

Vlaamse overheid
Beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur
en hergebruik van overheidsinformatie
Afdeling openbaarheid van bestuur
Koning Albert II laan 15, bus 207
1210 BRUSSEL
T : 02 553 57 25
Mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer: OVB/2025/022

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

Met zijn bericht van 21 januari 2025 gericht aan de gemeente Aartselaar, hierna het bestuur, verzoekt ■■■, hierna de verzoeker, om hem per perceel, de naam van het bedrijf, het ondernemingsnummer en het bedrag van de offerte van het bedrijf in kwestie te bezorgen in verband met een door de gemeente Aartselaar gepubliceerde overheidsopdracht "Ontwikkeling, onderhoud en hosting van gemeentelijke website, website cultureel centrum Aartselaar en website Dok~3."

Het bestuur antwoordt op dezelfde dag aan de verzoeker dat zijn verzoek wordt afgewezen omdat het bekendmaken van deze bedragen een impact kan hebben op verdere onderhandelingen en een eventueel Best and Final Offer.

Op 21 januari 2025 werd door de verzoeker beroep ingesteld tegen het antwoord van het bestuur. Dit beroep werd geregistreerd op 23 januari 2025.

Op 3 maart 2025 werd de termijn waarbinnen uitspraak dient te worden gedaan door de beroepsinstantie, verlengd tot 45 dagen, zoals voorzien in het artikel II.50, §1, tweede lid, van het Bestuursdecreet.

Ontvankelijkheid van het beroep

Het initiële openbaarheidsverzoek dateert van 21 januari 2025.

De beslissing van het bestuur dateert van 21 januari 2025. Die beslissing maakt geen melding van de beroepstermijn en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel II.43, §1, derde lid van het Bestuursdecreet

Het ingediende beroep van 21 januari 2025 is bijgevolg **tijdig** ingediend en **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. Inhoud van het beroepsschrift

Verzoeker dient een beroepsschrift in omdat zijn vraag om openbaarmaking door het bestuur wordt geweigerd. Als argumentering vermeldt hij het volgende:

"Ik ben niet tevreden met het verkregen antwoord, en wens hiertegen in beroep te gaan. Het liefst zou ik ook willen dat de bedragen gepubliceerd worden op de website van de overheid (BOSA, publicprocurement.be). Als dat niet kan, zou ik ze graag zelf publiceren op de website waar ik verantwoordelijk voor ben: www.tenderwolf.com, waar we alle mogelijke info over overheidsopdrachten publiceren. Het is mijn overtuiging dat een transparante markt van overheidsopdrachten de prijzen voor overheidsopdrachten zal doen dalen, en dus dit komt de ganse samenleving en dus alle burgers ten goede."

2. Standpunt van het bestuur

Bij bericht van 4 maart 2025 bezorgt het bestuur zijn standpunt en de bijhorende documenten aan de beroepsinstantie. Hierbij wordt het volgende benadrukt: *"De betreffende opdracht werd gegund via een onderhandelingsprocedure met voorafgaande bekendmaking. Op het moment van de aanvraag was de vergelijking van de offertes nog niet afgerond. Het viel op dat er een aanzienlijk verschil bestond tussen de ingediende offerteprijzen, wat verdere verantwoording vereiste binnen het evaluatieproces. De initiële prijszetting vormt in dit geval een essentieel onderdeel van de onderhandelingsstrategie. Vroegtijdige openbaarmaking van deze gegevens kon de lopende onderhandelingen beïnvloeden en de onderhandelingspositie van de aanbestedende dienst ondermijnen."*

3. Standpunt van de beroepsinstantie

De gemeente deelt aan de beroepsinstantie mee dat het over een opdracht gaat die wordt gegund via een onderhandelingsprocedure met een voorafgaande bekendmaking. Het proces-verbaal van opening van die opdracht wordt gepubliceerd op het e-procurement platform van de FOD Beleid en Ondersteuning.

De gemeente bezorgt op 4 maart 2025 de publicatiegegevens aan de beroepsinstantie. Uit de meegedeelde documenten blijkt dat 12 kandidaten, waarvan de gegevens worden gepubliceerd, hebben ingeschreven voor de overheidsopdracht die de gemeente heeft uitgeschreven en gepubliceerd.

Uit zijn beroepsschrift blijkt dat de verzoeker, via het gepubliceerde proces-verbaal van opening van de overheidsopdracht, beschikt over de naam, het adres en het ondernemingsnummer van de kandidaten voor de overheidsopdracht. Omdat er geen bedragen worden meegedeeld in die publicatie, verzoekt hij de gemeente om hem die financiële informatie te bezorgen.

De gemeente bevestigt wat ook aan de verzoeker werd meegedeeld, met name dat de bekendmaking van de bedragen die door de verschillende kandidaten worden ingediend wordt geweigerd omdat dit de nog te voeren onderhandelingen van het bestuur met de kandidaten bemoeilijkt.

Zoals hiervoor vermeld wordt betreft het in casu een opdracht via een onderhandelingsprocedure met voorafgaande bekendmaking. Op het moment van de aanvraag was de vergelijking van de offertes nog niet afgerond. Het bestuur deelt de beroepsinstantie mee dat er een aanzienlijk verschil bestaat tussen de ingediende offerteprijzen, en dat dit een verdere verklaring en verantwoording vereist, wat zal plaatsvinden binnen het evaluatie- en onderhandelingsproces.

Het bestuur stelt terecht dat, binnen de context van een onderhandelingsprocedure, de initiële prijszetting een essentieel onderdeel vormt van de onderhandelingsstrategie. De beroepsinstantie sluit zich aan bij de bevinding van het bestuur dat een vroegtijdige openbaarmaking van deze gegevens de lopende onderhandelingen beïnvloedt en de onderhandelingspositie van de aanbestedende dienst ondermijnt.

De beroepsinstantie verwijst in dit verband naar de regels die van toepassing zijn ter bescherming van het economisch en financieel belang van de partijen, in het bijzonder dit van het bestuur. De door de kandidaten opgegeven bedragen zijn slechts een initiële prijszetting die binnen de hier gehanteerde onderhandelingsprocedure, weliswaar een essentieel element vormen, maar niet vrij zijn van nuancering tijdens de nog te voeren onderhandelingen.

Dit houdt in dat zolang die onderhandelingen niet definitief zijn afgerond, de bedragen niet vaststaan. De beroepsinstantie sluit zich aan bij de bevinding van het bestuur dat de bekendmaking van de bedragen ingediend door de verschillende kandidaten, leidt tot een inperking van de beleidsmarge van het bestuur bij de onderhandelingen. Voor die financiële informatie is, volgens de beroepsinstantie, de toepassing van het artikel II.35 1° Bestuursdecreet, met name de uitzonderingsgrond die de openbaarheid uitsluit ter bescherming van een economisch, financieel of commercieel belang van de overheidsinstanties, noodzakelijk.

Die uitzonderingsgrond heeft een relatief karakter, dit wil zeggen dat het 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 gemoeid is met de openbaarmaking van de vermelde financiële informatie. De bedoeling van de verzoeker bij de openbaarmaking van de gevraagde informatie, met name *“dat een transparante markt van overheidsopdrachten de prijzen voor overheidsopdrachten zal doen dalen, en dus dit komt de ganse samenleving en dus alle burgers ten goede,”* is niet van aard om het legitieme recht op vrije onderhandelingen van het bestuur op te heffen. Het bestuur dient vanuit zijn principiële doelstelling als publiek orgaan, het lokale algemeen belang na te streven.

Om een correcte besteding van de publieke financiële middelen te garanderen, dient de toepassing van de overheidsopdrachtenregelgeving, in casu de onderhandelingsprocedure met voorafgaande bekendmaking, onverkort te worden gevrijwaard.

Om die reden wordt de door verzoeker opgevraagde informatie niet openbaar gemaakt in toepassing van artikel II.35, 1° Bestuursdecreet.

Het beroep wordt bijgevolg als **ongegrond** beoordeeld.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepsschrift van [REDACTED] van 21 januari 2025 tegen de weigeringsbeslissing van de gemeente Aartselaar van 21 januari 2025 wordt als ontvankelijk doch ongegrond beschouwd.

Brussel, 6 maart 2025

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter