




provincie **HOLLAND**
ZUID

AANGETEKEND



Onderwerp

Besluit op Wob-verzoek Personenvervoer over Water

Geachte 

Gedeputeerde Staten

Contact:



wob@pzh.nl

Postadres Provinciehuis
Postbus 90602
2509 LP Den Haag
T 070 - 441 66 11
www.zuid-holland.nl

Datum

Ons kenmerk
PZH-2021-789753063
DOS-2021-0004973

Uw kenmerk

-

Bijlagen

-

Bij brief en e-mail van 19 juli 2021 heeft u bij het college van Gedeputeerde Staten van de Provincie Zuid-Holland (hierna: PZH) een informatie verzoek ingediend. U heeft met een beroep op de Wet openbaarheid van bestuur (hierna: Wob) verzocht om alle documenten en informatie rondom de concessieopdracht Personenvervoer over Water Rotterdam – Drechtsteden.

Wij geven hieronder de afzonderlijke aangelegenheden waarop uw verzoek betrekking heeft:

Bezoekadres
Zuid-Hollandplein 1
2596 AW Den Haag

Tram 9 en de buslijnen
90, 385 en 386 stoppen
dichtbij het
provinciehuis. Vanaf
station Den Haag CS is
het tien minuten lopen.
De parkeerruimte voor
auto's is beperkt.

Verzoek 1a:

Namens uw cliënt verzoekt u om een afschrift van alle (concept)documenten en informatie die verband houden met de (nieuwe) schepen die door Blue Amigo in het kalenderjaar 2022 zullen worden ingezet bij de uitvoering van de Opdracht. Het betreft in elk geval (concept)documenten en informatie met betrekking tot:

- de besluitvorming PZH, communicatie die tussen Blue Amigo en PZH heeft plaatsgevonden en/of (concept)afspraken die tussen Blue Amigo en PZH zijn gemaakt ten aanzien van de (nieuwe) schepen die bij de uitvoering van de Opdracht in het kalenderjaar 2022 zullen worden ingezet waaronder de besluitvorming van PZH, communicatie die tussen Blue Amigo en PZH heeft plaatsgevonden en/of (concept)afspraken die tussen Blue Amigo en PZH zijn gemaakt ten aanzien van de (al dan niet tijdige) levering van (nieuwe) schepen die bij de uitvoering van de Opdracht in het kalenderjaar 2022 zullen worden ingezet, daaronder in ieder geval begrepen de documentatie die Blue Amigo na gunning aan de PZH diende te verstrekken;

- Het noodscenario dat Blue Amigo aan PZH op basis van de aanbestedingsstukken bij haar inschrijving aan PZH moest verstrekken voor het geval dat de benodigde nieuwe schepen niet tijdig beschikbaar dreigen te zijn / zullen zijn;
- De besluitvorming van PZH, communicatie die tussen Blue Amigo en PZH heeft plaatsgevonden en/of (concept)afspraken die tussen Blue Amigo en PZH zijn gemaakt ten aanzien van voornoemd noodscenario, en;
- De verklaring van de scheepsbouwer waarnaar PZH in rnr. 48 van haar pleitnota d.d. 27 augustus 2020 verwijst inzake het kort geding tussen uw client en PZH over bovenstaande Aanbesteding en waarin — volgens PZH — wordt bevestigd dat de scheepsbouwer, Damen Shipyards, de nieuwe schepen van de Combinatie tijdig kan leveren en hiervoor de nodige werkzaamheden heeft opgestart.

Verzoek 1b:

Namens uw client verzoekt u om een afschrift van de overeenkomst (inclusief bijlagen) die door PZH met Blue Amigo is gesloten voor het verrichten van het POW per 1 januari 2022.

Verzoek 2:

Verder verzoekt u namens uw client om een afschrift van alle (concept)documenten en informatie die verband houden met de door Blue Amigo aangeboden bedieningstijd en frequentie op het traject Dordrecht-Rotterdam (en vice versa) en de door Blue Amigo uitgevoerde proefvaart van 17 augustus 2020. Het betreft in elk geval de volgende (concept)documenten en informatie met betrekking tot:

- het memo waarnaar Blue Amigo verwijst in rnr. 4.5 van haar Conclusie van Antwoord d.d. 24 augustus 2020;
- het rapport / memo van vervoerkundig adviesbureau Goudappel Coffeng waarnaar PZH verwijst in rnr. 2.36 van haar Conclusie van Antwoord d.d. 24 augustus 2020;
- De proefvaart die door Blue Amigo is uitgevoerd op 17 augustus 2020;
- Een afschrift van het memo waarnaar Blue Amigo verwijst in rnr. 4.5 van haar Conclusie van Antwoord d.d. 24 augustus 2020;
- Een afschrift van het rapport/memo van vervoerkundig adviesbureau Goudappel Coffeng waarnaar PZH verwijst in rnr. 2.36 van haar Conclusie van Antwoord d.d. 24 augustus 2020, en
- De tijdens de proefvaart van Blue Amigo 17 augustus 2020 door een onafhankelijke specialist geregistreerde gegevens van het navigatiesysteem aan boord.

Verzoek 3:

Tot slot verzoekt u namens uw client om een afschrift van alle overige (concept)documenten en informatie die zien op de implementatie van de Opdracht en op de aanloop naar de start van de (uitvoering van de) Overeenkomst. Het betreft in elk geval (concept)documenten en informatie met betrekking tot:

- De besluitvorming van PZH, communicatie die tussen Blue Amigo en PZH heeft plaatsgevonden en/of (concept)afspraken die tussen Blue Amigo en PZH zijn gemaakt in het kader van de implementatie van de Opdracht en de voortgang in verband met de naderende start van de (uitvoering van de) Overeenkomst, en;

- De besluitvorming van de PZH, communicatie die tussen Blue Amigo en PZH heeft plaatsgevonden en/of (concept)afspraken die tussen Blue Amigo en PZH zijn gemaakt in het kader van het maandelijkse directie-overleg tussen PZH en Blue Amigo.

Verloop van de procedure

Op 20 juli 2021 is de ontvangst van uw Wob-verzoek schriftelijk bevestigd per email.

Op 13 september 2021 is de beslistermijn per e-mail met vier weken verdaagd.

Wettelijk kader

Uw verzoek valt primair onder de reikwijdte van de Wob en voor een gedeelte onder de reikwijdte van de Aanbestedingswet 2012 (hierna: Aw). Voor de relevante wetsartikelen verwijs ik u naar bijlage 1.

Inventarisatie documenten

Op basis van uw verzoek zijn in totaal 55 documenten aangetroffen. Deze documenten zijn opgenomen in een inventarislijst, die als bijlage 2 bij dit besluit is gevoegd.

Zienswijzen

Bij de openbaarmaking van een of meerdere documenten zijn derde belanghebbenden betrokken. Wij hebben deze derde belanghebbenden vooraf gevraagd naar hun zienswijze over de voorgenomen openbaarmaking van de documenten. Twee derde belanghebbenden hebben een zienswijze ingediend. Deze zienswijzen hebben wij betrokken bij dit besluit en lichtten wij nader toe onder het kopje 'Overwegingen'.

Besluit

Wij hebben besloten uw verzoek gedeeltelijk te honoreren door de documenten zoals weergegeven op de inventarislijst, met de aldaar beschreven toegepaste weigeringsgronden, geheel of gedeeltelijk openbaar te maken. Voor de motivering verwijzen wij naar het onderdeel 'Overwegingen' in dit besluit. De inventarislijst maakt integraal onderdeel uit van dit besluit..

Overwegingen

Algemeen

In deze paragraaf zullen wij per weigeringsgrond als bedoeld in artikel 2.57 Aw en de artikelen 10 en 11 van de Wob toelichten waarom wij (deels) niet overgaan tot openbaarmaking van de gevraagde documenten. In de gedeeltelijk openbaar gemaakte documenten hebben wij sommige delen in zwart ofrood gelakt en dus niet openbaar gemaakt. Daarbij hebben wij voornamelijk, voor zover van toepassing, de weigeringsgronden als bedoeld in de artikelen 10 en 11 van de Wob vermeld. Bij delen van de documenten waar artikel 2.57 Aw in de weg staat aan openbaarmaking, hebben wij dit in de documenten (zwartgelakt), het besluit en de inventarislijst vermeld. Voor de documenten die wij in het geheel niet openbaar maken, hebben wij dit alleen in de inventarislijst vermeld.

Verhouding tussen de 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, ECU:NL:RVS:2013:888). Indien de geheimhoudingsplicht in de Aw geen beletsel vormt 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. Voor uw verzoek betekent dit dat wij voor de bij PZH aanwezige informatie eerst moeten beoordelen of deze onder artikel 2.57 Aw valt. Is dat niet het geval, dan moeten wij beoordelen of op deze informatie één van de uitzonderingsgronden in artikel 10 en 11 van de Wob van toepassing is.

Bescherming van de vertrouwelijkheid van overgelegde documenten en bescherming tegen vervalsing van de mededinging (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 documenten 2 en 3, 7, 13, 14, 20, 21, 22, 23, 24, 26, 27 zijn in het kader van de aanbestedingsprocedure ingediend. Het gaat om documenten die de Combinatie in de aanbestedingsprocedure vertrouwelijk aan PZH heeft verstrekt of door PZH zijn opgesteld en kunnen worden gebruikt om de mededinging te vervalsen.

Tevens gaat het hierbij om informatie uit onderzoeksopdrachten of eisen die aan de Opdracht worden gesteld en/of subgunningscriteria die worden genoemd. Deze informatie kan gebruikt worden om de mededinging te vervalsen in toekomstige vergelijkbare aanbestedingsprocedures. Daarom vallen deze documenten in beginsel onder de bijzondere openbaarmakingsregeling van artikel 2.57 Aw, waarvoor de Wob moet wijken. Dat brengt met zich mee dat wij voor het niet openbaar maken van deze stukken een beroep doen op artikel 2.57 tweede lid Aw.

Bedrijfs- en fabricagegegevens (artikel 10, eerste lid, aanhef en onder c)

Artikel 10, eerste lid, aanhef en onder c, van de Wob bepaalt dat het verstrekken van informatie achterwege blijft voor zover dit bedrijfs- en fabricagegegevens betreft, die door natuurlijke personen of rechtspersonen vertrouwelijk aan de overheid zijn medegedeeld. Onder bedrijfs- en fabricagegegevens wordt op grond van bestendige jurisprudentie verstaan: al die gegevens waaruit wetenswaardigheden kunnen worden afgelezen of afgeleid met betrekking tot de technische bedrijfsvoering of het productieproces dan wel met betrekking tot de afzet van producten of de kring van afnemers of leveranciers. Cijfers of gegevens die de financiële

bedrijfsvoering en andere financiële stromen betreffen, worden eveneens als bedrijfs- en fabricagegegevens aangemerkt

De documenten op de inventarislijst bevatten bedrijfsgegevens welke gerelateerd worden aan de technische financiële bedrijfsvoering van een betrokken derde. Deze gegevens zijn vertrouwelijk verstrekt en betreffen o.a. een indicatief investeringsbedrag in een verkennende fase. Uit de gegevens in documenten 4, 5, 6, 10 11, 12, 15, 16, 17, 18, 19, 24, 25, 27, 30, 31, 32, 34, 35, 36 tot en met 55 kunnen wetenswaardigheden worden afgeleid met betrekking tot de technische en financiële bedrijfsvoering van de betrokken derde. Gelet hierop wordt deze informatie dan ook (deels) niet openbaar gemaakt. De bedrijfs- en fabricagegegevens zijn rood gelakt.

De eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer (artikel 10, tweede lid onder e)

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 van de eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer. In diverse documenten zijn namen van ambtenaren en derden opgenomen. Hoewel ambtenaren en derden met betrekking tot hun beroepshalve functioneren slechts in beperkte mate een beroep kunnen doen op het belang van eerbiediging van hun persoonlijke levenssfeer, geldt dit in beginsel wel voor gegevens als namen, telefoonnummers (werk en privé), e-mailadressen en handtekeningen en parafen van bestuurders, ambtenaren en personen van andere organisaties. Namen en andere naar een natuurlijke persoon herleidbare gegevens zijn immers persoonsgegevens en het belang van eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer kan zich tegen het openbaar maken van dergelijke informatie verzetten.

Het vraagt een belangenafweging en daarbij spelen volgens de rechtspraak verschillende aspecten een rol, zoals de functie van de ambtenaar en de mate waarin sprake is van een publieke functie, waardoor de betrokkenen in de openbaarheid treden of dat de namen in de openbare bronnen traceerbaar zijn. Dit geldt in ieder geval voor personen vanaf een bepaald functieniveau die zich in de openbaarheid presenteren vanuit hun functie. Tevens is van belang de positie en verantwoordelijkheid van de betrokkene bij de taakuitoefening.

Daarnaast is van belang de controleerbaarheid van de taakuitoefening. Zo worden namen van ambtenaren die krachtens mandaat stukken hebben ondertekend openbaar gemaakt, omdat volgens de jurisprudentie deze ambtenaren in beginsel hebben te aanvaarden dat met deze bevoegdheid hun namen naar buiten komen. In de documenten in dit geval betreft het deels namen van personen die uit hoofde van hun functie in de openbaarheid treden. Deze namen worden openbaar gemaakt. De namen en contactgegevens van beleidsambtenaren en personen werkzaam bij andere organisaties die geen publieke functie hebben of mandaat hebben om stukken te ondertekenen, worden niet openbaar gemaakt. Er is geen publiek belang bij openbaarmaking van de betreffende persoonsgegevens. Ik ben van oordeel dat het belang van de bescherming van de persoonlijke levenssfeer in die gevallen zwaarder weegt dan het algemene, publieke belang van openbaarheid. Deze namen zijn daarom onleesbaar gemaakt.

Als documenten van intern beraad worden blijktens de toelichting van de Wob en bestendige jurisprudentie o.a. aangemerkt: nota's van ambtenaren aan hun politieke en ambtelijke leidinggevenden, correspondentie tussen ministeries of andere bestuursorganen onderling en concepten van stukken. Ook documenten afkomstig van externe personen of organisaties die bij de beleidsvorming en besluitvorming worden betrokken, kunnen als documenten bestemd voor intern beraad worden aangemerkt. Deze beperking op de informatieverplichting is in de Wob opgenomen omdat een ongehinderde bijdrage van ambtenaren en van hen die van buiten bij het intern beraad zijn betrokken bij de beleidsvorming en- voorbereiding gewaarborgd moet zijn.

Zij moeten in alle openhartigheid onderling en met bewindspersonen kunnen communiceren. Staatsrechtelijk zijn slechts de standpunten die het bestuursorgaan voor zijn rekening wil nemen relevant.

Wij achten het niet in het belang van een goede en democratische bestuursvoering indien de standpunten van ambtenaren zelfstandig worden betrokken in de publieke discussie. De standpunten van ambtenaren zijn immers persoonsgebonden en representeren het standpunt van de betreffende ambtenaar. Uit de individuele standpunten kunnen door derden geen conclusies worden getrokken over het beleid van de provincie. De standpunten komen immers naar voren ten behoeve van intern beraad. Wij zien derhalve geen aanleiding om met toepassing van artikel 11, tweede lid, van de Wob in niet tot personen herleidbare vorm informatie te verstekken over deze persoonlijke beleidsopvattingen.

Uitgestelde openbaarmaking (artikel 6, vijfde lid, van de Wob)

Omdat naar verwachting derde belanghebbenden bezwaar hebben tegen de (gedeeltelijke) openbaarmaking van de documenten op de inventarislijst, vindt de feitelijke openbaarmaking van de documenten overeenkomstig artikel 6, vijfde lid, van de Wob, niet eerder plaats dan twee weken na dagtekening van dit besluit. Op deze wijze wordt aan deze derde belanghebbenden de mogelijkheid geboden om de openbaarmaking tegen te houden. Dit kan door het indienen van een bezwaarschrift bij PZH en door daarnaast bij de rechtbank te verzoeken om, bij wijze van voorlopige voorziening, dit besluit tot openbaarmaking te schorsen. Indien binnen twee weken na

dagtekening van dit besluit een bezwaarschrift is ingediend en een verzoek om een voorlopige voorziening is gedaan, wordt de uitspraak van de voorzieningenrechter afgewacht voordat PZH overgaat tot de feitelijke openbaarmaking van de documenten.

Wij verzoeken u in uw correspondentie altijd het DOS-nummer te vermelden dat wij rechts bovenaan in deze brief hebben opgenomen.

Hoogachtend,
Gedeputeerde Staten van Zuid-Holland,
voor dezen,

J.J.G. Zweistra Msc.

Hoofd Beleidscoördinatie en Advies

Deze brief is digitaal vastgesteld, hierdoor staat er geen fysieke handtekening in de brief.

Tegen dit besluit kunt u binnen zes weken na dagtekening van het besluit schriftelijk en gemotiveerd een bezwaarschrift indienen bij het college van Gedeputeerde Staten van de provincie Zuid-Holland, Postbus 90602 (2509 LP) Den Haag. In het bezwaarschrift moeten in ieder geval uw naam, adres, de dagtekening, een omschrijving van het besluit en de redenen waarom u het niet eens bent met het besluit vermeld worden.

Het besluit treedt direct in werking, ook als er bezwaar wordt ingesteld. Bent u van mening dat, zolang nog niet op het bezwaarschrift is beslist, het besluit niet in werking zou moeten treden, dan kunt u aan de voorzieningenrechter van de bevoegde rechtbank een voorlopige voorziening vragen. Aan de procedure voor een voorlopige voorziening zijn kosten verbonden.