



AANTEKENEN

Provincie Flevoland
t.a.v. Provinciale Staten en Gedeputeerde Staten
Postbus 55
8200 AB LELYSTAD

Provincie Flevoland
ONTVANGEN
11 NOV. 2021

Lelystad, 10 november 2021
Kenmerk: 25343/hs/bsm

Onderwerp: Indiening bezwaarschrift in Wob-procedure betreffende de rapportage controlebevindingen 2020 van accountant EY.

Uw kenmerk: 2839788

Zeer geachte leden van Provinciale en Gedeputeerde Staten,

Omroep Flevoland heeft een primaire beslissing gedateerd op 30 september 2021 van u ontvangen betreffende ons Wob verzoek inzake de rapportage controlebevindingen 2020 van accountant EY. U treft deze beschikking aan als bijlage bij deze brief.

Bij deze komen wij namens Omroep Flevoland in bezwaar tegen voornoemde primaire beslissing. Deze brief is dan ook een bezwaarschrift in de zin der Awb.

Met uw Wob-ambtenaar is afgesproken dat er nog een overleg plaatsvindt om te kijken of hetgeen wij verzoeken niet alsnog (voor een groot deel) verstrekt kan worden. Mocht dit overleg in onze optiek succesvol zijn, dan trekken wij het bezwaar in. Mocht dat niet zo zijn, dan dienen wij de gronden van ons bezwaar in na dat gesprek.

Met vriendelijke groet,
OMROEP FLEVOLAND
ook namens mede-indiener

redacteur/verslaggever

Bijlage: De bestreden primaire beslissing van 30 september 2021



PROVINCIE FLEVOLAND

Postbus 55
8200 AB Lelystad

Telefoon
(0320)-265265

Fax
(0320)-265260

E-mail
provincie@flevoland.nl

Website
www.flevoland.nl

Stichting Regionale Omroep Flevoland
T.a.v.
Postbus 567
8200 AN LELYSTAD



Verzenddatum
30 SEP. 2021

Bijlagen

Uw kenmerk

Ons kenmerk
2839788

Onderwerp

Wob-verzoek inzake de rapportage controlebevindingen 2020 van accountant EYA

Geachte mevrouw en heer,

Op 2 juni 2021 heeft u, met een beroep op de Wet openbaarheid van bestuur (hierna: Wob), een verzoek ingediend om openbaarmaking van informatie. U verzoekt, kort samengevat, openbaarmaking van de rapportage controlebevindingen 2020 van accountant EYA.

- de door VIC uitgevoerde spendanalyse en de uitkomsten daarvan;
- de rapportage over de steekproefsgewijze controle van de spendanalyse;
- de vaststelling of in 2020 gegunde opdrachten die de Europese aanbestedingsdrempel overschreden maar nog niet tot inkopen in 2020 hebben geleid Europees zijn aanbesteed;
- de meerjarenanalyse van de inkopen per crediteur om vast te stellen of sprake is van repeterende inkopen die (meerjarig) de Europese aanbestedingsdrempel overschrijden en of deze Europees zijn aanbesteed;
- de analyse van het interne contractenregister en de interne aanbestedingskalender;
- alle communicatie, waaronder gespreksverslagen, brieven, e-mails (inclusief bijlagen) en gespreksnotities door of namens leden van Provinciale Staten, Gedeputeerde Staten en medewerkers van de provincie Flevoland met de accountant.

De ontvangst van uw verzoek is schriftelijk bevestigd op 4 juni 2021, kenmerk 2802722. Op 2 juli 2021, hebben wij de beslistermijn op grond van artikel 6 van de Wob met vier weken verdaagd.

Over de omvang en de reikwijdte van uw Wob-verzoek heeft u op 2 juli 2021 een overleg gehad in het provinciehuis met de medewerkers van de provincie. U heeft tijdens dit gesprek (naderhand ook telefonisch) verzocht om de stukken van de accountant bij uw Wob-verzoek te betrekken. We hebben tevens het Wob-verzoek concreter gemaakt en de reikwijdte beperkt tot:

'alle documenten waarin de aanbestedingen (zijn die wel of niet via de Europese aanbestedingsregels verlopen) aan de orde zijn'.

Tot slot is met u afgesproken dat gelet op de omvang van uw verzoek en omwille van een zorgvuldige afhandeling daarvan, uw verzoek fasegewijs (in deelbesluiten) wordt afgehandeld.

Deze afspraak is op 4 augustus 2021 via de mail bevestigd en de beslistermijn, met wederzijdse goedvinding verlengt tot 1 oktober 2021.

Inlichtingen bij

Doorbriesnummer
0320-26

Bezoekadres
Visarendreef 1
Lelystad

Onderhavig deelbesluit heeft alleen betrekking op documenten die door u geselecteerd zijn uit de inventarislijst I. Onze beslissing over de overige documenten (Inventarislijsten: II en III) krijgt u conform onze afspraak door middel van separate besluiten.

Wettelijk kader

Uw verzoek valt onder de reikwijdte van de Wob. Voor de relevante Wob-artikelen verwijzen wij u naar bijlage A. Hierbij wordt getoetst aan de artikelen 10 en 11 van de Wob waarin is aangegeven wanneer informatie niet openbaar wordt gemaakt.

Inventarisatie

Aan de hand van de aan u gestuurde inventarislijst heeft u per e-mail een selectie van documenten gemaakt voor dit deelbesluit. De door u geselecteerde documenten zijn opgenomen in een inventarislijst. De nummering van de documenten is aangehouden zoals u in uw selectie heeft aangegeven. Voorts valt een aantal documenten bij nader inzien buiten de reikwijdte van uw verzoek. Deze documenten betrekken wij daarom niet bij ons besluit. In de inventarislijst kunt u zien welke documenten betreft.

Op basis van uw verzoek zijn er **213** documenten aangetroffen (inventarislijst I = deelbesluit I). Deze documenten zijn opgenomen in een inventarisatielijst, die als Bijlage B bij dit besluit is gevoegd. Middels deze inventarisatielijst wordt per document duidelijk wat is besloten.

Zienswijze

Bij de openbaarmaking van diverse documenten spelen de belangen van derden een rol. Deze derde-belanghebbenden zijn vooraf gevraagd om hun mening te geven over openbaarmaking van de documenten. De derde belanghebbende voert – kort samengevat – het volgende aan:

Een van derde-belanghebbenden heeft schriftelijk aangegeven bedenkingen te hebben tegen de voorgestane wijze van openbaarmaking en is van mening dat bepaalde tekstonderdelen in de documenten bedrijf- en fabricagegegevens betreffen. Deze gegevens dienen op grond van artikel 10.1.c en 10.2.g Wob niet openbaar worden gemaakt.

Andere derde belanghebbende geeft aan de tot betrokken medewerkers (in)direct herleidbare persoonsgegevens/functienamen, op grond van 10.2.e. Wob onleesbaar te maken in de documenten. De andere derde belanghebbenden hebben geen bedenkingen tegen het voorgestane wijze van openbaar making met uitzondering van persoonsgegevens.

De ingebrachte zienswijze van de derde belanghebbende hebben wij in ons belangenafweging meegenomen. Zie hiertoe het kopje motivering hieronder.

Besluit

Wij besluiten de door u gevraagde informatie gedeeltelijk openbaar te maken. Voor een nadere specificatie per documenten verwijzen wij u naar de inventarislijst en de documenten. De reden waarom wij deze informatie gedeeltelijk openbaar maken volgt uit hetgeen wij hieronder hebben opgenomen.

Motivering

Allereerst willen wij 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 van de Wob. Het recht op openbaarmaking op grond van de Wob dient het publieke belang van een goede en democratische bestuursvoering. Het komt een ieder in gelijke mate toe. Daarom kan ten aanzien van de openbaarheid geen onderscheid worden gemaakt naar de persoon, de bedoeling of de belangen van de verzoeker. Bij

de te verrichten belangenafweging worden het algemene belang bij openbaarmaking van de gevraagde informatie en de door de weigeringsgronden te beschermen belangen betrokken, 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 wij aan u de betreffende documenten verstrekken, moeten wij deze ook aan anderen geven indien zij daarom verzoeken. In dat licht vindt de afweging dan ook plaats.

Ten aanzien van de interne dossierstukken van de accountant EYA, willen wij u het volgende mededelen.

Een Wob-verzoek heeft alleen betrekking op documenten die reeds in bezit zijn van een bestuursorgaan. Voor de stukken die niet in bezit zijn van de provincie Flevoland geldt dus dat deze niet onder de Wob vallen. De interne dossierstukken van de accountant berusten niet bij de provincie en vallen ze daardoor buiten de reikwijdte van het Wob-verzoek. Doorzending van het verzoek op grond van artikel 4 van de Wob, is eveneens hier niet aan de orde aangezien de accountant geen bestuursorgaan is. Volledigheidshalve merken wij het volgende op, de accountant is niet verplicht om de provincie Flevoland haar eigen, interne dossierstukken (zoals analyses en onderbouwingen uit het controledossier) te verstrekken op grond van enige wet en/of regelgeving tevens is het geenszins gebruikelijk om dit soort stukken door de accountant aan haar klanten ter beschikking te stellen. De accountant heeft de wettelijke controle uitgevoerd en legt daarover verantwoording af door middel van de controleverklaring en het accountantsverslag.

Deze documenten zijn reeds openbaar en voor een ieder toegankelijk. Deze kan een ieder raadplegen op de website van Staten:

<https://stateninformatie.flevoland.nl/Vergaderingen/Integrale-Statencommissie/2021/12-mei/14:00>

Bedrijfs- en fabricagegegevens

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 bedrijfsgegevens moet blijkens bestendige jurisprudentie worden 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.

In diverse documenten komen bedrijfsgevoelige informatie van derde voor die inzicht geeft in de werkwijze en de wijze van controle/ onderzoeksaanpak van derde belanghebbende. Openbaarmaking van dergelijke informatie kan nadelige gevolgen hebben voor derde belanghebbende en concurrentie gevoelig. Tevens geldt dat dergelijke gegevens ook als vertrouwelijk moet worden beschouwd als zulke woorden niet zijn gebruikt maar de mededeling door het bedrijf is gedaan in het kader van bepaald contact met de overheid waardoor het bedrijf die mededeling redelijkerwijs als vertrouwelijk mocht aanmerken. Wij vinden steun voor dit standpunt in de vaste jurisprudentie van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (RvS). Volgens RvS is van bedrijfs- of fabricagegegevens sprake: *"indien en voor zover uit die gegevens 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 en/of leveranciers."*

Onder de documenten vallen stukken die betrekking hebben op de evaluatie van de controlewerkzaamheden door de accountant. Deze informatie wordt als bedrijfsgegevens aangemerkt, omdat hieruit informatie over de controleaanpak van de accountant kan worden afgeleid. Deze evaluatie en informatie-uitwisseling heeft daarnaast vertrouwelijk plaatsgevonden. Openbaarmaking van deze gegevens kan nadelige gevolgen hebben voor betrokkene. Daarom hebben wij waar van toepassing deze wetenswaardigheden in de documenten onleesbaar gemaakt. Hiermee komen we ook gedeeltelijk tegemoet aan de ingebrachte zienswijzen van derde belanghebbenden. We zien hier geen reden om ook toepassing te geven aan de uitzonderingsgrond opgenomen in artikel 10, tweede lid, onder g, van de Wob.

Waar van toepassing hebben wij deze persoonsgegevens in de documenten onleesbaar gemaakt onder vermelding van 10.1.c. Wob.

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 diverse documenten staan (in)direct identificerende persoonsgegevens. Dit betreft onder meer namen, telefoonnummers, bepaalde functienamen en e-mailadressen van de medewerkers van de provincie en die van de bij de aangelegenheid betrokken partijen. Wij wegen het hier bedoelde belang zwaarder dan het belang van openbaarheid. Deze informatie maken wij, in overeenstemming met de ingebrachte zienswijzen niet openbaar.

Waar het gaat om de persoonsgegevens van ambtenaren in de documenten merken wij het volgende op. Indien het gaat om namen van medewerkers die niet wegens hun functie in de openbaarheid treden, weegt het belang van eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer van de desbetreffende ambtenaar zwaarder dan het algemeen belang van openbaarheid. Namen zijn immers persoonsgegevens en het belang van eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer kan zich tegen de openbaarmaking daarvan verzetten. Daarbij is van belang dat het hier niet gaat om het opgeven van een naam van een ambtenaar aan een individuele burger die met deze ambtenaar in contact treedt, maar om openbaarmaking van deze persoonsgegevens in de zin van de Wob. Deze persoonsgegevens maken wij dus ook niet openbaar.

Waar van toepassing hebben wij deze persoonsgegevens in de documenten onleesbaar gemaakt onder vermelding van 10.2.e. Wob.

De economische of financiële belangen van de Staat, de andere publiekrechtelijke lichamen of de in artikel 1a, onder c en d, bedoelde bestuursorganen (artikel 10, tweede lid, onder b, van de Wob):

Het verstrekken van informatie blijft achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de economische of financiële belangen van bestuursorganen.

Zoals hierboven reeds opgemerkt komen in diverse documenten financiële bedrijfsgegevens van natuurlijke personen en rechtspersonen voor die vertrouwelijk aan de overheid zijn medegedeeld. Zoals een financieel overzicht in het kader van onderhandelingen bij uitvoering van bepaalde uit te besteden taken, controleaanpak en interne procedures, waaronder offertes van de bij aangelegenheid betrokken partijen. Openbaarmaking van deze informatie kan nadelige gevolgen hebben voor de provincie en voor bij deze bestuurlijke aangelegenheid betrokken partijen.

Deze gegevens hebben tevens betrekking op de economische en de financiële belangen van de Staat (= provincie) en betrokken belanghebbenden. Wij zijn van oordeel dat kennisneming van die

financiële gegevens, in onderlinge verband bezien, zodanig inzicht kan verschaffen in de door betrokken partijen bij de onderhandelingen ingenomen positie, dat derden in toekomstige gevallen hun positie daarop kunnen afstemmen. Concurrenten van belanghebbende kunnen namelijk bij een mogelijke volgende procedure hun onderhandelingsstactiek op de thans door belanghebbende met de provincie overeengekomen bedragen afstemmen.

Gelet op het voorgaande zijn wij van mening dat de bescherming van het economische of financiële belang van de provincie, zwaarder moet wegen dan het belang van openbaarheid. Daarom maken wij deze gegevens niet openbaar. Waarvan toepassing hebben wij deze informatie onleesbaar gemaakt (gelakt) onder vermelding van: 10.2.b van de Wob.

Persoonlijke beleidsopvattingen in een document opgesteld voor intern beraad

Artikel 11, eerste lid, van de Wob, bepaalt dat in een geval van een verzoek om informatie uit documenten opgesteld ten behoeve van intern beraad, geen informatie wordt verstrekt over de daarin opgenomen persoonlijke beleidsopvattingen.

Uit de wetsgeschiedenis blijkt dat onder het begrip 'documenten opgesteld ten behoeve van intern beraad' onder meer moeten worden begrepen: nota's van ambtenaren en hun politieke en ambtelijk leidinggevendenden, correspondentie tussen de onderdelen van een provincie en tussen bestuursorganen onderling, concepten van stukken, agenda's, notulen, opinies, commentaren, voorstellen, samenvattingen en conclusies van interne besprekingen en rapporten van ambtelijke adviescommissies. Ten aanzien van deze stukken moet de bedoeling dat ze als stukken voor intern beraad opgesteld zijn uitdrukkelijk blijken, of men moet deze bedoeling redelijkerwijs kunnen vermoeden. 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.

Diverse (passages in) documenten betreffen persoonlijke beleidsopvattingen, concept afspraken, concept verslagen en conceptvoorstellen. Deze betreffen een persoonlijke weergave van een bespreking van medewerkers van de provincie en de bij de aangelegenheid betrokken partijen. Deze documenten zijn opgesteld met het doel intern met elkaar van gedachten te wisselen en voor uitsluitend gebruik tussen de deelnemende partijen.

Meerdere documenten betreffen concepten en zijn daarmee opgesteld met het oogmerk intern te blijven. Wij beschouwen deze documenten in zijn geheel als persoonlijke beleidsopvattingen. Deze documenten houden zodanig verband met (interne) gedachtewisselingen, dat deze zich niet lenen voor openbaarmaking. We maken de eindversies van de concepten wel openbaar.

Wij achten het niet in het belang van een goede en democratische bestuursvoering indien de standpunten van ambtenaren en anderen die bij het intern beraad waren betrokken zelfstandig worden betrokken in de publieke discussie.

Wij zien dan ook geen aanleiding om met toepassing van artikel 11, tweede lid en of vierde lid, van de Wob in niet tot personen herleidbare vorm informatie te verstrekken over deze persoonlijke beleidsopvattingen. Waar van toepassing hebben wij de persoonlijke beleidsopvattingen uit de documenten onleesbaar gemaakt, onder vermelding van art. 11.1 Wob.

Tot slot worden informatie op grond van artikel 2.57 Aanbestedingswet niet openbaar gemaakt door aanbestedende dienst die hem door een ondernemer als vertrouwelijk is verstrekt.

Wijze van openbaarmaking

De documenten worden uitgesteld openbaar gemaakt.

Conform het bepaalde in artikel 6, vijfde lid, van de Wob, worden de belanghebbenden in de gelegenheid gesteld om binnen twee weken na dagtekening van deze beschikking, aan te geven of men bedenkingen heeft tegen openbaarmaking van de door u gevraagde informatie. Dit kan door het indienen van een bezwaarschrift bij ons en door daarnaast bij de rechtbank te verzoeken om, bij wijze van voorlopige voorziening (VOVO), het onderhavige besluit tot openbaarmaking te schorsen.

Indien binnen twee weken na dagtekening van dit besluit een bezwaarschrift is ingediend en een VOVO is aangevraagd, wordt de uitspraak van de voorzieningenrechter afgewacht, voordat tot daadwerkelijke openbaarmaking wordt overgegaan.

Hebben de belanghebbenden geen bedenkingen (geen bezwaar en geen VOVO ingediend) tegen de openbaarmaking dan worden de documenten twee weken na dagtekening van het besluit aan u verstrekt.

Plaatsing op het internet

De stukken die met dit besluit voor een ieder openbaar gemaakt worden, zullen te zijner tijd geanonimiseerd op [https://www.flevoland.nl/loket/wet-openbaarheid-van-bestuur-\(wob\)](https://www.flevoland.nl/loket/wet-openbaarheid-van-bestuur-(wob)) worden geplaatst.

Een afschrift van dit besluit zenden wij aan alle betrokken derde-belanghebbenden.

Hoogachtend,

Gedeputeerde Staten van Flevoland.

De secretaris de voorzitter,

Rechtsmiddelen

Tegen dit besluit kunt u binnen zes weken na datum van verzending van deze brief schriftelijk bij ons bezwaar maken. Uw bezwaarschrift dient ondertekend te zijn en voorzien van uw naam en adres, de datum, een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar is gericht en de gronden van het bezwaar.

Nadere informatie over de bezwaarprocedure treft u aan in het hierna volgende informatieblad.