

Vlaamse overheid

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

Havenlaan 88, bus 20

1000 BRUSSEL

T : 02 553 57 25

Mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer: OVB/2019/155

DE BEROEPSINSTANTIE - Afdeling openbaarheid van bestuur

Gelet op het Bestuursdecreet van 7 december 2018, titel II, hoofdstuk 3;

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 verzoek van ■■■, bij mailbericht d.d. 27 februari (herhaald op 1 maart en 9 mei) 2019, gericht aan het omgevingsloket van de stad Bree, om een afschrift te verlenen van 'een lijst met de gemelde (en/of vergunde) bemalingen die zijn uitgevoerd in Bree gedurende de afgelopen periode 27/02/2018 – heden';

Gelet op het mailbericht van ■■■ d.d. 23 april 2019 (herinnering bij mail d.d. 12 juni 2019) waarbij de vraag om openbaarmaking wordt verduidelijkt;

Gelet op de weigeringsbeslissingen van de stad Bree bij mailberichten d.d. 1 maart 2019 en 12 juni 2019;

Gelet op het beroepschrift van ■■■ d.d. 29 juni 2019 tegen de weigeringsbeslissing van de stad Bree van 12 juni 2019;

Gelet op de registratie van het beroepschrift op 2 juli 2019;

Wat de ontvankelijkheid betreft:

Het oorspronkelijke verzoek tot openbaarmaking van ■■■ dateert van 27 februari 2019.

De weigeringsbeslissingen van de jurist bij de stad Bree dateren van 1 maart en 12 juni 2019. Deze laatste beslissing maakt melding van de beroepsmogelijkheden en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel II.43, §1, derde lid van het Bestuursdecreet van 7 december 2018 (verder 'Bestuursdecreet'). De vraag rijst

evenwel of de beroepsinstantie wel rekening mag houden met de beslissing van de juriste bij de stad Bree d.d. 12 juni 2019 in het licht van de beoordeling van de ontvankelijkheid van het beroep. Artikel II.29, 1° van het Bestuursdecreet draagt de beslissingsbevoegdheid over een bij een gemeente ingediende aanvraag tot openbaarmaking op aan de algemeen directeur, onverminderd delegatie. In de huidige zaak heeft niet de algemeen directeur, maar de juriste van de stad Bree over de aanvraag beslist, zowel bij mail van 1 maart als van 12 juni 2019. De beroepsinstantie heeft bij mailbericht de stad Bree gecontacteerd om te vernemen of de algemeen directeur zijn beslissingsbevoegdheid inzake openbaarheid van bestuur heeft gedelegeerd. Bij mailbericht d.d. 29 juli 2019 heeft de algemeen directeur laten weten dat “de bevoegdheid omtrent beslissingen nemen i.h.k.v. openbaarheid” niet formeel door hem werd gedelegeerd.

Gelet op het feit dat geen delegatie voorhanden is, kan de beroepsinstantie niet anders dan oordelen dat de beslissingen van de stad Bree van 1 maart en 12 juni 2019 strikt gezien uitgingen van een daartoe onbevoegd persoon. Een beslissing genomen door een onbevoegd persoon moet, wat de beoordeling van de ontvankelijkheid betreft, met de afwezigheid van een beslissing over een aanvraag worden gelijkgesteld. In de huidige zaak moet dan ook geoordeeld worden dat het bevoegde orgaan, dat wil zeggen de algemeen directeur, geen beslissing heeft genomen. Op grond van artikel II.48, vierde lid van het Bestuursdecreet neemt de beroepstermijn bij ontstentenis van een beslissing geen aanvang. Het beroepschrift van ■■■ d.d. 29 juni 2019 is dan ook tijdig ingediend. Het ingediende beroep is bijgevolg **ontvankelijk**.

Wat de gegrondheid betreft:

Overeenkomstig artikel II.31, eerste lid Bestuursdecreet heeft het recht op passieve openbaarheid betrekking op bestuursdocumenten. Op grond van deze bepaling is elke instantie in principe verplicht aan eenieder die erom verzoekt inzage te geven in, uitleg te verschaffen over of een afschrift te bezorgen van de gewenste bestuursdocumenten. De openbaarmaking kan slechts geweigerd worden mits toepassing wordt gemaakt van één of meerdere uitzonderingen, zoals gestipuleerd in de artikelen II.33 tot en met II.39 van voormeld decreet.

1) Feiten

In het oorspronkelijke verzoek d.d. 27 februari 2019 werd verzocht om een afschrift van een lijst met de gemelde en/of vergunde bemalingen die zijn uitgevoerd in Bree gedurende de afgelopen periode 27/02/2018 tot heden.

De stad Bree geeft aan ■■■ in een mailbericht van 1 maart 2019 mee dat de stad niet beschikt over een dergelijke lijst en dit dus ook niet kan overmaken. Tevens wordt vermeld: “*Bovendien zijn bemalingen vaak slechts meldingsplichtig (voor bemalingen tot 30.000m² en bemalingen meer dan 30.000m² waarbij het grondwater niet verder wordt verlaagd dan 4 meter onder het maaiveld, geldt slechts een meldingsplicht), zodoende dat wij wel kunnen opzoeken of er op een bepaald adres een melding van bemaling werd gedaan, maar er ook geen register bestaat van deze werken (het register vermeldt enkel werkelijke vergunningen). Indien u graag informatie van ons ontvangt, zou u ons een adres dienen door te geven.*”

Bij mail van 12 juni 2019 geeft de stad Bree aan dat zij getracht heeft de opgevraagde informatie te verzamelen hetgeen niet mogelijk is gebleken. Enerzijds omdat er geen register van bemalingen en ook geen 'lijst' van bemalingen bestaat. Anderzijds omdat het gebied waarvoor de meldingen en vergunning werden opgevraagd, meer bepaald een straal van 1 km, dermate ruim is dat een opzoeking bijna onmogelijk is. De stad Bree vervolgt dat de stad als lokaal bestuur wel verplicht is om gewenste bestuursdocumenten openbaar te maken, maar geenszins verplicht is om bestuursdocumenten te verwerken of te analyseren. De stad stelt ook dat in het mailbericht van 1 maart 2019 was meegedeeld dat [REDACTED] een adres diende mee te delen en dit heeft nagelaten te doen. De vraag is volgens de stad te algemeen geformuleerd en zelfs na hun verzoek tot herformulering d.i. de vraag van de stad naar opgave van adressen, nog steeds te algemeen.

2) Beoordeling

Uit het hierboven weergegeven feitenrelaas dient de beroepsinstantie redelijkerwijze vast te stellen dat de stad Bree niet in het bezit is van het gevraagde, namelijk een “lijst” van gemelde/vergunde bemalingen, en evenmin in het bezit is van een “register van bemalingen”. Volgens de info ontvangen van de stad Bree betreft het register immers het gemeentelijk vergunningenregister waarin stedenbouwkundige meldingen en vergunningen, milieuvergunningen en omgevingsvergunningen worden bijgehouden.

Ten overvloede stelt de beroepsinstantie wel vast dat, conform artikel II.6, tweede lid van het Bestuursdecreet, de stad Bree wel aan haar behulpzaamheidsverplichting heeft voldaan. In het mailbericht

van 1 maart 2019 werd door de stad gevraagd om een adres door te geven. Als reactie op die vraag van de stad Bree, werd er dan gevraagd naar een lijst voor percelen binnen een kilometer van het perceel van [REDACTED]. In de toelichting aan de beroepsinstantie heeft de stad Bree aangegeven dat de stad getracht heeft om alsnog de aanvrager te helpen. Evenwel is het, volgens de stad, in het GIS eenvoudigweg niet mogelijk om zomaar alle vergunningen/meldingen op te vragen voor alle percelen binnen een straal van een kilometer en dat over een periode van een jaar. Ook op een andere manier kan deze informatie volgens de stad niet worden bekomen. Gegevens uit de applicatie omgeving.net (programma voor de omgevingsvergunningen) kunnen niet worden gefilterd op 1 kilometer afstand van een bepaald adres. Volgens de stad verlangt [REDACTED] blijkbaar dat de stad alle omgevingsvergunningen en alle meldingen i.h.k.v. de omgevingsvergunning die werden afgeleverd in de periode van 28/02/2018 tot 28/02/2019 onderzoekt en nakijkt of daarin bemalingen werden aangevraagd. Dit betreft circa 200 dossiers en daarvan zouden de plannen moeten worden nagekeken hetgeen zeer tijdrovend is.

Artikel 6, tweede lid van het Bestuursdecreet verplicht instanties om personen die informatie zoeken, behulpzaam te zijn. Deze bepaling formuleert geen vrijblijvende intentieverklaring, maar houdt niet de verplichting in om nieuwe bestuursdocumenten te maken of bestaande bestuursdocumenten te verwerken of te analyseren. Conform artikel II.31., derde lid Bestuursdecreet is een instantie verplicht tot openbaarmaking van bestaande documenten en informatie maar verplicht deze dus niet tot het creëren van nieuwe documenten op basis van bestaande gegevens of documenten. Men kan een instantie niet verplichten om de gevraagde informatie te verwerken of te analyseren. Tenzij in het geval van gedeeltelijke openbaarmaking is er geen verplichting tot verwerking. Indien de informatie 'verwerkt' moet worden, is er ook geen 'beschikbaar' document. (*Parl.St.* VI.Parl. 2017-18, nr. 1656/1, 55).

Bijgevolg wordt het beroep als **ongegrond** beschouwd.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepsschrift van 29 juni 2019 van [REDACTED] tegen de beslissing van de stad Bree wordt als **ontvankelijk doch ongegrond** beschouwd.

Brussel, 29 juli 2019

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

voor de voorzitter, afwezig

Tom Dehandschutter
Lid van de beroepsinstantie