> Retouradres Postbus 93144, 2509 AC Den Haag

[redacted]

[redacted]

Inkoop Uitvoering Centrum EZK

Bezoekadres
Prinses Beatrixlaan 2
2595 AL Den Haag

Postadres
Postbus 93144
2509 AC Den Haag

www.rvo.nl

Behandeld door
[redacted]

Datum 7 juli 2020
Betreft Besluit Wob-verzoek

Ons kenmerk
WOB/2020/063

Uw mail van
14 april 2020

Bijlage(n)
2

Geachte [redacted],

In uw e-mail van 14 april 2020, ontvangen op diezelfde datum, heeft u met een beroep op de Wet openbaarheid van bestuur (hierna: Wob) informatie verzocht over het meervoudige onderhandse inkooptraject Corporate Website TCMG.

U vraagt de volgende documenten: de beoordelingsformulieren.

De ontvangst van uw verzoek is schriftelijk bevestigd bij brief van 28 april 2020, kenmerk WOB/2020/063.

Verdaging
In de brief van 11 mei 2020 is de beslistermijn met vier weken verdaagd tot en met 9 juni 2020.

Opschorting
In de brief van 5 juni 2020 en de brief van 29 juni 2020 is aan u medegedeeld dat de beslistermijn is opgeschort tot en met uiterlijk 1 juli 2020 vanwege het vragen van een zienswijze aan een derde. De gevraagde beoordelingsformulieren hebben namelijk betrekking op uw offerte en op die van een concurrent.

Ik heb een zienswijze eerder ontvangen, de uiterlijke beslistermijn is daarmee 7 juli 2020 geworden.

Wettelijk kader
Uw verzoek valt zowel onder de reikwijdte van de Aanbestedingswet 2012 (hierna: Aw) als onder de reikwijdte van de Wob. Voor de relevante Aw en Wob-artikelen verwijs ik u naar de bijlage 1.

Inventarisatie documenten
Op basis van uw verzoek zijn in totaal acht documenten aangetroffen. Deze documenten zijn opgenomen in een inventarislijst, die als bijlage 2 bij dit besluit is gevoegd. In dit besluit wordt verwezen naar de corresponderende nummers uit de inventarislijst, zodat per document duidelijk is wat is besloten.

Zienswijzen
U bent er over geïnformeerd in de brief van 5 juni 2020 dat er een derde belanghebbende is bij de openbaarmaking van de documenten met nummers één

tot en met vier en dat deze in de gelegenheid is gesteld hierover zijn zienswijze te geven.

De zienswijze van de derde belanghebbende heb ik in mijn belangenafweging meegenomen. Zie het onderdeel Overwegingen van dit besluit.

Besluit

Gedeeltelijke openbaarmaking

Ik heb besloten deels aan uw verzoek tegemoet te komen en de informatie waarom u verzocht, opgenomen in de documenten met nummers één tot en met acht deels openbaar te maken.
Voor de motivering verwijs ik naar onderdeel Overwegingen van dit besluit.

Overwegingen

Algemene overweging: openbaarheid t.a.v. een ieder

Allereerst wil ik u wijzen op het volgende. Ingevolge artikel 3, vijfde lid, van de Wob, wordt een verzoek om informatie ingewilligd met inachtneming van het bepaalde in de artikelen 10 en 11.
Het recht op openbaarmaking op grond van de Wob dient uitsluitend het publieke belang van een goede en democratische bestuursvoering. Het komt iedere burger in gelijke mate toe. Daarom kan ten aanzien van de openbaarheid geen onderscheid worden gemaakt naar gelang de persoon of de bedoeling of belangen van de verzoeker. Bij de te verrichten belangenafweging worden dan ook betrokken het algemene belang bij openbaarmaking van de gevraagde informatie en de door de weigeringsgronden te beschermen belangen, maar niet het specifieke belang van de verzoeker.

Evenmin kent de Wob een beperkte vorm van openbaarmaking. Dit betekent dat openbaarmaking van de gevraagde documenten uitsluitend aan u op grond van de Wob niet mogelijk is. Indien ik aan u de betreffende documenten verstrek, moet ik deze ook aan anderen geven indien zij daarom verzoeken. Ik heb u hierop gewezen aangezien een deel van de documenten uw eigen offerte betreffen en die ook deels openbaar worden gemaakt op uw verzoek. In dat licht vindt de onderstaande belangenafweging/vinden de onderstaande belangenafwegingen dan ook plaats.

Verhouding tussen de Aanbestedingswet 2012 (Aw) en de Wob

De Aw is een wet in formele zin als bedoeld in artikel 2 van de Wob en kent in het artikel 2.57 een bijzondere openbaarmakingsregeling, specifiek voor informatie in het kader van een aanbestedingsprocedure, die voorrang heeft op de algemene openbaarmakingsregeling in de Wob (ABRvS 28 augustus 2013, ECLI:NL:RVS:2013:888). Indien de geheimhoudingsplichten in de Aw geen beletsel vormen voor het verstrekken van informatie dient aan de hand van de criteria van de Wob te worden bezien of er andere belangen spelen die aan openbaarmaking in de weg staan (Kamerstukken II 2009/10, 32 440 nr. 3, blz. 69-70). Voor uw verzoek betekent dit dat ik bij de bij mijn organisatie aanwezige informatie eerst moet beoordelen of deze onder artikel 2.57 Aw valt. Is dat niet het geval, dan moet ik beoordelen of op deze informatie een van de uitzonderingsgronden in artikel 10 en 11 van de Wob van toepassing is.

Beoordeling op grond van artikel 2.57 Aw

Op grond van artikel 2.57, eerste lid, Aw, maakt een aanbestedende dienst, onverminderd het in die wet bepaalde, informatie die hem door een ondernemer als vertrouwelijk is verstrekt niet openbaar.

Op grond van artikel 2.57, tweede lid, van die wet, maakt een aanbestedende dienst, onverminderd het in die wet bepaalde, geen informatie openbaar uit aanbestedingsstukken of andere documenten die de dienst heeft opgesteld in verband met een aanbestedingsprocedure, indien die informatie kan worden gebruikt om de mededinging te vervalsen.

Dit artikel geldt zowel tijdens als na afloop van de aanbestedingsprocedure. De door u gevraagde documenten zijn de beoordelingsformulieren. Weliswaar zijn de beoordelingsformulieren niet door de ondernemers verstrekt, maar in de formulieren staat informatie wat rechtstreeks uit de offertes komt en wat vertrouwelijk is verstrekt. Deze informatie kan naar mijn oordeel gebruikt worden om de concurrentie te vervalsen, omdat het laat zien welke diensten kunnen worden geleverd, hoe die tot stand komen en welke strategieën daaraan ten grondslag liggen. Het betreft hier informatie die ziet op de initiële aanbestedingsprocedure die door marktpartijen gebruikt kunnen worden om de mededinging in toekomstige vergelijkbare aanbestedingsprocedures te vervalsen. Ik maak deze informatie dan ook deels niet openbaar voor zover artikel 2.57 Aw daaraan in de weg staat.

Bij de beoordeling van de informatie uit de documenten waarop de Aanbestedingswet 2012 niet van toepassing is, baseer ik mijn overwegingen op grond van de Wob.

Beoordelingsgronden op grond van de Wob
Op de informatie uit de documenten met de nummers één tot en met acht zijn tevens de uitzonderingsgronden in de Wob van toepassing. Een deel van de informatie valt uitsluitend onder de Wob. Het betreft hier onder andere persoonsgegevens, voor zover deze niet gebruikt kunnen worden om de mededinging te vervalsen.

De eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer
Op grond van artikel 10, tweede lid, aanhef en onder e, van de Wob blijft verstrekking van informatie achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen het belang dat de persoonlijke levenssfeer wordt geëerbiedigd.

In de documenten met nummers één tot en met acht staan persoonsgegevens. Ik ben van oordeel dat t.a.v. deze gegevens het belang dat de persoonlijke levenssfeer wordt geëerbiedigd, zwaarder moet wegen dan het belang van openbaarheid. Daarom heb ik de persoonsgegevens verwijderd uit deze documenten.

Voor zover het de namen van ambtenaren betreft is hierbij het volgende van belang. Weliswaar kan, waar het gaat om beroepshalve functioneren van ambtenaren, slechts in beperkte mate een beroep worden gedaan op het belang van eerbiediging van hun persoonlijke levenssfeer. Dit ligt anders indien het betreft het openbaarmaken van namen van de ambtenaren. Namen zijn immers persoonsgegevens en het belang van eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer kan zich tegen het openbaarmaken daarvan verzetten. Daarbij is van belang dat het hier niet gaat om het opgeven van een naam aan een individuele burger die met een ambtenaar in contact treedt, maar om openbaarmaking van de naam in de zin van de Wob.

Beoordeling van de zienswijzen
In de zienswijze wordt verzocht de stukken in het geheel niet te verstrekken, op basis van artikel 2.57 Aw. Volgens de belanghebbende staat er in de formulieren vertrouwelijke informatie over haar werkwijze en zijn beoordelingen concurrentiegevoelig omdat die kunnen worden gebruikt om tot onjuiste oordeelsvorming over haar onderneming te komen. Bovendien mogen volgens belanghebbende geen gegevens over beoordelingen worden verstrekt op basis van artikel 11 van de Wob.

Anders dan de belanghebbende primair stelt, is volledige weigering van het Wob-verzoek niet nodig op basis van artikel 2.57 Aw. Niet alle informatie daarin valt onder de reikwijdte. Ook is niet aannemelijk dat elk oordeel in het formulier gebruikt kan worden om de mededinging te vervalsen. Voor zover de gegevens naar mijn oordeel wel onder de reikwijdte van artikel 2.57 Aw vallen, worden ze niet openbaar gemaakt. Ik ben voornemens om de overige gegevens wel openbaar te maken. Artikel 11 van de Wob staat daaraan niet in weg, aangezien het geanonimiseerd verstrekken van gegevens mogelijk is met oog op een goede bestuursvoering. Ook is er naar mijn oordeel geen sprake van onevenredige bevoordeling of benadeling als bedoeld in artikel 10, tweede lid, onder g van de Wob. Gegevens die mogelijk tot onevenredige bevoordeling of benadeling zouden kunnen leiden worden reeds door mij geweigerd op basis van artikel 2.57 Aw.

Wijze van openbaarmaking
Aangezien naar verwachting belanghebbenden bezwaar hebben tegen de openbaarmaking van de informatie vindt de feitelijke openbaarmaking van de documenten een tot en met acht niet eerder plaats, dan twee weken na dagtekening van deze beschikking, conform artikel 6, vijfde lid, van de Wob. Op deze wijze wordt aan deze belanghebbenden de mogelijkheid geboden om te proberen de openbaarmaking tegen te houden. Dit kan door het indienen van een bezwaarschrift bij de Minister van Economische Zaken en Klimaat, t.a.v. afdeling Juridische Zaken, postbus 40219, 8004 DE Zwolle en door daarnaast bij de rechtbank te verzoeken om, bij wijze van voorlopige voorziening, het onderhavige besluit tot openbaarmaking te schorsen. Indien binnen twee weken na dagtekening van dit besluit een bezwaarschrift is ingediend en een verzoek om voorlopige voorziening is gedaan, wordt de uitspraak van de voorzieningenrechter afgewacht, voordat tot daadwerkelijke openbaarmaking wordt overgegaan.

Plaatsing op internet
De openbaar gemaakte stukken worden op www.rijksoverheid.nl geplaatst, tenzij er sprake is van een individueel dossier.

Afschrift aan belanghebbenden
Een afschrift van dit besluit zend ik aan belanghebbenden.

Ik vertrouw erop u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd. U kunt contact opnemen met [redacted] indien u nog vragen heeft over de status en de termijn van afhandeling van uw verzoek.

Hoogachtend,

De Minister van Economische Zaken en Klimaat,
namens deze en in opdracht van [redacted]:

gelet op de aanwijzingen van de Minister-President wordt er thuisgewerkt waardoor het tot 1 september 2020 helaas niet mogelijk is om de brief fysiek te laten ondertekenen

[redacted]
Teammanager Inkoop Uitvoering Centrum EZK

De bezwaarclausule
Een belanghebbende die bezwaar heeft tegen de weigering om informatie openbaar te maken kan binnen zes weken na de dag waarop dit is bekend gemaakt een bezwaarschrift indienen. Het bezwaarschrift moet door de indiener zijn ondertekend en bevat ten minste zijn naam en adres, de dagtekening, een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar is gericht en de gronden waarop het bezwaar rust. Dit bezwaarschrift moet worden gericht aan: de Minister van Economische Zaken en Klimaat, t.a.v. afdeling Juridische Zaken, postbus 40219, 8004 DE Zwolle.

Een belanghebbende die openbaarmaking van informatie wil voorkomen, kan binnen twee weken na de dag waarop dit besluit is bekend gemaakt, een bezwaarschrift indienen en de voorzieningenrechter vragen het besluit tot openbaarmaking voor de duur van de procedure te schorsen.

Bijlage 1 – Relevante artikelen uit de Aw en Wob

Aanbestedingswet 2012 (Aw)

Artikel 2.57 AW

1 Onverminderd het in deze wet bepaalde maakt een aanbestedende dienst informatie die hem door een ondernemer als vertrouwelijk is verstrekt niet openbaar.

2 Onverminderd het in deze wet bepaalde maakt een aanbestedende dienst geen informatie openbaar uit aanbestedingsstukken of andere documenten die de dienst heeft opgesteld in verband met een aanbestedingsprocedure, indien die informatie kan worden gebruikt om de mededinging te vervalsen.

Wob

Artikel 1

In deze wet en de daarop berustende bepalingen wordt verstaan onder:

a. document: een bij een bestuursorgaan berustend schriftelijk stuk of ander materiaal dat gegevens bevat;
b. bestuurlijke aangelegenheid: een aangelegenheid die betrekking heeft op beleid van een bestuursorgaan, daaronder begrepen de voorbereiding en de uitvoering ervan;
c. intern beraad: het beraad over een bestuurlijke aangelegenheid binnen een bestuursorgaan, dan wel binnen een kring van bestuursorganen in het kader van de gezamenlijke verantwoordelijkheid voor een bestuurlijke aangelegenheid;
d. niet-ambtelijke adviescommissie: een van overheidswege ingestelde instantie, met als taak het adviseren van een of meer bestuursorganen en waarvan geen ambtenaren lid zijn, die het bestuursorgaan waaronder zij ressorteren adviseren over de onderwerpen die aan de instantie zijn voorgelegd. Ambtenaren, die secretaris of adviserend lid zijn van een adviesinstantie, worden voor de toepassing van deze bepaling niet als leden daarvan beschouwd;
e. ambtelijke of gemengd samengestelde adviescommissie: een instantie, met als taak het adviseren van één of meer bestuursorganen, die geheel of gedeeltelijk is samengesteld uit ambtenaren, tot wier functie behoort het adviseren van het bestuursorgaan waaronder zij ressorteren over de onderwerpen die aan de instantie zijn voorgelegd;
f. persoonlijke beleidsopvatting: een opvatting, voorstel, aanbeveling of conclusie van een of meer personen over een bestuurlijke aangelegenheid en de daartoe door hen aangevoerde argumenten;
g. milieu-informatie: hetgeen daaronder wordt verstaan in artikel 19.1a van de Wet milieubeheer;
h. hergebruik: het gebruik van informatie die openbaar is op grond van deze of een andere wet en die is neergelegd in documenten berustend bij een overheidsorgaan, voor andere doeleinden dan het oorspronkelijke doel binnen de publieke taak waarvoor de informatie is geproduceerd;

i.overheidsorgaan:

1°. een orgaan van een rechtspersoon die krachtens publiekrecht is ingesteld, of
2°. een ander persoon of college, met enig openbaar gezag bekleed.

Artikel 3

1. Een ieder kan een verzoek om informatie neergelegd in documenten over een bestuurlijke aangelegenheid richten tot een bestuursorgaan of een onder verantwoordelijkheid van een bestuursorgaan werkzame instelling, dienst of bedrijf.
2. De verzoeker vermeldt bij zijn verzoek de bestuurlijke aangelegenheid of het daarop betrekking hebbend document, waarover hij informatie wenst te ontvangen.
3. De verzoeker behoeft bij zijn verzoek geen belang te stellen.
4. Indien een verzoek te algemeen geformuleerd is, verzoekt het bestuursorgaan de verzoeker zo spoedig mogelijk om zijn verzoek te preciseren en is het hem daarbij behulpzaam.
5. Een verzoek om informatie wordt ingewilligd met inachtneming van het bepaalde in de artikelen 10 en 11.

Artikel 6

1. Het bestuursorgaan beslist op het verzoek om informatie zo spoedig mogelijk, doch uiterlijk binnen vier weken gerekend vanaf de dag na die waarop het verzoek is ontvangen.
2. Het bestuursorgaan kan de beslissing voor ten hoogste vier weken verdagen. Van de verdaging wordt voor de afloop van de eerste termijn schriftelijk gemotiveerd mededeling gedaan aan de verzoeker.
3. Onverminderd artikel 4:15 van de Algemene wet bestuursrecht wordt de termijn voor het geven van een beschikking opgeschort gerekend vanaf de dag na die waarop het bestuursorgaan de verzoeker meedeelt dat toepassing is gegeven aan artikel 4:8 van de Algemene wet bestuursrecht, tot de dag waarop door de belanghebbende of belanghebbenden een zienswijze naar voren is gebracht of de daarvoor gestelde termijn ongebruikt is verstreken.
4. Indien de opschorting, bedoeld in het derde lid, eindigt, doet het bestuursorgaan daarvan zo spoedig mogelijk mededeling aan de verzoeker, onder vermelding van de termijn binnen welke de beschikking alsnog moet worden gegeven.
5. Indien het bestuursorgaan heeft besloten informatie te verstrekken, wordt de informatie verstrekt tegelijk met de bekendmaking van het besluit, tenzij naar verwachting een belanghebbende bezwaar daar tegen heeft, in welk geval de informatie niet eerder wordt verstrekt dan twee weken nadat de beslissing is bekendgemaakt.
6. Voor zover het verzoek betrekking heeft op het verstrekken van milieu-informatie:
    a. bedraagt de uiterste beslistermijn in afwijking van het eerste lid twee weken indien het bestuursorgaan voornemens is de milieu-informatie te verstrekken terwijl naar verwachting een belanghebbende daar bezwaar tegen heeft;
    b. kan de beslissing slechts worden verdaagd op grond van het tweede lid, indien de omvang of de gecompliceerdheid van de milieu-informatie een verlenging rechtvaardigt;
    c. zijn het derde en vierde lid niet van toepassing.

Artikel 10

1. Het verstrekken van informatie ingevolge deze wet blijft achterwege voor zover dit:
    a. de eenheid van de Kroon in gevaar zou kunnen brengen;
    b. de veiligheid van de Staat zou kunnen schaden;

c. bedrijfs- en fabricagegegevens betreft, die door natuurlijke personen of rechtspersonen vertrouwelijk aan de overheid zijn meegedeeld;
d. persoonsgegevens betreft als bedoeld in paragraaf 2 van hoofdstuk 2 van de Wet bescherming persoonsgegevens, tenzij de verstrekking kennelijk geen inbreuk op de persoonlijke levenssfeer maakt.

2. Het verstrekken van informatie ingevolge deze wet blijft eveneens achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:
a. de betrekkingen van Nederland met andere staten en met internationale organisaties;
b. de economische of financiële belangen van de Staat, de andere publiekrechtelijke lichamen of de in artikel 1a, onder c en d, bedoelde bestuursorganen;
c. de opsporing en vervolging van strafbare feiten;
d. inspectie, controle en toezicht door bestuursorganen;
e. de eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer;
f. het belang, dat de geadresseerde erbij heeft als eerste kennis te kunnen nemen van de informatie;
g. het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling van bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen dan wel van derden.

3. Het tweede lid, aanhef en onder e, is niet van toepassing voorzover de betrokken persoon heeft ingestemd met openbaarmaking.

4. Het eerste lid, aanhef en onder c en d, het tweede lid, aanhef en onder e, en het zevende lid, aanhef en onder a, zijn niet van toepassing voorzover het milieu-informatie betreft die betrekking heeft op emissies in het milieu. Voorts blijft in afwijking van het eerste lid, aanhef en onder c, het verstrekken van milieu-informatie uitsluitend achterwege voorzover het belang van openbaarmaking niet opweegt tegen het daar genoemde belang.

5. Het tweede lid, aanhef en onder b, is van toepassing op het verstrekken van milieu-informatie voor zover deze handelingen betreft met een vertrouwelijk karakter.

6. Het tweede lid, aanhef en onder g, is niet van toepassing op het verstrekken van milieu-informatie.

7. Het verstrekken van milieu-informatie ingevolge deze wet blijft eveneens achterwege voorzover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:
a. de bescherming van het milieu waarop deze informatie betrekking heeft;
b. de beveiliging van bedrijven en het voorkomen van sabotage.

8. Voorzover het vierde lid, eerste volzin, niet van toepassing is, wordt bij het toepassen van het eerste, tweede en zevende lid op milieu-informatie in aanmerking genomen of deze informatie betrekking heeft op emissies in het milieu.

Bijlage 2 – Inventarislijst

Nr.	Document	Beoordeling	Aw / Wob	Afzender	Opsteller
1.	Beoordelingsformulier – Leverancier 1 – Beoordelaar 1	Deels openbaar	2.57 Aw 10.2.e	n.v.t.	RVO
2.	Beoordelingsformulier – Leverancier 1 – Beoordelaar 2	Deels openbaar	2.57 Aw 10.2.e	n.v.t.	RVO
3.	Beoordelingsformulier – Leverancier 1 – Beoordelaar 3	Deels openbaar	2.57 Aw 10.2.e	n.v.t.	RVO
4.	Beoordelingsformulier – Leverancier 1 – Beoordelaar 4	Deels openbaar	2.57 Aw 10.2.e	n.v.t.	RVO
5.	Beoordelingsformulier – Leverancier 2 – Beoordelaar 1	Deels openbaar	2.57 Aw 10.2.e	n.v.t.	RVO
6.	Beoordelingsformulier – Leverancier 2 – Beoordelaar 2	Deels openbaar	2.57 Aw 10.2.e	n.v.t.	RVO
7.	Beoordelingsformulier – Leverancier 2 – Beoordelaar 3	Deels openbaar	2.57 Aw 10.2.e	n.v.t.	RVO
8.	Beoordelingsformulier – Leverancier 2 – Beoordelaar 4	Deels openbaar	2.57 Aw 10.2.e	n.v.t.	RVO