

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

F : 02 553 57 02

Mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer: OVB/2017/193

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. 16 juli 2017, gericht aan de Erasmus Hogeschool Brussel, waarbij werd verzocht om afschrift te verlenen van de bestuursdocumenten die onderdeel zijn van de erkenningsaanvraag als lokale radio-omroep zoals door de Erasmus Hogeschool opgesteld;

Gelet op het feit dat de hogeschool heeft nagelaten om binnen de decretaal voorgeschreven termijn een beslissing te treffen;

Gelet op het beroepschrift van ■■■ d.d. 4 augustus 2017 tegen de ontstentenis van beslissing van de Erasmus Hogeschool;

Gelet op de registratie van het beroepschrift op 7 augustus 2017;

Gelet op de beslissing van 29 augustus 2017 van de beroepsinstantie waarbij de beslissingstermijn van dertig kalenderdagen met toepassing van artikel 24, §1, tweede lid van het decreet van 26 maart 2004 betreffende de openbaarheid van bestuur tot een termijn van vijfenveertig kalenderdagen wordt verlengd;

Wat de ontvankelijkheid betreft:

Overwegende dat het oorspronkelijke verzoek tot openbaarmaking dateert van 16 juli 2017 en dat op 4 augustus 2017, de datum van het beroepschrift, de wettelijk gestelde beslissingstermijn van 15 dagen was verstreken; dat, aangezien binnen de wettelijke termijn een beslissing van de Erasmus Hogeschool is

uitgebleven, de termijn van beroep in overeenstemming met artikel 22, derde lid, van het openbaarheidsdecreet van 26 maart 2004 daardoor geen aanvang heeft genomen;

Overwegende dat het beroepschrift d.d. 4 augustus 2017 tegen de ontstentenis van beslissing van de Erasmus Hogeschool dan ook tijdig is ingediend;

Overwegende dat het beroepschrift **ontvankelijk** is;

Wat de gegrondheid betreft:

Overwegende dat overeenkomstig 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 geweigerd kan worden, mits toepassing wordt gemaakt van één of meerdere uitzonderingen, zoals gestipuleerd in de artikelen 11 tot en met 15 van voormeld decreet;

Overwegende dat beroeper in zijn oorspronkelijke aanvraag verzocht om “afschrift van alle documenten van de erkenningsaanvraag zoals deze door de Erasmus Hogeschool Brussel werden ingediend via het KIOSK systeem bij het departement CJSM”;

Overwegende dat de beroepsinstantie, om met kennis van zaken te kunnen oordelen, bij mailberichten dd. 7 en 21 augustus 2017, de Erasmus Hogeschool om toelichting heeft aangeschreven;

Overwegende dat de administratieve diensten van de Erasmus Hogeschool gelet op de vakantieperiode tussen 21 juli en 15 augustus 2017 niet hebben gewerkt en dat de hogeschool pas per mail van 5 september 2017 de beroepsinstantie heeft geïnformeerd en de betrokken documenten heeft overgemaakt; dat de Erasmus Hogeschool opwerpt dat zolang een officiële procedure loopt (i.v.m. subsidiering, erkenning, ...) het niet gebruikelijk is dat aanvraagdossiers openbaar worden gemaakt vooraleer een beslissing is genomen; dat om de gelijke behandeling van alle dossiers te vrijwaren, het niet wenselijk is om de aanvraagdossiers publiek te maken vooraleer een beslissing is genomen; dat hierbij niet verwezen wordt naar een welbepaalde uitzonderingsgrond van het openbaarheidsdecreet;

Overwegende dat het thans aan de beroepsinstantie toekomt om ten gronde te oordelen;

Overwegende dat de beroepsinstantie er vooreerst op wijst dat de gevraagde documenten van de erkenningsaanvraag, bestuursdocumenten zijn in de zin van artikel 3, 4° van het openbaarheidsdecreet, namelijk een drager, in welke vorm ook, van informatie waarover een instantie beschikt; dat hieraan geen afbreuk wordt gedaan door de argumentatie van de Erasmus Hogeschool dat de aanvraag werd ingediend via KIOSK, het online Integraal Opvolgingsysteem Kunsten van de Vlaamse overheid en dat de administratie CJSM hier eigenaar van is en bijgevolg de aanvragen beheert waardoor ■■■ zijn verzoek had

moeten richten aan de administratie CJSM; dat ook het feit dat de aanvraag werd ingediend door BXL Air vzw in oprichting, die geen bestuursinstantie in de zin van artikel 3, 1° van het openbaarheidsdecreet is, hier geen afbreuk aan doet;

Overwegende dat deze bestuursdocumenten dan ook principieel in aanmerking komen om openbaar gemaakt te worden, conform de bepalingen van het openbaarheidsdecreet; dat wel door de beroepsinstantie moet nagegaan worden of decretale uitzonderingsgronden kunnen of moeten ingeroepen worden om alsnog de openbaarmaking van de gevraagde bestuursdocumenten te weigeren;

Overwegende dat de beroepsinstantie vaststelt dat het dossier 'Format van de lokale radio' dat werd ingediend ter erkenning van een radio-omroep volgende onderdelen bevat:

- omschrijving (o.a. een beknopte historie, specifieke doelgroep, profielformat en programma-aanbod);
- credibiliteit (i.v.m. de geloofwaardigheid van het concept en aantoonbare publieke waarde);
- lokale gemeenschap (band met de studentengemeenschap en de lokale Brusselse gemeenschap);
- inhoud, mix en diversiteit (verduidelijkt de diversiteit van het programma-aanbod en somt de medewerkers en partners op);
- technische gegevens i.v.m. antenne;
- prijsofferte voor bijkomende zendinstallatie;
- beslissing d.d. 13 juni 2017 van [REDACTED], directeur RITCS, met als onderwerp 'BXL Air radio oprichting vzw en machtiging';
- volmacht van [REDACTED], voorzitter van BXL Air, vzw-in-oprichting, aan [REDACTED], coördinator van XL Air, om namens de vzw bij de Vlaamse Gemeenschap de erkenningsaanvraag voor een FM-frequentie voor XL Air in te dienen en in dit dossier op te treden als vertegenwoordiger van de vzw in zaken die radiozender XL Air aanbelangen;
- statuten van BXL Air vzw (in oprichting);
- begroting van BXL Air vzw voor de jaren 2018 en 2019;

- Technische gegevens i.v.m. antenne

Overwegende dat de technische gegevens die zijn opgenomen in het overgemaakte dossier betrekking hebben op de karakteristieken van de antenne; dat de mogelijke openbaarmaking van voormelde technische gegevens zeker schade zou kunnen toebrengen aan BXL Air vzw-in-oprichting aangezien het hier gegevens betreft die uit hun aard als commerciële gevoelige informatie van de betrokken vzw-in-oprichting, in de zin van artikel 14,3° van het openbaarheidsdecreet, dienen te worden beschouwd; dat de belangenafweging voor die gegevens niet tot een oordeel in het voordeel van de beroeper leidt; dat de openbaarmaking maar mag worden bevolen als daarmee het algemeen openbaar belang is gediend, wat *in casu* niet het geval is;

Overwegende dat artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet evenwel de mogelijkheid biedt om alsnog de openbaarmaking te bekomen, mits toestemming van degene van wie de informatie afkomstig is; dat het openbaarheidsdecreet eveneens voorziet dat de beroepsinstantie de betrokkene hiervoor contacteert, indien de bestuursinstantie het niet zelf heeft gedaan, wat *in casu* is gebleken uit het onderzoek; dat de beroepsinstantie daarom met mail d.d. 7 september 2017 [REDACTED], vertegenwoordiger van de vzw in zaken die

Overwegende dat de beroepsinstantie daarom van oordeel is dat, in toepassing van artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet, de openbaarmaking van deze technische gegevens m.b.t. de antenne niet kan worden toegestaan; dat het beroepsschrift, wat deze technische gegevens betreft, als **ongegrond** moet worden beschouwd;

Overwegende dat de beroepsinstantie vaststelt dat in de beslissing d.d. 13 juni 2017 van [REDACTED], directeur RITCS, met als onderwerp 'BXL Air radio oprichting vzw en machtiging' de loonkost van [REDACTED] wordt vermeld in punt 4. Budgettering; dat artikel 13, 2° van het openbaarheidsdecreet bepaalt dat een instantie een aanvraag tot openbaarmaking afwijst indien de openbaarmaking afbreuk doet aan de bescherming van de persoonlijke levenssfeer, tenzij de betrokken persoon met de openbaarmaking instemt;

Overwegende dat artikel 22 van de Grondwet uitdrukkelijk het recht op eerbiediging van het privéleven waarborgt, net zoals artikel 8 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens dit doet; dat de bedoeling en het fundamentele uitgangspunt van de in artikel 13, 2° van het openbaarheidsdecreet bedoelde uitzonderingsgrond er precies in bestaat om het aan iedereen toegekende grondwettelijke recht op de eerbiediging van zijn privéleven te beschermen;

Overwegende dat artikel 13, 2° echter wel de mogelijkheid laat dat dergelijke gegevens toch openbaar worden gemaakt, mits toestemming van de betrokken persoon; dat het openbaarheidsdecreet eveneens voorziet dat de beroepsinstantie de betrokkene hiervoor contacteert, indien de bestuursinstantie het niet zelf heeft gedaan, wat *in casu* is gebleken uit het onderzoek; dat de beroepsinstantie daarom met mail d.d. 7 september 2017 de betrokkene heeft gecontacteerd, met het verzoek of hij toestemming geeft om de

pagina 4 van 6

opgevraagde informatie, die behoort tot zijn persoonlijke levenssfeer, alsnog openbaar te maken ten aanzien van de verzoeker; dat tot op heden die toestemming niet werd gegeven;

Overwegende dat de beroepsinstantie daarom van oordeel is dat, in toepassing van artikel 13, 2° van het openbaarheidsdecreet, de openbaarmaking van de loonkost van [REDACTED] niet kan worden toegestaan; dat het *in casu* evenwel perfect mogelijk is om deze loonkost, in toepassing van artikel 9 van het openbaarheidsdecreet, af te scheiden van de informatie die wel openbaar gemaakt mag worden; dat het beroepschrift, wat voormelde beslissing van [REDACTED] betreft, als **gedeeltelijk gegrond** moet worden beschouwd;

- *Prijs offerte voor bijkomende zendinstallatie*

Overwegende dat de beroepsinstantie, vaststelt dat de prijsofferte voor de bijkomende zendinstallatie eenheidsprijzen bevat; dat deze gegevens ontegensprekelijk moeten beschouwd worden als commerciële gegevens van de firma TVV Sound Project BVBA; dat door een afschrift te verlenen van deze eenheidsprijzen, het vertrouwelijke karakter van deze commerciële gegevens duidelijk zou geschonden worden alsook de concurrentiële positie van de firma;

Overwegende dat met de bescherming van het vertrouwelijke karakter van deze commerciële gegevens een gelegitimeerd economisch belang wordt gevrijwaard, namelijk voorkomen dat er significante schade zou toegebracht worden aan de betrokken firma door het openbaar maken van deze gegevens en daardoor de mogelijkheid creëren dat aan de concurrentie een competitief voordeel zou worden gegeven voor mogelijke toekomstige opdrachten; dat het belang van de openbaarheid dan ook niet opweegt tegen de bescherming van het belang dat gepaard gaat met het hiervoor geciteerde vertrouwelijke karakter van deze commerciële informatie van de firma TVV Sound Project BVBA;

Overwegende dat de beroepsinstantie dan ook van oordeel is dat *in casu* toepassing moet worden gemaakt van artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet voor wat betreft deze eenheidsprijzen en dat er bijgevolg geen afschrift kan worden verstrekt van deze gegevens;

Overwegende dat datzelfde artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet de mogelijkheid biedt om alsnog de openbaarmaking te bekomen, mits toestemming van degene van wie de informatie afkomstig is; dat de beroepsinstantie op 8 september 2017 de betrokken firma heeft gecontacteerd met het verzoek of ze toestemming geeft om de opgevraagde commerciële informatie alsnog openbaar te maken ten aanzien van de verzoeker; dat tot op heden die toestemming niet werd gegeven;

Overwegende dat de beroepsinstantie daarom van oordeel is dat, in toepassing van artikel 14, 3° van het openbaarheidsdecreet, de openbaarmaking van deze eenheidsprijzen niet kan worden toegestaan; dat het *in casu* evenwel perfect mogelijk is om deze eenheidsprijzen, in toepassing van artikel 9 van het openbaarheidsdecreet, af te scheiden van de informatie die wel openbaar gemaakt mag worden; dat het beroepsschrift, wat de prijsofferte betreft, als **gedeeltelijk gegrond** moet worden beschouwd;

- Overige informatie

////////////////////////////////////

Overwegende dat de beroepsinstantie voor wat betreft de overige informatie in het dossier 'Format van de lokale radio', na onderzoek van oordeel is dat geen van de in het openbaarheidsdecreet voorziene uitzonderingen kunnen worden ingeroepen om de openbaarheid ervan te weigeren; dat het beroepschrift, voor wat deze informatie betreft, als **gegrond** moet worden beschouwd;

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van ■■■ tegen de ontstentenis van beslissing van de Erasmus Hogeschool Brussel wordt als ontvankelijk en gedeeltelijk gegrond beschouwd.

Bijgevolg dient het dossier 'Format van de lokale radio', met uitzondering van de technische gegevens i.v.m. de antenne, openbaar te worden gemaakt door er een afschrift van te verstrekken, waarbij volgende documenten gedeeltelijk worden openbaar gemaakt:

- de beslissing d.d. 13 juni 2017 van ■■■ met als onderwerp 'BXL Air radio oprichting vzw en machtiging', waarbij de loonkost van ■■■ wordt weggelaten;
- de prijsofferte voor de bijkomende zendinstallatie, waarbij de eenheidsprijzen worden weggelaten.

Brussel, 20 september 2017

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter