

Vlaamse overheid

Beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur
en hergebruik van overheidsinformatie
afdeling openbaarheid van bestuur

Havenlaan 88, bus 20

1000 BRUSSEL

T : 02 553 57 25

Mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer: OVB/2018/130

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 ■■■, d.d. 24 april 2018, gericht aan de stad Zottegem, waarbij werd verzocht om een afschrift te verlenen van de volgende documenten:

1. De ingediende verklaring(en) van iedere inschrijver, die staven dat zij zich niet in een toestand bevinden van uitsluiting, zoals bedoeld in de artikels 67 tot en met 69 van de wet van 17 juni 2016 betreffende overheidsopdrachten;
2. De ingediende verklaring(en) van iedere inschrijver, die de werktuigen, het materieel en de technische uitrusting vermelden waarover de aanbiedende aannemer beschikt voor de uitvoering van het werk (de opdracht);
3. De ingediende recente certificaten van iedere inschrijver die getuigen van een "goede, kwaliteitsvolle uitvoering van een gelijkaardige opdracht";
4. De ingediende documenten van iedere inschrijver met betrekking tot zijn / haar verduidelijking of verantwoording van het gunningscriterium 'Service';
5. De ingediende documenten van iedere inschrijver met betrekking tot zijn/haar verduidelijking of verantwoording van het gunningscriterium 'Onkruidbestrijding: aanpak, middelen en rendementen'

Gelet op de beslissing van de stad Zottegem d.d. 15 mei 2018 waarbij het openbaarheidsverzoek werd afgewezen;

Gelet op het beroepschrift van ■■■, d.d. 18 mei 2018 tegen de voormelde weigeringsbeslissing van de stad Zottegem;

Gelet op de registratie van het beroepschrift op 18 mei 2018;

Overwegende dat de stad Zottegem het verzoek integraal heeft afgewezen, impliciet verwijzend naar de toepassing van artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet:

Overwegende dat hierna de vijf verschillende documenten (die het voorwerp uitmaken van het openbaarheidsverzoek) van naderbij worden onderzocht: dat meer bepaald in toepassing van artikel 9 van het openbaarheidsdecreet wordt nagegaan in hoeverre er eventueel een gedeeltelijke openbaarmaking mogelijk is van de opgevraagde documenten:

Overwegende dat uit de ingewonnen informatie blijkt dat dergelijke verklaring niet diende te worden bijgevoegd als bijlage bij de offerte, doch dat de stad Zottegem zelf daarvoor het nodige opzoekingswerk heeft gedaan, naar aanleiding van de beoordeling van de offertes; dat er aldus wel degelijk attesten werden bekomen door de stad Zottegem aangaande de fiscale en sociale schulden van de inschrijver en aangaande de staat van niet-faillissement; dat in die attesten enkel objectieve vaststaande gegevens worden vermeld en dat hierin geen gevoelige commerciële informatie voorkomt, zodat artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet niet van toepassing is; dat ook geen andere wettelijke of decretale uitzonderingen in aanmerking komen om de voormelde attesten (door de stad Zottegem zelf bekomen) aan de openbaarheid te onttrekken;

2) De ingediende verklaring met vermelding van de werktuigen, het materieel en de technische uitrusting waarover de aanbiedende aannemer beschikt voor de uitvoering van de opdracht

pagina 3 van 6

Overwegende dat het ingestelde beroep, wat dit onderdeel betreft dan ook als **gegrond** wordt beschouwd:

Overwegende dat de beroepsinstantie kennis kon nemen van de twee certificaten inzake kwaliteitsvolle uitvoering (van eerdere gelijkaardige opdrachten bij twee andere steden), die zijn bijgevoegd bij de offerte van [REDACTED]; dat in die attesten enkel wordt vermeld door het desbetreffende stadsbestuur in welke periode die dienstverlening door [REDACTED] plaatsvond en voor welke totale bedragen; dat in deze beide certificaten dan ook geen gevoelige commerciële informatie voorkomt, zodat artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet niet van toepassing is; dat ook geen andere wettelijke of decretale uitzonderingen in aanmerking komen om deze certificaten die bij de ingediende offerte werden gevoegd, aan de openbaarheid te onttrekken;

Overwegende dat het ingestelde beroep, wat dit onderdeel betreft dan ook als **gegrond** wordt beschouwd:

Overwegende dat in de bijlage 5 bij de offerte een overzicht wordt gegeven van de effectief gepresteerde uren per dag door het personeel, in tabelvorm (met aankomst- en vertrek uur en duur van de pauzes); dat de informatie in deze bijlage dan ook niet kan beschouwd worden als gevoelige commerciële informatie van de inschrijver, zodat artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet niet van toepassing is; dat ook geen andere wettelijke of decretale uitzonderingen in aanmerking komen om deze bijlage bij de ingediende offerte aan de openbaarheid te onttrekken;

Overwegende dat het ingestelde beroep, wat dit onderdeel betreft dan ook als **gegrond** wordt beschouwd:

pagina 4 van 6

5) De ingediende documenten van de inschrijver met betrekking tot zijn/haar verduidelijking of verantwoording van het gunningscriterium 'Onkruidbestrijding: aanpak, middelen en rendementen'

Overwegende dat in bijlage 6 bij de offerte een plan van aanpak wordt gegeven van de manier waarop de onkruidbestrijding concreet wordt aangepakt; dat daarbij zowel preventieve als repressieve maatregelen worden beschreven; dat een dergelijk plan van aanpak wel dient te worden beschouwd als vertrouwelijke commerciële informatie die toebehoort aan de inschrijvende firma;

Overwegende dat artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet 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 de beroepsinstantie zelf kon vaststellen dat de bijlage 6 betrekking heeft op een concreet plan van aanpak inzake onkruidbestrijding; dat dit document wel degelijk vertrouwelijke commerciële en industriële informatie bevat van [REDACTED]; dat het hier gaat om een concreet plan van aanpak inzake onkruidbestrijding, waarbij de betrokken firma kan terugvallen op jarenlange ervaring; dat het hier dus wel degelijk gaat om specifieke knowhow van de inschrijver op dit vlak, die toch wel een essentiële pijler uitmaakt van de concurrentiepositie van de firma op de markt van “onderhoud van openbaar groen en straatkanten”, die niet zo maar openbaar kan gemaakt worden; dat de openbaarmaking van die informatie ontegensprekelijk de commerciële belangen van de betrokken firma zou schenden, alsook hun concurrentiepositie zou kunnen benadelen bij eventuele nieuwe overheidsopdrachten in dit domein;

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 door het openbaar maken van deze gegevens en daardoor de mogelijkheid creëren dat de concurrentiepositie van de betrokken firma in het gedrang wordt gebracht, doordat inzicht zou worden gegeven in de bedrijfsknowhow van de onderneming in kwestie;

Overwegende dat de beroepsinstantie dan ook moet concluderen dat de stad Zottegem in casu volkomen terecht gebruik heeft gemaakt van de uitzonderingsgrond, zoals geformuleerd in artikelen 14, 3° van het openbaarheidsdecreet, en dat er bijgevolg geen afschrift kan worden verstrekt van deze bijlage van de ingediende offerte;

Overwegende dat voormeld decreetsartikel van het openbaarheidsdecreet evenwel de mogelijkheid biedt om alsnog de openbaarmaking te bekomen, mits toestemming van de betrokken firma die de vertrouwelijke commerciële gegevens heeft bezorgd aan de bestuursinstantie; dat evenwel uit het onderzoek door de beroepsinstantie is gebleken dat de stad Zottegem zeer recent [REDACTED] heeft gecontacteerd om na te vragen of ze al dan niet toestemmen met de openbaarmaking van de gevoelige commerciële informatie die voorkomt in de opgevraagde bijlage; dat de beroepsinstantie zelf kennis heeft

//

