

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/2024/013

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 11 december 2023 diende [REDACTED] (hierna vermeld als: verzoeker), een verzoek in bij de stad Lokeren om een afschrift te verlenen van een aantal documenten in het kader van werkzaamheden uitgevoerd in de Beukenstraat in Lokeren.

Per brief van 14 december 2023 heeft de stad Lokeren het openbaarheidsverzoek gedeeltelijk afgewezen.

Op 9 januari 2024 diende verzoeker beroep in bij de beroepsinstantie tegen die gedeeltelijke weigeringsbeslissing vanwege de stad Lokeren.

Dit beroep werd geregistreerd op 11 januari 2024.

Ontvankelijkheid van het beroep

Het oorspronkelijke verzoek van verzoeker dateert van 11 december 2023.

De gedeeltelijke weigeringsbeslissing van de stad Lokeren dateert van 14 december 2023. Die beslissing maakt melding van de beroepstermijn en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel II.43, §1, derde lid van het Bestuursdecreet.

Het beroepschrift d.d. 9 januari 2024 is bijgevolg tijdig ingediend en is **ontvankelijk**.

Gegrontheid 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. Bestreden beslissing

Middels een verzoekschrift van 11 december 2023 wenste verzoeker een afschrift te bekomen van een aantal documenten in het kader van werkzaamheden in de Beukendreef:

- Een copy van de prijsvraag
- Een document van de firma's die worden aangeschreven voor deze werken
- Verslag nazicht offertes van de prijsvraag
- Een copy van de factuur

Per brief van 14 december 2023 heeft de stad Lokeren het verzoekschrift als volgt gedeeltelijk afgewezen:

“Deze opdracht werd op nationaal niveau (referentienummer 2021-518056 – 7 mei 2021 in het Bulletin der Aanbestedingen) gepubliceerd. De wijze van gunnen was een vereenvoudigde onderhandelingsprocedure met voorafgaande bekendmaking. Een prijsvraag die we zelf uitstuurden, is er bijgevolg niet. Een document van de firma's die werden aangeschreven is er bijgevolg ook niet, aangezien de opdracht gepubliceerd werd. Als bijlage, en op uw verzoek langs digitale weg, zend ik u de beschikbaar, gevraagde documenten.

Op grond van artikel II.35,3° van het Vlaams bestuursdecreet van 1 januari 2019 zijn de privacygevoelige gegevens in die documenten onleesbaar gemaakt, omdat openbaarmaking daarvan afbreuk zou doen aan het vertrouwelijke karakter van commerciële en industriële informatie, als die informatie beschermd wordt om een gelegitimeerd economisch belang te vrijwaren, tenzij degene van wie de informatie afkomstig is met de openbaarheid instemt

2. Inhoud van het beroepschrift

Verzoeker is het niet eens met deze beslissing van de stad Lokeren en dient volgend beroepschrift in:

“De gevraagde stukken zijn bezorgd maar in de meetstaten zijn grote blokken zwart gemaakt zodat alles onleesbaar is. Ik ben van oordeel dat alles wat hieronder staat mag gekend zijn door de Lokerse inwoners. Het gaat om hoeveelheden werk die de stad laat uitvoeren, alsook over de kostprijs die daartegenover staat voor de stad en haar inwoners

Ik vraag dat U aan de stad Lokeren de opdracht geeft om al deze gegevens leesbaar te maken voor de bevolking”

3. Toelichting door de stad Lokeren

Om voldoende geïnformeerd te kunnen oordelen, heeft de beroepsinstantie de stad Lokeren om een reactie gevraagd.

Op 16 januari 2024 heeft de stad Lokeren de documenten over de uitgevoerde werken aan de beroepsinstantie bezorgd. De stad Lokeren handhaaft daarbij haar weigeringsbeslissing van 14 december 2023.

Op vraag van de beroepsinstantie vult de stad Lokeren dit aan met de volgende informatie:

We zijn ervan uitgegaan dat de anonimiserings in het document "2023_04_03_CBS_Goedkeuring - Gunning_Geredigeerd.pdf" uitgevoerd zijn omdat er wordt beschreven hoe de samenstelling is van het bedrijf en op welke manier het bedrijf werkt.

Wij interpreteren dat de wijze van werken door een firma en de samenstelling van personeel niet openbaar hoeft gemaakt te worden en dat dit economische schade zou kunnen teweegbrengen indien dit wel openbaar zou gemaakt worden.

Wat de facturen betreft is het vrij duidelijk dat we de eenheidsprijzen, hoeveelheden en tussentotalen onleesbaar hebben gemaakt omdat het vrijgeven van deze informatie wel degelijk economische schade kan teweegbrengen."

4. Beoordeling door de beroepsinstantie

De beroepsinstantie heeft alle aan de verzoeker bezorgde documenten kunnen inkijken. De 2 documenten die met anonimiserings aan de verzoeker werden bezorgd, betreffen een vorderingsstaat van de werken in de Beukendreef, en een analyseverslag van het plan van aanpak van de kandidaat-bedrijven.

In het analyseverslag werden voor de verzoeker de rubrieken "referenties en bekwaamheid personeel", en "werkwijze versus veiligheidsplan en risico-analyse," onleesbaar gemaakt. Beide rubrieken hebben betrekking op de kwaliteitscontrole en de risico-analyse. In het beroepsschrift worden hierover geen bemerkingen gemaakt. Dit document is dan ook geen voorwerp van het beroep.

De vorderingsstaat geeft een overzicht van de uitgevoerde werkposten, waarbij de stad Lokeren bij bezorging ervan aan verzoeker de tabellen "prijs", "hoeveelheid" en "bedragen" onleesbaar heeft gemaakt.

De stad Lokeren beroept zich op artikel II.35 3° bestuursdecreet om de openbaarmaking van deze informatie te weigeren. Voormeld artikel bepaalt dat, tenzij de aanvraag betrekking heeft op milieu-informatie, de overheidsinstanties, vermeld in artikel II.28, § 1, 3° een aanvraag tot openbaarmaking afwijzen als ze van oordeel zijn dat het belang van de openbaarheid niet opweegt tegen de bescherming van het belang van het vertrouwelijke karakter van commerciële en industriële informatie, als die informatie beschermd wordt om een gelegitimeerd economisch belang te vrijwaren, tenzij degene van wie de informatie afkomstig is met de openbaarheid instemt.

De uitzonderingsgrond van het artikel II.35 3° Bestuursdecreet wil verhinderen dat vertrouwelijke en bedrijfseigen informatie openbaar wordt gemaakt, om zo te vermijden dat, door inzicht te geven in de bedrijfsstrategie en de economische politiek van de onderneming, aan concurrenten een competitief voordeel wordt verschaft.

Wat betreft de eenheidsprijzen erkent de beroepsinstantie dat die inderdaad als commerciële informatie met een vertrouwelijk karakter worden beschouwd, waarvan de vertrouwelijkheid beschermd wordt om een gelegitimeerd economisch belang van de firma in kwestie te vrijwaren. Indien de door de firma ■■■, gehanteerde eenheidsprijzen openbaar zouden worden gemaakt, kan dit haar concurrentiepositie aantasten bij het deelnemen aan nieuwe overheidsopdrachten. Concurrentiële firma's kunnen hun geboden prijzen hierop afstemmen en daardoor meer kans maken om de opdrachten binnen te halen.

Eenheidsprijzen moeten dus beschouwd worden als gevoelige commerciële informatie in hoofde van ■■■. Het belang van de openbaarheid van de voormelde eenheidsprijzen weegt in casu dan ook niet op tegen de bescherming van het belang dat gepaard gaat met het hiervoor geciteerde vertrouwelijke karakter van de commerciële informatie. De beroepsinstantie is bijgevolg van oordeel dat alle informatie inzake eenheidsprijzen in de gevraagde facturen aan de openbaarmaking moet worden onttrokken, verwijzende naar de toepassing van artikel II.35, 3° van het Bestuursdecreet.

De beroepsinstantie merkt wel op dat voor de werkposten waar de totaalprijzen niet overeenstemmen met de eenheidsprijzen omdat de aantallen meer dan "1" bedragen, de totaalprijs wel dient te worden vrijgegeven, maar dat de aantallen dan wel moeten worden afgeschermd. Uit de totaalprijs en de aantallen kan immers eenvoudig de eenheidsprijs worden berekend. Totaalprijzen kunnen in die omstandigheden worden vrijgegeven aangezien zij de (stuk)prijs tegen dewelke de onderneming haar werkzaamheden in de markt zet, niet onthullen. Hetzelfde geldt voor de werkposten die niet werden aangewend en waarvan het aantal "0" bedraagt. Hierdoor komt de vrijgave van de totaalprijzen tegemoet aan de vereiste transparantie in het kader van de toewijzing van de opdracht.

Voorts ziet de beroepsinstantie niet in hoe de vrijgave van de BTW percentages het commerciële belang van de betrokken firma kan schaden.

De beroepsinstantie oordeelt bijgevolg dat, in toepassing van artikel II.35 3° Bestuursdecreet, volgende informatie zoals weergegeven in de door verzoeker gevraagde facturen, dient te worden afgeschermd:

- De tabel "Eenheidsprijs": alle bedragen
- De tabel "Aantal": alle aantallen anders dan "1"
- De tabel "Totaal": alle bedragen waarbij de weergegeven aantallen in de tabel "Aantal" gelijk zijn aan "1"

Voormelde uitzonderingsgrond heeft echter een relatief karakter, dit wil zeggen dat het door dit artikel beschermde belang dient afgewogen te worden tegenover het openbaar belang dat met de openbaarmaking van een bestuursdocument is gediend. De beroepsinstantie is van mening dat er in casu geen openbaar belang, zoals geduid in de parlementaire voorbereiding, gemoeid is met de openbaarmaking van de betrokken informatie. De memorie van toelichting stelt immers m.b.t. de belangenafweging het volgende: "De uitzonderingen worden alleen ingeroepen als het belang van de openbaarheid niet primeert. Daarmee wordt bedoeld: een met de openbaarmaking gediend openbaar belang. Deze bepaling betekent dus niet dat de private belangen van de aanvrager moeten afgewogen worden tegenover de belangen die met de uitzonderingen beschermd worden. Het gaat om het belang van de gemeenschap: de openbare orde, de veiligheid van de bevolking, grote maatschappelijke issues, globale bescherming van het leefmilieu enzovoort.." (Parl.St. VI.Parl. 2017-18, 1656/1, 56).

In toepassing van artikel II.35, 3° Bestuursdecreet heeft de stad Lokeren bij de firma ■■■ nagevraagd of zij bereid was om de vermelde vertrouwelijke informatie openbaar te maken. ■■■ heeft daartoe echter uitdrukkelijk geen toestemming gegeven.

Conform artikel 11.45 Bestuursdecreet moet een aanvraag tot openbaarheid gedeeltelijk worden ingewilligd indien de informatie waarop een uitzondering van toepassing is, samen met andere informatie in een bestuursdocument opgenomen is, en het mogelijk is om de informatie die niet openbaar kan gemaakt worden, te scheiden van de andere informatie.

Volgens het oordeel van de beroepsinstantie is dat in casu effectief het geval, en kan de hierboven opgesomde informatie (eenheidsprijzen en aantallen), die niet voor openbaarmaking in aanmerking komt, perfect worden gescheiden van de informatie die wel kan worden vrijgegeven.

Het beroep wordt bijgevolg als **deels ongegrond en deels gegrond** beschouwd.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van ■■■ van 9 januari 2024 tegen de gedeeltelijke weigeringsbeslissing vanwege de stad Lokeren van 14 december 2023 wordt als **ontvankelijk en deels ongegrond en deels gegrond** beschouwd.

Bijgevolg dient de stad Lokeren aan verzoeker een afschrift te verlenen van de vorderingsstaat van de door de firma ■■■ uitgevoerde werken in de Beukendreef in Lokeren, met weglating van de volgende informatie:

- De tabel "Eenheidsprijs": alle bedragen
- De tabel "Aantal": alle aantallen anders dan "1"
- De tabel "Totaal": alle bedragen waarbij de weergegeven aantallen in de tabel "Aantal" gelijk zijn aan "1."

Geen toestemming tot hergebruik van bestuursdocumenten

In zoverre dit beroep gegrond werd verklaard, geldt dat deze inwilliging van de aanvraag tot openbaarmaking GEEN toestemming inhoudt om de gevraagde bestuursdocumenten te hergebruiken, als vermeld in titel II, hoofdstuk 4 van het Bestuursdecreet van 7 december 2018 (zie artikel 11.44, §3, van het Bestuursdecreet).

Brussel, 2 februari 2024

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter