

Afdeling	: OCSW - Onderwijs, Cultuur, Sport en Welzijn	B&W-voorstel: DJ-1744198
Naam opsteller voorstel	: Paul Hecker (0495-575641)	Zaaknummer: 1590012
Portefeuillehouder	: M.J. (Martijn) van den Heuvel Msc.	Publicatie: Openbaar

Onderwerp

Bezwaarschrift Wilhelmina '08.

Voorstel

1. Kennis te nemen van het bezwaarschrift Wilhelmina '08.
2. Bezwaarschrift ontvankelijk en ongegrond te verklaren.

Inleiding

Op 22 februari 2022 is door voetbalvereniging Wilhelmina '08, een bezwaarschrift ingediend gericht tegen het besluit, verzonden d.d. 12 januari 2022, waarbij is besloten het verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur te weigeren c.q. af te wijzen.

Op 15 november 2021 heeft Wilhelmina '08 per brief een verzoek op grond van de Wet openbaarheid van bestuur ("Wob") ingediend. Hierbij is met een beroep op de Wet openbaarheid van bestuur verzocht om de navolgende gegevens te verstrekken:

1. Verstrekking van de actuele bestekprijzen over de jaren 2013 t/m 2016 met daarbij de onderbouwing hoe deze bestekprijzen zijn samengesteld;
2. Verstrekking van alle memo's, brieven en voorstellen van de Afdeling OCSW aan het college en de gemeenteraad die geleid hebben tot het maximeren van de onderhoudssubsidie voor Wilhelmina'08 op Drakesteijn bij de "Subsidieregeling Sport Weert 2017".

Bij besluit van 12 januari 2022 heeft uw college besloten het verzoek zoals beschreven onder punt 1 te weigeren en het verzoek zoals beschreven onder punt 2 af te wijzen.

Ten aanzien van de onder punt 2 genoemde documenten is aangegeven dat al deze documenten openbaar zijn. In het bestreden besluit hebben wij de vindplaats van de genoemde documenten benoemd.

Weert, 5 juli 2022	S		B	W	W	W	W	W
	MM		RV	MvdH	WvE	SW	LS	MF
		akkoord						
		bespreken						

Soort besluit: Besluit college

In te vullen door het B&W secretariaat:

- Akkoord
 Niet akkoord
 Akkoord met tekstuele aanpassing door portefeuillehouder
 Gewijzigde versie
 Anders, nl.:

Beslissing d.d.: 19 juli 2022

Nummer: 17

De secretaris

Hetgeen door Wilhelmina '08 is gevraagd onder punt 1, is geweigerd op grond van artikel 2.57 van de Aanbestedingswet 2012.

Het bezwaarschrift van Wilhelmina '08 richt zich tegen de weigering documenten te verstrekken op grond van artikel 2.57 Aanbestedingswet 2012.

Beoogd(e) doel(en)

Een beslissing te nemen op het bezwaarschrift.

Te behalen resultaten

Niet van toepassing.

Uit te voeren activiteiten

Niet van toepassing.

Argumenten

Grondslag weigering

Wilhelmina '08 is het niet eens met de grondslag van de weigering, artikel 2.57 Aanbestedingswet 2012. Zij zijn van mening dat dit artikel onder de huidige omstandigheden niet van toepassing is. Er is immers op dit moment geen sprake van een aanbestedingsprocedure. Het gaat om gegevens uit het verleden. Van concurrentievervalsing kan dan ook geen sprake zijn.

Sinds 1 mei 2022 is de Wob vervangen door de Wet open overheid (Woo). Een beslissing op bezwaar na 1 mei 2022 moet met inachtneming van de Woo worden genomen.

Op grond van artikel 2 van de Wob werd de Aanbestedingswet 2012 gezien als een wet in formele zin. Artikel 2.57 kent een bijzondere openbaarmakingsregeling, specifiek voor informatie in het kader van een aanbestedingsprocedure, die voorrang heeft op de algemene openbaarmakingsregeling in de (toenmalige) Wob (ABRvS 28 augustus 2013, ECU:NL:RVS:2013:888). Indien de geheimhoudingsplicht in de Aanbestedingswet 2012 geen beletsel vormt voor het verstrekken van informatie, diende aan de hand van de criteria van de Wob te worden bezien of er andere belangen spelen die aan openbaarmaking in de weg staan. Voor ingediende Wob-verzoeken betekende dit dat eerst moest worden beoordeeld of de aanwezige informatie onder artikel 2.57 van de Aanbestedingswet 2012 valt. Was dit niet het geval, dan moest beoordeeld worden of op deze informatie een van de uitzonderingsgronden in artikel 10 en 11 van de Wob (thans 5.1 en 5.2 van de Woo) van toepassing zijn. Bij de beoordeling van het Wob-verzoek is geconcludeerd dat artikel 2.57 Aanbestedingswet in de weg staat aan verstrekking van de gevraagde documenten.

Thans is in artikel 1.1 Woo bepaald dat eenieder recht heeft op toegang tot publieke informatie zonder dat daartoe een belang te hoeven stellen, behoudens bij deze wet gestelde beperkingen. Met andere woorden de toegang tot het recht op toegang tot publieke informatie kan alleen door de Woo zelf worden beperkt. Daarom is in deze artikel 8.8 Woo van belang. Hierin wordt verwezen naar een bijlage met een volledige lijst van de wetten waarin een van de Woo afwijkend openbaarheidsregime is opgenomen. Op deze lijst staat ook artikel 2.57 Aanbestedingswet 2012 genoemd.

Ook onder de Woo heeft artikel 2.57 Aanbestedingswet 2012 als een uitzondering op het algemene recht op toegang van publieke informatie te gelden.

Op grond van artikel 2.57, eerste lid, Aanbestedingswet 2012, 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.

Ten aanzien van de bezwaargrond dat de weigering ten onrechte is gebaseerd op artikel 2.57 Aanbestedingswet 2012 zijn wij van mening dat het primair besluit tot weigering terecht is gebaseerd op artikel 2.57 Aanbestedingswet.

Overleg met Wilhelmina '08

Door Wilhelmina '08 is in het bezwaarschrift aangegeven dat zij inzicht willen krijgen in de bedragen van de besteksprijzen over de jaren 2013 t/m 2016, zodat zij kunnen beoordelen of er sprake is geweest van een juiste berekening van de aan de vereniging uitbetaalde subsidie voor onderhoud van de terreinen op Drakesteijn.

Naar aanleiding van het ingediende bezwaarschrift heeft met een afvaardiging van het bestuur van Wilhelmina '08 op 30 maart 2022 nader overleg plaatsgevonden.

Tijdens dit overleg zijn de navolgende documenten (digitaal) verstrekt:

- Gunning Elco 2014;
- Gunning Elco 2015;
- Gunning Elco 2016;
- Inschrijvingsstaat 2014;
- Inschrijvingsstaat 2016;
- Staatje prijzen 210-2013;
- Groenbestek Weert 2016;
- Prijzen uitvoering groenbestek 2016;
- Bestek groot onderhoud sportvelden 2016.

Dit zijn alle gegevens waarover wij nog beschikken. Wij zijn van mening dat op deze wijze in volledigheid tegemoet is gekomen aan de wens van Wilhelmina '08 om inzicht in de gevraagde gegevens te krijgen.

Op de vraag aan Wilhelmina '08 of zij, nu zij de gevraagde gegevens hebben ontvangen, het bezwaarschrift willen intrekken, heeft Wilhelmina '08 negatief geantwoord.

Op 19 mei 2022 is per e-mail bericht de vraag gesteld wat de reden is dat het bezwaarschrift, ondanks dat de gevraagde stukken, voor zover beschikbaar, zijn verstrekt, wordt gehandhaafd.

Hierop is geen reactie meer ontvangen.

Kanttekeningen en risico's

Niet van toepassing.

Financiële, personele en juridische gevolgen

Tegen het besluit kan beroep bij de rechtbank Limburg worden aangetekend.

Overleg gevoerd met

Intern:

Ciska van der Kraan: beleidsadviseur OCSW
Wil op het Roodt: functioneel beheerder groen
Anne Schmidt: concern jurist

Extern:

Niet van toepassing.

Participatie

Met Wilhelmina '08 zijn diverse gesprekken gevoerd.

Communicatie

Wilhelmina '08 middels bijgevoegde beschikking van het besluit op de hoogte stellen.

Planning en uitvoering

Niet van toepassing.

Evaluatie

Niet van toepassing.

Bijlage(n)

- Bezwaarschrift;
- Beschikking op bezwaar