

Vlaamse overheid
Beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur
en hergebruik van overheidsinformatie
Afdeling openbaarheid van bestuur
Havenlaan 88, bus 100
1000 BRUSSEL
T : 02 553 57 25
Mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer: OVB/2023/298

DE BEROEPSINSTANTIE - Afdeling openbaarheid van bestuur

Bevoegdheid beroepsinstantie

Bestuursdecreet van 7 december 2018, titel II, hoofdstuk 3, afdeling 6.

Besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2007 tot oprichting van de beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur en hergebruik van overheidsinformatie.

Voorafgaande procedure

Op 19 oktober 2023 diende ■■■ (hierna: verzoeker) een verzoek in bij de gemeente Middelkerke om een afschrift te verlenen van het officiële document in verband met de aanbesteding van de audiovisuele technieken in het nieuwe casino te Middelkerke.

Op 27 oktober 2023 werd het openbaarheidsverzoek afgewezen door de gemeente Middelkerke.

Op 7 november 2023 stelde verzoeker beroep in bij de beroepsinstantie tegen de voormelde weigeringsbeslissing van de gemeente Middelkerke. Het beroep werd geregistreerd op 8 november 2023.

Ontvankelijkheid van het beroep

Het oorspronkelijke verzoek dateert van 19 oktober 2023.

De bestreden beslissing van de gemeente Middelkerke, waarbij het openbaarheidsverzoek werd afgewezen, dateert van 27 oktober 2023. Deze beslissing maakt melding van de beroepsmogelijkheden en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel II.43, §1, derde lid van het Bestuursdecreet van 7 december 2018 (hierna: Bestuursdecreet).

Op 7 november 2023 diende verzoeker beroep in tegen voormelde weigeringsbeslissing van de gemeente Middelkerke. Het ingediende beroep is bijgevolg tijdig ingediend en wordt als **ontvankelijk** beschouwd.

Gegrondeheid van het beroep

Overeenkomstig artikel II.31, eerste lid Bestuursdecreet heeft het recht op passieve openbaarheid betrekking op bestuursdocumenten. Op grond van deze bepaling is elke instantie in principe verplicht aan eenieder die erom verzoekt inzage te geven in, uitleg te verschaffen over of een afschrift te bezorgen van de gewenste bestuursdocumenten.

De openbaarmaking kan slechts geweigerd worden mits toepassing wordt gemaakt van één of meerdere uitzonderingen, zoals gestipuleerd in de artikelen II.33 tot en met II.39 van voormeld decreet.

1. Oorspronkelijk verzoek

Middels het verzoek van 19 oktober 2023 wenste verzoeker een afschrift te bekomen bij de gemeente Middelkerke van het officiële document in verband met de aanbesteding van de audiovisuele technieken in het nieuwe casino te Middelkerke.

2. Bestreden beslissing

De gemeente Middelkerke heeft het openbaarheidsverzoek afgewezen op 27 oktober 2023, waarbij werd meegedeeld aan verzoeker dat de gemeente de aanbestedingsprocedure voor de audiovisuele technieken in het nieuwe casino te Middelkerke niet heeft georganiseerd en het gevraagde document bijgevolg dan ook niet kon bezorgen.

3. Inhoud van het beroepschrift

Verzoeker geeft aan dat hij zijn twijfels heeft over de aanbesteding van de levering en plaatsing van het audiovisueel materiaal in het Casino te Middelkerke en over de correctheid van de aanbesteding in dat verband. Juist om die reden vraagt hij bij de gemeente Middelkerke het officiële document op in verband met de aanbesteding van de audiovisuele technieken in het nieuwe casino te Middelkerke.

Verzoeker is het niet eens met de beslissing van de gemeente Middelkerke d.d. 27 oktober 2023 en vraagt aan de beroepsinstantie om de correctheid ervan na te gaan.

4. Standpunt van de beroepsinstantie

Om met kennis van zaken over het beroep te kunnen oordelen, heeft de beroepsinstantie contact opgenomen met de gemeente Middelkerke, om wat meer duiding te verstrekken betreffende dit dossier, de wijze waarop de desbetreffende aanbesteding in zijn werk is gegaan en de eventueel bestaande documenten daarover te bezorgen aan de beroepsinstantie.

De beroepsinstantie kreeg daarop onderstaande uitvoerige toelichting bij de hele procedure rond de aanbesteding van de audiovisuele technieken in het nieuwe casino van Middelkerke:

“ De evenementenzaal van het casinogebouw betreft een grote multifunctionele zaal, waarin allerhande evenementen kunnen worden georganiseerd, zoals optredens, beurzen, feesten, bedrijfsevenementen, vernissages ... De evenementenzaal is opgedeeld in een gelijkvloers met een oppervlakte van 944 m² en een insteekverdieping/mezzanine

met een oppervlakte van 360 m². Om een zo breed mogelijk gebruik toe te laten, kan de zaal met beweegbare elementen worden opgedeeld in meerdere kleine ruimtes. De gemeente heeft een eigen dienst opgericht (dienst MICE) die zal instaan voor het beheer van de zaal.

Gelet op het multifunctionele karakter van de evenementenzaal en de mogelijkheid om de zaal verder op te delen in kleinere ruimtes, is het noodzakelijk om te voorzien in een op maat uitgewerkte audiovisuele installatie. De geluids- en lichtkwaliteit in de evenementenzaal is immers van groot belang voor de aantrekkelijkheid van de zaal.

In de offerte van Bouwteam Nautilus (die de opdracht kreeg toegewezen voor de bouw van het nieuwe casino in Middelkerke in 2020) voor de bouw van het casinogebouw is de audiovisuele installatie in de evenementenzaal niet inbegrepen. De audiovisuele installatie vereist een hoge graad van integratie in het gebouw, o.a. wat betreft de aansluiting op de elektrische installatie en de correcte bevestiging aan de wanden en het plafond, en dient te worden ingepland in de opleveringskalender voor de verschillende exploitatieruimten van het gebouw. De audiovisuele installatie dient bovendien te worden afgestemd op de geluiddempende ingrepen in de bekleding van de evenementenzaal.

Bijgevolg is het aangewezen dat Bouwteam Nautilus instaat voor de bestelling en de coördinatie van de integratie van de audiovisuele installatie in het gebouw met toepassing van artikel 38/1 van het Koninklijk Besluit van 14 januari 2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten. Een eerste raming door Bouwteam Nautilus van de hieraan verbonden kosten bedroeg € 2.000.000. Om na te gaan of deze raming marktconform was en een beter zicht te krijgen op het marktaanbod en de prijzen, heeft de gemeente een marktverkenning georganiseerd.

Meer specifiek heeft de gemeente vier aanbieders van audiovisuele installaties verzocht om een concreet voorstel voor de evenementenzaal uit te werken. De firma van dhr. Stephane Papadopoulos (huidig verzoeker) werd niet gecontacteerd. Drie aanbieders hebben een eerste voorstel ingediend, waarover in dialoog werd getreden met de gemeentelijke administratie. Op basis van deze dialoog hebben de drie aanbieders elk een volledig uitgewerkt voorstel ingediend. De gemeentelijke administratie heeft deze voorstellen zowel op technisch als prijstechnisch vlak geanalyseerd.

Op basis van deze analyse heeft de gemeente een pakket van eisen voor de audiovisuele installatie in de evenementenzaal opgesteld. In dit pakket van eisen worden de gewenste werking van de audiovisuele installatie en een aantal specifieke technische wensen van de gemeente opgesomd. Het college van burgemeester en schepenen keurde het pakket van eisen goed op 23 mei 2023. Het doel van het pakket van eisen was om Bouwteam Nautilus een kader aan te reiken met de specifieke kwalitatieve en budgettaire wensen van de gemeente voor de audiovisuele installatie in de evenementenzaal. Het pakket van eisen moest Bouwteam Nautilus in staat stellen om een concreet verrekeningsvoorstel voor de audiovisuele installatie in de evenementenzaal en de flankerende ingrepen inzake de elektrische voorzieningen en de zaalaankleding aan de gemeente te bezorgen.

Het stond Bouwteam Nautilus volledig vrij om te kiezen welke onderaannemer(s) zij voorstelde voor de audiovisuele installatie. Er was geen enkele verplichting in hoofde van Bouwteam Nautilus om in zee te gaan met één van de aanbieders die in het kader van de marktverkenning een voorstel aan de gemeente heeft bezorgd. Bouwteam Nautilus deelt mee dat zij voor het opstellen van het verrekeningsvoorstel geen contact opnam en ook niet werd gecontacteerd door dhr. Stephane Papadopoulos of zijn firma.

Momenteel onderhandelen de gemeente en Bouwteam Nautilus nog over de details van het verrekeningsvoorstel. Wij verwachten binnenkort een definitief voorstel te ontvangen. “

Uit de voormelde toelichting kan de beroepsinstantie ook enkel concluderen dat er vanuit de gemeente Middelkerke geen enkele aanbestedingsprocedure werd georganiseerd voor de keuze van de audiovisuele technieken in het nieuwe casino te Middelkerke. Verzoeker vraagt nu in zijn openbaarheidsverzoek juist

naar het “het officiële document in verband met de aanbesteding van de audiovisuele technieken in het nieuwe casino te Middelkerke”. Dergelijk document bestaat niet, vermits de gemeente Middelkerke geen nieuwe aanbesteding heeft georganiseerd in dat verband. Het betreft hier immers een ‘verruiming’ van een bestaande opdracht onder de voorwaarden van artikel 38/1 van het Koninklijk Besluit van 14 januari 2013 tot bepaling van de algemene uitvoeringsregels van de overheidsopdrachten.

In artikel I.4, 3° van het Bestuursdecreet wordt een bestuursdocument gedefinieerd als de informatie, ongeacht de drager ervan, die in het bezit is van een overheidsinstantie. Het recht op openbaarheid kan aldus maar uitgeoefend worden voor zover het gaat om informatie die gematerialiseerd werd op een drager.

In casu wordt evenwel door de beroepsinstantie vastgesteld dat de gemeente Middelkerke niet in het bezit is van het door verzoeker opgevraagde document, daar het een onbestaand document betreft. Daar kan uiteraard geen afschrift van verleend worden.

Het ingestelde beroep door verzoeker moet bijgevolg als **ongegrond** worden beschouwd.

Voor de volledigheid geeft de beroepsinstantie nog mee dat de gemeente Middelkerke intussen nog een bijkomende mail heeft gestuurd aan verzoeker op 9 november 2023 (waarvan de beroepsinstantie een afschrift heeft ontvangen), waarbij ter ondersteuning van het door de gemeente ingenomen standpunt, alle beschikbare informatie aangaande de audiovisuele technieken in het nieuwe casino te Middelkerke aan verzoeker werd bezorgd: het gaat daarbij om het besluit van het College van Burgemeester en Schepenen d.d. 23 mei 2023 waarbij het eisenpakket voor de installatie van audiovisuele toepassingen in de evenementenzaal van het casino werd goedgekeurd, alsook om de bijlage bij voormeld collegebesluit met het integrale pakket van eisen voor de audiovisuele installatie in de evenementenzaal van het casino van Middelkerke (bestaande uit 7 bladzijden).

De beroepsinstantie stelt daarmee vast dat de gemeente Middelkerke zeer zeker heeft voldaan aan haar behulpzaamheidsverplichting, zoals bedoeld in artikel II.6 van het Bestuursdecreet.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van ■■■ d.d. 7 november 2023 tegen de weigeringsbeslissing van de gemeente Middelkerke is ontvankelijk doch ongegrond.

Brussel, 4 december 2023

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter