

Vlaamse overheid

**Beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur
en hergebruik van overheidsinformatie
afdeling openbaarheid van bestuur**

Boudewijnlaan 30 bus 20

1000 BRUSSEL

T : 02 553 57 25

Mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer: OVB/2017/114

DE BEROEPSINSTANTIE - Afdeling openbaarheid van bestuur

Gelet op het decreet van 26 maart 2004 betreffende de openbaarheid van bestuur;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2007 tot oprichting van de beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur en hergebruik van overheidsinformatie;

Gelet op het oorspronkelijke verzoek van ■■■ d.d. 4 mei 2017, gericht aan het kabinet van de heer Gatz, Vlaams Minister van Cultuur, Media, Jeugd en Brussel, waarbij werd verzocht om een afschrift te verlenen van het verzoek om advies aan de Inspectie van Financiën en de bijhorende bijlagen die werden meegestuurd aan hen m.b.t. het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen;

Gelet op het feit dat voormeld openbaarheidsverzoek voor verdere afhandeling werd doorgestuurd naar de afdeling Media binnen het departement CJSM bij de Vlaamse Overheid;

Gelet op de beslissing van de afdeling Media binnen het departement CJSM bij de Vlaamse Overheid d.d. 17 mei 2017 waarbij het openbaarheidsverzoek gedeeltelijk werd ingewilligd;

Gelet op het beroepschrift van ■■■ d.d. 18 mei 2017 tegen de voormelde gedeeltelijke weigeringsbeslissing van de afdeling Media binnen het departement CJSM bij de Vlaamse Overheid;

Gelet op de registratie van het beroepschrift op 18 mei 2017;

Wat de ontvankelijkheid betreft:

Overwegende dat de bestreden beslissing van de afdeling Media binnen het departement CJSM bij de Vlaamse Overheid dateert van 17 mei 2017 en dat daarbij het in artikel 22 van het Openbaarheidsdecreet bepaalde recht van beroep en de te eerbiedigen termijn en modaliteiten niet werden vermeld; dat de termijn om beroep in te stellen door gebrek aan vermelding van beroepsmogelijkheden overeenkomstig

artikel 35, tweede lid van het Openbaarheidsdecreet een aanvang neemt vier maanden nadat de betrokkene van de beslissing in kennis werd gesteld; dat het beroepschrift d.d. 18 mei 2017 bijgevolg tijdig werd ingesteld;

Overwegende dat het beroep **ontvankelijk** is;

Wat de gegrondheid betreft:

Overwegende dat in overeenstemming met artikel 7, tweede lid van het Openbaarheidsdecreet het recht op passieve openbaarheid betrekking heeft op bestuursdocumenten; dat op grond van deze bepaling elke instantie in principe verplicht is aan eenieder die erom verzoekt inzage te geven in, uitleg te verschaffen over of een afschrift te bezorgen van de gewenste bestuursdocumenten;

Overwegende dat de openbaarmaking slechts kan geweigerd worden mits toepassing wordt gemaakt van één of meerdere uitzonderingsgronden, zoals gestipuleerd in de artikelen 11 tot en met 15 van het Openbaarheidsdecreet;

Overwegende dat verzoeker om een afschrift vroeg van het verzoek om advies aan de Inspectie van Financiën en de bijhorende bijlagen die werden meegestuurd aan hen m.b.t. het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen;

Overwegende dat de afdeling Media binnen het departement CISM bij de Vlaamse Overheid met haar beslissing d.d. 17 mei 2017 een afschrift heeft bezorgd aan verzoeker van de brief d.d. 1 december 2016 waarmee minister Gatz aan de Inspectie van Financiën advies heeft gevraagd aangaande voormeld ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering; dat de bijlagen bij deze brief niet openbaar werden gemaakt, verwijzende naar de toepassing van artikel 11, 2° van het Openbaarheidsdecreet; dat ■■■ nu beroep heeft aangetekend tegen het feit dat de bijlagen bij de brief om advies aan de Inspectie van Financiën niet openbaar werden gemaakt;

Overwegende dat de beroepsinstantie contact heeft opgenomen met de betrokken bestuursinstantie om wat meer toelichting te bekomen bij dit dossier; dat daaruit blijkt dat bij de brief d.d. 1 december 2016 waarmee advies werd gevraagd aan de Inspectie van Financiën (en die openbaar werd gemaakt op 17 mei 2017) twee bijlagen werden gevoegd: een ontwerp van nota aan de Vlaamse Regering en een voorontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen;

Overwegende dat het departement CJSM in zijn beslissing d.d. 17 mei 2017 de openbaarmaking van de bijlagen bij de adviesaanvraag heeft afgewezen, waarbij werd verwezen naar de toepassing van artikel 11, 2° van het openbaarheidsdecreet;

Overwegende dat voormeld decreetartikel stipuleert dat een instantie een aanvraag mag afwijzen als de aanvraag betrekking heeft op bestuursdocumenten die niet af of onvolledig zijn; dat de beroepsinstantie van oordeel is dat het ogenblik waarop een document als “af” kan worden bestempeld kan verschillen van geval tot geval; dat daarbij zeer zeker een onderscheid moet worden gemaakt tussen documenten die worden opgesteld in het kader van een formele besluitvormingsprocedure en andere documenten;

Overwegende dat in de memorie van toelichting bij voormeld decreetartikel, het volgende kan gelezen worden: “*Het ogenblik waarop een document als “af” kan beschouwd worden verschilt van document tot document. Zo moet een onderscheid gemaakt worden tussen documenten die worden gemaakt in het kader van een besluitvormingsprocedure en andere documenten. Documenten ter voorbereiding van een besluitvormingsprocedure zijn pas af indien ze een definitieve status hebben verkregen, dit wil zeggen indien ze ondertekend zijn door de persoon die in het kader van deze procedure bevoegd is. Dit betekent geenszins dat er een eindbeslissing in de procedure zou moeten genomen zijn. Ook tussentijdse rapporten, adviezen en nota’s zijn openbaar, nog voor de eindbeslissing is gevallen, voor zover ze definitief af zijn, dit wil zeggen ondertekend door de bevoegde persoon, zelfs al zijn deze documenten vatbaar voor wijziging of herziening ten gevolge van nieuwe factoren en elementen.*”

Overwegende dat de beroepsinstantie de mening is toegedaan dat het in onderhavig dossier (bepaling van het aantal radio-omroepen die kunnen worden erkend en de opmaak van frequentieplan voor particuliere radio's) wel degelijk gaat om een verzoek tot openbaarmaking van bestuursdocumenten die worden opgesteld in het kader van een formele besluitvormingsprocedure, namelijk de opmaak van een besluit van de Vlaamse Regering; dat uit de ingewonnen informatie kan worden opgemaakt dat het groeperen van frequenties in nieuwe frequentiepakketten voor netwerkradio-omroeporganisaties en het hergroeperen van de frequenties voor lokale radio-omroeporganisaties in pakketten een zeer delicate en een zeer complexe oefening is geweest; dat deze oefening, juist omwille van de complexiteit, maanden tijd in beslag heeft genomen;

Overwegende dat voorts moet worden vastgesteld dat de bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen dat kan worden erkend en de opstelling van een frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen gebeurt via een besluit van de Vlaamse Regering, waarvan de decretale basis is vastgelegd in het decreet van 27 maart 2009 inzake radio-omroep en televisie; dat artikel 133 van dat decreet stipuleert: “*De Vlaamse Regering stelt het FM- en AM-frequentieplan op, keurt het goed en bepaalt hoeveel landelijke, regionale en lokale radio-omroeporganisaties kunnen worden erkend. Op basis van die frequentieplannen verleent de Vlaamse Regering de erkenningen.*”

Overwegende dat de eerste formele stap in de totstandkoming van een besluit van de Vlaamse Regering, de opmaak is van een ontwerp van besluit, dat principiële wordt goedgekeurd door de Vlaamse Regering;

dat nu door verzoeker om de openbaarmaking wordt gevraagd van een ontwerp van nota aan de Vlaamse Regering en een voorontwerp van besluit van de Vlaamse Regering, die als bijlagen werden meegestuurd met een adviesaanvraag d.d. 1 december 2016 vanuit het kabinet van de bevoegde Vlaamse minister aan de Inspectie van Financiën;

Overwegende dat de beroepsinstantie kon vaststellen dat de opgevraagde nota en het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering slechts op 23 december 2016 voor principiële goedkeuring aan de Vlaamse Regering werden voorgelegd; dat de documenten die in casu worden opgevraagd door verzoeker dan ook documenten betreffen die nog niet als “af” konden worden bestempeld, toen deze op 1 december 2016 als bijlagen werden gevoegd bij een brief aan de inspectie van Financiën; dat deze pas de status “af” verkregen, van zodra het ontwerp principieel op 23 december 2016 werd goedgekeurd door de Vlaamse Regering, zijnde het bevoegde orgaan om te bepalen hoeveel en welke particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen kunnen worden erkend en om het frequentieplan voor particuliere radio's op te stellen;

Overwegende dat de beroepsinstantie bijgevolg van oordeel is dat het departement CJSM bij de Vlaamse overheid volkomen terecht heeft verwezen naar de toepassing van artikel 11, 2° van het openbaarheidsdecreet, om de opgevraagde documenten (de bijlagen bij de brief om advies aan de Inspectie van Financiën) niet openbaar te maken;

Overwegende dat het ingestelde beroep dan ook als **ongegegrond** moet worden beschouwd;

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van [REDACTED] d.d. 18 mei 2017 tegen de voormelde gedeeltelijke weigeringsbeslissing van de afdeling Media binnen het departement CJSM bij de Vlaamse Overheid wordt als ontvankelijk doch ongegrond beschouwd.

Brussel, 13 juni 2017

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter

[illegible]