

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/2022/186

DE BEROEPSINSTANTIE - Afdeling openbaarheid van bestuur

Bevoegdheid beroepsinstantie

Bestuursdecreet van 7 december 2018, titel II, hoofdstuk 3, afdeling 6.

Besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2007 tot oprichting van de beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur en hergebruik van overheidsinformatie.

Voorafgaande procedure

Op 1 juni 2022 diende ■■■ (verder: verzoeker) een verzoek in bij de gemeente De Panne om een afschrift te verlenen van de notulen van het agendapunt van het CBS van 30 mei 2022 betreffende de aanstelling van een advocaat naar aanleiding van een klacht bij het agentschap Binnenlands Bestuur.

Op 9 juni 2022 bezorgde de gemeente De Panne verzoeker de beslissing van de algemeen directeur d.d. 3 juni 2022 waarbij zijn openbaarheidsverzoek werd afgewezen.

Verzoeker stelde op 9 juni 2022 bij de beroepsinstantie beroep in tegen deze weigeringsbeslissing van de gemeente De Panne.

Het beroepschrift werd geregistreerd op 9 juni 2022.

Ontvankelijkheid van het beroep

Het oorspronkelijke verzoek dateert van 1 juni 2022.

De in beroep aangevochten beslissing van de gemeente De Panne van 3 juni 2022, verzoeker bezorgd per mail van 9 juni 2021, maakt melding van de beroepsmogelijkheden en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel II.43, §1, derde lid van het Bestuursdecreet.

Het ingediende beroep van verzoeker d.d. 9 juni 2021 is ingesteld binnen de decretaal voorgeschreven termijn, conform artikel II.48, §1, derde lid van het Bestuursdecreet en is bijgevolg **ontvankelijk**.

Gegrontheid van het beroep

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. Bestreden beslissing

De gemeente De Panne weigerde verzoeker een afschrift van het betreffende collegebesluit te bezorgen op grond van artikel II.35, 4° lid van het bestuursdecreet: "Tenzij de aanvraag betrekking heeft op milieu-informatie, wijzen de overheidsinstanties, vermeld in artikel II.28, § 1, een aanvraag tot openbaarmaking af als ze van oordeel zijn dat het belang van de openbaarheid niet opweegt tegen de bescherming van een van de volgende belangen: 4° de rechtspleging in een burgerlijk of administratief rechtsgeding en de mogelijkheid om een eerlijk proces te krijgen". Bovendien gaf de gemeente De Panne aan dat de notulen van de betreffende zitting van het college van burgemeester en schepenen nog niet werden goedgekeurd.

2. Inhoud van het beroepschrift

Verzoeker is het niet eens met deze beslissing en diende volgend beroepschrift in:

"Omdat we een onderzoek aan het voeren zijn naar mogelijke combines en machinatie in verband met het verkavelen van ongeveer drie hectaren grond in Adinkerke (zie hierbij aangehecht een verzoekschrift gericht aan minister Somers), wil het college van burgemeester en schepenen mij blijkbaar het zwijgen opleggen. En dit door intimidatie en door te dreigen met een advocaat die geacht wordt om een rechtszaak tegen mij aan te spannen. In onze ogen een tergend en roekeloos geding.

Er werd mij bevestigd dat het punt op de vergadering van het CBS, 30 mei 2022 tegen mij is gericht: "Aanstelling advocaat naar aanleiding van klacht. Naar aanleiding van de klacht bij het Agentschap Binnenlands Bestuur waarbij er tevens lasterlijke beschuldigingen worden geuit ten aanzien van de gemeente en de burgemeester, wordt [REDACTED] aangesteld als raadsman." Zie aangehecht bestand: cbs vdb.pdf

Op 1/6/2022 hebben we digitaal afschrift gevraagd van de notulen van deze beslissing van het CBS. Cfr. aangehechte mail als bevestiging. Vandaag 9 juni krijg ik per mail een bericht daterend van 3 juni, van de algemeen directeur dat de betrokken beslissing niet kan worden overgemaakt. Zie aangehecht bestand: diradvocaat.pdf. Wij vinden dat hierdoor onze rechten van verdediging worden geschonden. Ook wordt het hierdoor niet mogelijk om tegen deze beslissing (binnen de termijn van 30 dagen) beroep aan te tekenen bij de toezichthoudende overheid op de lokale besturen, op basis van een afschrift van de bestreden beslissing."

3. Toelichting door de gemeente De Panne

Om voldoende geïnformeerd te kunnen oordelen heeft de beroepsinstantie de gemeente De Panne om een reactie gevraagd. Op 14 juni 2022 bezorgde de gemeente De Panne de beroepsinstantie de gevraagde documenten en gaf hierbij volgende reactie:

“Een afschrift van deze beslissing werd geweigerd op grond van artikel II.35. van het Bestuursdecreet “Tenzij de aanvraag betrekking heeft op milieu-informatie, wijzen de overheidsinstanties, vermeld in artikel II.28, § 1, een aanvraag tot openbaarmaking af als ze van oordeel zijn dat het belang van de openbaarheid niet opweegt tegen de bescherming van een van de volgende belangen: 4° de rechtspleging in een burgerlijk of administratief rechtsgeding en de mogelijkheid om een eerlijk proces te krijgen”

Naar aanleiding van de diverse beschuldigingen van [REDACTED], besliste het schepencollege om een raadsman (in casu [REDACTED]) aan te stellen om een vinger aan de pols te houden en te onderzoeken welke stappen eventueel zouden kunnen ondernomen worden tav [REDACTED] (laster en eerroof). Om de rechten van verdediging van de gemeente en de mogelijkheid om een eerlijke proces niet te schenden vonden wij het bijgevolg echter niet opportuun om [REDACTED] een afschrift van deze beslissing van 30/5 te geven. Tot op heden heeft [REDACTED] officieel zijn tussenkomst tav [REDACTED] nog niet gemeld, aangezien het dossier nog in volle studie is. Ons inziens is de weigering van het openbaarheidsverzoek van [REDACTED] dan ook terecht.”

Op 15 juni 2022 bevestigde de gemeente De Panne aan de beroepsinstantie dat er momenteel geen rechtsgeding hangende is tussen de gemeente en verzoeker en dat de notulen van het schepencollege van 30 mei 2022 ondertussen werden goedgekeurd ter zitting van 9 juni jl.

4. Beoordeling door de beroepsinstantie

De gemeente De Panne roept hoger vermeld artikel II.35 4° van het Bestuursdecreet in om verzoeker geen afschrift te bezorgen van het betreffende collegebesluit van 30 mei 2022. In de parlementaire voorbereiding bij voormeld artikel wordt bepaald (*Parl.St.* VI.Parl. 2017-18, nr. 1656/1, 63):

“4° Rechtspleging. Deze uitzonderingsbepaling stelt dat bestuursdocumenten betreffende aangelegenheden die het voorwerp uitmaken van een burgerlijk of administratief rechtsgeding, niet voor openbaarheid in aanmerking komen.

Deze uitzonderingsgrond is ingegeven door het deontologisch probleem waarmee de overheid geconfronteerd wordt wanneer zij gegevens ter beschikking moet stellen die in een rechtsgeding, waarbij die overheid zelf partij is, tegen haar kunnen gebruikt worden.

Bovendien zijn er specifieke regels die de inzagemogelijkheden bepalen van documenten betreffende zaken die aanhangig zijn bij de gerechtelijke instanties.

In het decreet wordt tevens benadrukt dat de bedoeling van deze uitzondering erin bestaat om de rechtspleging en het eerlijk verloop van een proces mogelijk te maken.”

De beroepsinstantie dient echter vast te stellen dat er momenteel geen burgerlijk of administratief rechtsgeding hangende is tussen de gemeente De Panne en verzoeker. Bovendien is het ook zo dat enkel de strafrechtbank kan oordelen over misdrijven inzake laster en eerroof en bijgevolg enkel kan worden onderzocht of, conform artikel II.39, tweede lid Bestuursdecreet, artikel 6, §1, 5° van de wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur desgevallend dienstig zou kunnen zijn om de openbaarmaking te weigeren.

Voormeld artikel bepaalt dat een federale of niet-federale administratieve overheid de vraag om inzage, uitleg of mededeling in afschrift van een bestuursdocument afwijst, wanneer zij heeft vastgesteld dat het belang van de openbaarheid niet opweegt tegen de bescherming van het belang van de opsporing of vervolging van strafbare feiten. Nu blijkt dat er momenteel ter zake geen opsporingsonderzoek lopende is ten aanzien van verzoeker en er ook geen formele strafklacht werd ingediend tegen verzoeker en hij evenmin werd gedagvaard, kan deze uitzonderingsgrond in casu evenmin toepassing vinden.

De gemeente De Panne gaf ook aan dat de collegebeslissing niet openbaar kon worden gemaakt aangezien de notulen nog dienden te worden goedgekeurd. De gemeente De Panne deed hiermee beroep op de uitzonderingsgrond uit artikel II.33 2° van het Bestuursdecreet: "Tenzij het belang van de openbaarheid primeert, mogen de overheidsinstanties, vermeld in artikel II.28, § 1, een aanvraag afwijzen als de aanvraag betrekking heeft op bestuursdocumenten die niet af of onvolledig zijn."

Inmiddels werden deze notulen door het college goedgekeurd en gaat het zonder twijfel over een document dat als af dient te worden beschouwd. De openbaarmaking ervan kan bijgevolg niet meer geweigerd worden op grond van deze uitzonderingsgrond. De beroepsinstantie heeft de betreffende collegebeslissing van 30 mei 2022 kunnen inkijken en oordeelt dat er voor het overige geen andere uitzonderingsgronden op van toepassing zijn.

Het beroepsschrift wordt bijgevolg als **gegrond** beschouwd.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepsschrift van ■■■ d.d. 9 juni 2022 tegen de weigeringsbeslissing van de gemeente De Panne d.d. 9 juni 2022 wordt als ontvankelijk en als **gegrond** beschouwd.

Bijgevolg dient de gemeente De Panne de notulen van het agendapunt van het CBS van 30 mei 2022 betreffende de aanstelling van een advocaat naar aanleiding van een klacht bij het agentschap Binnenlands Bestuur openbaar te maken, door er een afschrift van te bezorgen.

Geen toestemming tot hergebruik van bestuursdocumenten

In zoverre dit beroep gegrond werd verklaard, geldt dat deze inwilliging van de aanvraag tot openbaarmaking GEEN toestemming inhoudt om de gevraagde bestuursdocumenten te hergebruiken, als vermeld in titel II, hoofdstuk 4 van het Bestuursdecreet van 7 december 2018 (zie artikel II.44, §3, van het Bestuursdecreet).

Brussel, 16 juni 2022

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter