

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/2023/013

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 16 december 2022 diende ■■■ (hierna vermeld als: verzoeker), een verzoek in bij de gemeente Oostrozebeke om betreffende het RUP Kernversterking en de bouwcode een afschrift te ontvangen van volgende documenten :

- de ingediende bezwaren, opmerkingen, suggesties
- het advies van het studiebureau op de ingediende bezwaren, opmerkingen en suggesties
- de verslagen met het studiebureau vanaf 28/6/2022
- het verslag van de gecoro waarbij de bezwaren, opmerkingen en suggesties werden behandeld
- het advies van de gecoro i.v.m. het RUP Kernversterking en de bouwcode

Op 30 december 2022 wijst de gemeente Oostrozebeke het verzoek gedeeltelijk af.

Op 5 januari 2023 diende verzoeker beroep in bij de beroepsinstantie tegen de beslissing van de gemeente.

Dit beroep werd geregistreerd op 5 januari 2023

Op 3 februari 2023 werd de beslissingstermijn van de beroepsinstantie, in toepassing van artikel II.50, §1, tweede lid van het Bestuursdecreet van 7 december 2018, verlengd van dertig kalenderdagen naar vijfenveertig kalenderdagen.

Ontvankelijkheid van het beroep

Het oorspronkelijke verzoek dateert van 16 december 2022. De beslissing van de gemeente Oostrozebeke dateert van 30 december 2022. Deze beslissing maakt geen melding van de beroepsmogelijkheid en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel II.43, §1, derde lid van het Bestuursdecreet. De beroepstermijn vangt bijgevolg pas aan vier maanden na kennisgeving van de beslissing.

Het beroepschrift van verzoeker d.d. 5 januari 2023 is tijdig ingediend en wordt dan ook als **ontvankelijk** beschouwd.

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. De bestreden beslissing

Met haar beslissing van 30 december 2022 weigerde de gemeente Oostrozebeke een aantal van de gevraagde documenten omdat deze ofwel nog niet af waren of, bij gebrek aan een zitting van de gecoro, nog helemaal niet bestonden op het moment van de beslissing.

2. Inhoud van het beroepschrift

Beroeper beperkt zijn beroep uitdrukkelijk tot de weigering van het advies van het studiebureau op de ingediende bezwaren en van het verslag van het studiebureau van 1 december 2022.

3. Toelichting door de gemeente Oostrozebeke

Na kennisname van het ingestelde beroep, laat de gemeente Oostrozebeke aan de beroepsinstantie weten dat het omwille van enkele procedurele aspecten noodzakelijk is om het openbaar onderzoek opnieuw te doen met een aangepaste versie van de plannen (RUP en Bouwcode). Het RUP en de Bouwcode zullen dan ook opnieuw voorlopig moeten worden vastgesteld.

4. Standpunt van de beroepsinstantie

De gemeente Oostrozebeke weigert beide documenten (het advies van het studiebureau en het verslag van de vergadering van 1 december 2022) openbaar te maken op grond van artikel II.33, 2° van het Bestuursdecreet omdat het document nog in opmaak is en/of op grond van artikel II.34, 3° van het Bestuursdecreet, aangezien de openbaarmaking afbreuk zou doen aan het geheim van de beraadslagingen van de GECORO die nog niet heeft plaatsgevonden. De gemeente deelt mee dat het advies van het studiebureau immers een hulpmiddel is ten behoeve van de gecoro bij het formuleren van haar gecoördineerd advies aan het collegebestuur.

Artikel II.33, 2° van het Bestuursdecreet stelt dat een instantie een aanvraag tot openbaarmaking mag afwijzen als de aanvraag betrekking heeft op bestuursdocumenten die niet af of onvolledig zijn.

De memorie van toelichting bij dit decreetartikel stelt het volgende: “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. Andere documenten, die niet kaderen in een besluitvormingsprocedure worden door de opsteller(s) zelf van het document gekwalificeerd als zijnde af of niet af. Zo zal een document dat wordt opgesteld door een groep personen, slechts af zijn wanneer de groep besluit dat het document af is, dit wil zeggen dat er niets meer aan het document dient veranderd te worden, wat niet uitsluit dat wijzigingen achteraf mogelijk zijn ten gevolge van nieuwe omstandigheden.”

De opmaak van een gemeentelijk RUP verloopt conform een decretaal vastgesteld besluitvormingsproces. Uit de door de gemeente verschaft informatie blijkt dat in de zitting van 8 februari 2023 de gecoro de bezwaren en adviezen uitgebracht tijdens het openbaar onderzoek van het ontwerp RUP Kernversterking en de Bouwcode heeft besproken. Het gecoördineerd advies ter zake werd inmiddels op 15 februari 2023 door de gecoro overgemaakt aan het collegebestuur van Oostrozebeke. Bovendien stelt de gecoro in haar begeleidend schrijven aan het collegebestuur : “ *De gemeentelijke commissie voor ruimtelijke ordening sluit zich aan bij het ontwerp van behandeling van de bezwaren, opmerkingen en adviezen uitgebracht tijdens het openbaar onderzoek, zoals voorbereid door studiebureau Voorland, en neemt de betreffende nota (in bijlage) tot de hare als haar gecoördineerd advies, evenwel met volgende voorwaarden/aanpassingen:*

- 1. er wordt de nodige aandacht besteed aan de verdere toelichting bij en bespreking van de adviezen van het departement Omgeving en de deputatie, cf. de respectievelijke overlegmomenten met beide in de loop van januari 2023, dit zodat een ongunstig advies kan vermeden worden bij het hernemen van het openbaar onderzoek;*
- 2. art. 38 van de ontwerp Bouwcode wordt verplaatst naar het ontwerp RUP Kernversterking, zodat het van toepassing wordt op artikels 5, 5.1 en 5.2, evenwel met volgende aanpassingen:*
 - 2.1. de noodzaak om de land- en tuinbouwfunctie te behouden als nevenbestemming wordt geschrapt;*
 - 2.2. de inperking van de woonkavel tot 650 m² wordt geschrapt, en vervangen door een beperking tot het erf en diens ontsluiting, de geclusterde hoevegebouwen, de eventuele tuin bij de bedrijfswoning, en een bouwvrije strook langs de gebouwen die maximum even breed is als de hoogte van hun kroonlijst (de 45°-regel).”*

In de gegeven omstandigheden is het advies van het studiebureau Voorland aan de gecoro nog moeilijk te beschouwen als een onafgewerkt document. Het advies van het studiebureau Voorland werd inmiddels, mits 2 aanvullingen, volledig door de gecoro overgenomen en maakt als bijlage deel uit van het advies dat de gecoro uitbracht aan het collegebestuur.

In haar bijkomende toelichting van 20 februari 2023 bevestigt de gemeente Oostrozebeke dit standpunt en stelt dat “*beide documenten, nl. de voorbereiding en de bijsturing door de gecoro, ‘het gecoördineerd advies’ van de gecoro vormen dat wel kan vrijgegeven worden in het kader van openbaarheid, omdat het inmiddels een officieel standpunt van een adviesraad is.*”

Gelet op het voorgaande is de beroepsinstantie van oordeel dat het ingestelde beroep bijgevolg als **gegrond** dient te worden beschouwd.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van ■■■ d.d. 5 januari 2023 tegen de beslissing van de gemeente Oostrozebeke dd. 30 december 2022 wordt als ontvankelijk en gegrond beschouwd.

Bijgevolg dient de gemeente Oostrozebeke het gecoördineerd advies van de gecoro met in bijlage het voorbereidend advies van het studiebureau openbaar te maken door er een afschrift van te verlenen.

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, 21 februari 2023

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter