschrijvers voorkomen, als het gaat om documenten die specifiek betrekking hebben op post nr. 238 uit het bestek; dat het mogelijk is om uittreksels uit de verschillende offertes aan te bieden;

Overwegende dat de ingediende offertes van de diverse inschrijvers moeten worden beschouwd als bestuursdocumenten in de zin van artikel 3, 4° van het openbaarheidsdecreet en derhalve principieel voor openbaarmaking in aanmerking komen;

Overwegende dat de beroepsinstantie heeft vastgesteld dat de offertes van de verschillende inschrijvers eigenlijk bestaan uit de ingevulde samenvattende opmetingsstaat, waarbij voor de verschillende posten, zoals die voorkomen in het bestek (de beschrijvende en samenvattende opmeting), de eenheidsprijzen worden meegegeven, waarna in functie van de gewenste hoeveelheid (voorzien in het bestek) dan ook de totaalprijs voor elke post wordt vermeld;

Overwegende dat het aan de beroepsinstantie toekomt om na te gaan of er bepaalde decretale of wettelijke uitzonderingsgronden aanwezig zijn om de gevraagde documenten niet openbaar te maken:

Overwegende dat artikel 14, 3° van het decreet van 26 maart 2004 bepaalt dat een verzoek tot openbaarmaking wordt afgewezen, indien het belang van de openbaarheid niet opweegt tegen de bescherming van het vertrouwelijke karakter van commerciële en industriële informatie, wanneer deze informatie beschermd wordt om een gelegitimeerd economisch belang te vrijwaren;

Overwegende dat uit het onderzoek door de beroepsinstantie dus is gebleken dat in de diverse offertes van de inschrijvers in hun samenvattende opmetingsstaat de eenheidsprijzen worden vermeld voor elke gevraagde post uit het bestek en dus ook voor post nr. 238, waarvan de uittreksels worden opgevraagd door verzoeker;

Overwegende dat de voormelde gegevens van de inschrijvers, de eenheidsprijzen, ontegensprekelijk moeten beschouwd worden als zeer commerciële gegevens van die firma's; Overwegende dat met de bescherming van het vertrouwelijke karakter van deze commerciële gegevens duidelijk een gelegitimeerd economisch belang wordt gevrijwaard, namelijk voorkomen dat er significante schade zou toegebracht worden aan de betrokken firma's door het openbaar maken van deze gegevens en daardoor de mogelijkheid creëren dat aan de concurrentie een competitief voordeel zou worden gegeven voor mogelijke toekomstige overheidsopdrachten; dat het belang van de openbaarheid dan ook niet opweegt tegen de bescherming van het belang dat gepaard gaat met het hiervoor geciteerde vertrouwelijke karakter van deze commerciële informatie van de diverse inschrijvers;

Overwegende dat artikel 14, 3° van het decreet van 26 maart 2004 betreffende de openbaarheid van bestuur in casu dan ook dient toegepast te worden en dat er bijgevolg geen afschrift mag worden verstrekt van uittreksels uit de verschillende offertes (met betrekking tot post nr. 238) in dit aanbestedingsdossier;

Overwegende dat datzelfde artikel 14, 3° van het decreet de mogelijkheid biedt om alsnog de openbaarmaking te bekomen, mits toestemming van de betrokkenen die de vertrouwelijke commerciële gegevens hebben bezorgd aan de bestuursinstantie; dat de beroepsinstantie in casu daarvan heeft afgezien, gelet op het aantal inschrijvers en de strikte beslissingstermijn die het openbaarheidsdecreet voorschrijft voor de afhandeling van beroepsdossiers;

Overwegende dat de beroepsinstantie dan ook van oordeel is, gelet op wat hiervoor werd uiteengezet, dat in casu toepassing dient gemaakt te worden van de uitzonderingsgrond zoals voorzien in artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet, om het ingediende beroep af te wijzen;

Overwegende bijgevolg dan ook dat het ingestelde beroep als ongegrond moet worden beschouwd;

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van ■■■ dd. 7 december 2009 tegen de gedeeltelijke weigeringsbeslissing van het Agentschap Wegen en Verkeer Oost-Vlaanderen wordt als ontvankelijk doch ongegrond beschouwd.

Brussel, 21 december 2009

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter