

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/2023/234

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

In zijn mailbericht van 11 juli 2023 vraagt ■■■, hierna de verzoeker, bij het lokaal bestuur van Oosterzele, hierna het bestuur, de volgende documenten op over de aanwervingsprocedure waaraan hij deelnam:

- a) het proces-verbaal tot "Vaststellen van de aanwervingsvoorwaarden van deskundige IT"
- b) het proces-verbaal tot "Bekendmaking van de vacante aanwervingsfunctie deskundige IT"
- c) het proces-verbaal tot "Samenstelling van de selectiecommissie voor de aanwerving van deskundige IT"
- d) Het proces-verbaal van de selectieprocedure zelf voor de deskundige IT, waarbij de volgorde van de kandidaturen is bepaald geweest.
- e) De aanstelling van een voltijds contractueel deskundige IT (niveau B1-B3 - 38/38) ten behoeve van het departement Burger, Bestuur en Organisatie, dienst ICT, bij wijze van interne personeelsmobiliteit, bevordering en aanwerving - uitgebreide procedure.

Bij bericht van 27 juli 2023 bezorgt het bestuur de gevraagde documenten aan de verzoeker.

Op 4 augustus 2023 stelt de verzoeker enkele vragen bij het antwoord van het bestuur en vraagt hij een bijkomend document.

Op 17 augustus 2023 bezorgt het bestuur aan de verzoeker het bijkomend document en een antwoord op zijn vragen.

Op 22 en 24 augustus 2023 deelt verzoeker zijn opmerkingen over de bezorgde stukken mee aan het bestuur en vraagt hij nog bijkomende stukken.

Op 24 augustus 2023 geeft het bestuur aan de verzoeker een overzicht van het verloop van de opvragingen door de verzoeker en wordt hem meegedeeld dat de opvraging van het bijkomende document wordt onderzocht.

Op 25 augustus 2023 dient verzoeker zijn beroepsschrift in tegen de beslissing van het bestuur van 27 juli 2023. Dit beroep werd op 28 augustus 2023 geregistreerd.

Op 22 september 2023 vraagt de verzoeker aan het bestuur bijkomende informatie over de gevolgde procedure en deelt hij mee dat hij op 26 september 2023 een beroepsschrift heeft neergelegd bij de Raad van State tegen de beslissing van de examenjury. Het bericht van 22 september 2023 werd samen met de ontvangstmelding van de Raad van State ook aan de beroepsinstantie bezorgd.

Ontvankelijkheid van het beroep

De beslissing van het bestuur dateert van 27 juli 2023 en maakt melding van de beroepsmogelijkheid en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel II.43, §1, derde lid van het Bestuursdecreet.

Het ingediende beroep d.d. 25 augustus 2023 is bijgevolg tijdig ingediend en **ontvankelijk**.

Gegrondeid 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

Het bestuur heeft, bij mail van 27 juli 2023, aan de verzoeker de documenten bezorgd over het onderwerp van zijn verzoek om openbaarheid.

2. Inhoud van het beroepsschrift

Verzoeker tekent beroep aan tegen de voormelde beslissing van het lokaal bestuur en motiveert dit, samengevat, als volgt:

Hij merkt op dat de gevraagde pv's niet worden bezorgd en dat andere besturen mits anonimisering wel gegevens over de andere kandidaten bezorgen.

Hij merkt ook op dat de bezorgde stukken niet gelijkvormig zijn. Verzoeker stelt zich ook inhoudelijke vragen over de toepassing van de rechtpositieregeling door het bestuur.

3. Inhoud van het standpunt van het lokaal bestuur

Bij mail van 30 augustus 2023 laat het bestuur aan de beroepsinstantie, samen met de door de verzoeker gevraagde stukken, het volgende weten:

“Betrokkene ontving op 27 juli 2023 een antwoord van ons bestuur met daarin volgende stukken:

- Infobundel selectieprocedure deskundige IT, uittreksel uit de notulen van het college van burgemeester en schepenen van 25 april 2023;*
- vacantverklaring van een voltijdse contractuele deskundige IT (niveau B1-B3 – 38/38) t.b.h.v. departement Burger, bestuur & organisatie, dienst ICT, bij wijze van interne personeelsmobiliteit, bevordering en aanwerving – uitgebreide procedure;*
- uittreksel uit de notulen van het college van burgemeester en schepenen van 27 juni 2023: Aanstellen van een voltijds contractueel deskundige IT (niveau B1-B3 – 38/38) t.b.h.v. departement Burger, bestuur & organisatie, dienst ICT, bij wijze van interne personeelsmobiliteit, bevordering en aanwerving – uitgebreide procedure;*
- het verslag van uw speeddate;*
- het verslag van uw mondeling examengedeelte.*

Op het college van burgemeester en schepenen van 25 april 2023 nam het college volgende beslissing: “Vacantverklaring van een voltijds contractuele deskundige IT (niveau B1-B3 – 38/38), ten behoeve van het departement Burger, Bestuur & Organisatie, dienst ICT, bij wijze van interne personeelsmobiliteit, bevordering en aanwerving - uitgebreide procedure”. Deze beslissing resulteerde in het document “uittreksel uit de notulen van het college van burgemeester en schepenen van 25 april 2023 i.v.m. de vacantverklaring van een voltijdse contractuele deskundige IT (niveau B1-B3 – 38/38) t.b.h.v. departement Burger, bestuur & organisatie, dienst ICT, bij wijze van interne personeelsmobiliteit, bevordering en aanwerving – uitgebreide procedure” en bevat volgende elementen van de vraag van betrokkene: de vacantverklaring, de aanwervingsvoorwaarden, de samenstelling van de selectiecommissie en als bijlage bij dit agendapunt werd de functiebeschrijving goedgekeurd, opgenomen in de infobundel. Deze stukken betreffen dus de documenten opgenomen in de punten a t.e.m. c en ontving de aanvrager dus integraal waar hij naar vroeg. (Antwoord per mail van 27/7 als bijlage)

Wat betreft de punten d en e ontving de aanvrager het uittreksel uit de notulen van het college van burgemeester en schepenen van 27 juni 2023 i.v.m. het aanstellen van een voltijds contractueel deskundige IT (niveau B1-B3 – 38/38) t.b.h.v. departement Burger, bestuur & organisatie, dienst ICT, bij wijze van interne personeelsmobiliteit, bevordering en aanwerving – uitgebreide procedure met daarbij het verslag van de speeddate en het mondeling examen. Bij de verslagen ontving de aanvrager telkens de stukken die zijn persoon betroffen.

De verslagen van de andere kandidaten hebben wij geweigerd op basis van het op het Bestuursdecreet 7 december 2018, Afdeling 3. 2°.

Deze verslagen bevatten immers naast namen ook andere elementen die de persoonlijke levenssfeer raken zoals huidige en vorige werkgevers, motivatie. Indien we namen en/of andere directe persoonsgegevens zouden anonimiseren, zijn we van mening dat de 'persoonlijke levenssfeer' van de andere kandidaten niet afdoende beschermd is, in geval van vrijgave van deze verslagen."

4. Standpunt van de beroepsinstantie

De beroepsinstantie stelt vast dat de verzoeker zijn beroep specifiek richt op het antwoord van het bestuur van 27 juli 2023, waarbij hem in antwoord op zijn vraag van 11 juli 2023 de volgende documenten worden bezorgd:

1. infobundel selectieprocedure deskundige IT;
2. uittreksel uit de notulen van het college van burgemeester en schepenen van 25 april 2023 "Vacantverklaring van een voltijdse contractuele deskundige IT (niveau B1-B3 – 38/38) t.b.h.v. departement Burger, bestuur & organisatie, dienst ICT, bij wijze van interne personeelsmobiliteit, bevordering en aanwerving – uitgebreide procedure;"
3. uittreksel uit de notulen van het college van burgemeester en schepenen van 27 juni 2023 "Aanstellen van een voltijds contractueel deskundige IT (niveau B1-B3 – 38/38) t.b.h.v. departement Burger, bestuur & organisatie, dienst ICT, bij wijze van interne personeelsmobiliteit, bevordering en aanwerving – uitgebreide procedure;"
4. het verslag van uw speeddate
5. het verslag van uw mondeling examengedeelte

Over de stukken b en e van zijn verzoek van 11 juli 2023, respectievelijk het proces-verbaal tot bekendmaking van de vacante aanwervingsfunctie deskundige IT en de aanstelling van een voltijds contractueel deskundige IT, merkt de verzoeker op dat deze aan hem werden bezorgd. Het voorwerp van het beroep is derhalve beperkt tot de onderdelen a, c en d van het oorspronkelijk openbaarheidsverzoek.

Over de stukken a en c van zijn verzoek van 11 juli 2023, respectievelijk het proces-verbaal tot vaststelling van de aanwervingsvoorwaarden van deskundige IT en het proces-verbaal tot samenstelling van de selectiecommissie voor de aanwerving van deskundige IT, merkt de verzoeker op dat deze niet in de vorm van PV werden bezorgd.

De beroepsinstantie stelt in het door het bestuur bezorgde documenten vast dat de door de verzoeker gevraagde informatie is opgenomen in de hem bezorgde stukken, in casu in de notulen van de beraadslaging van het college van burgemeester en schepenen van Oosterzele in zitting van 25 april 2023. Het Bestuursdecreet bepaalt niet dat de gevraagde informatie moet opgenomen zijn in een specifieke informatiedrager, zoals een PV. De beroepsinstantie stelt vast dat de door verzoeker gevraagde informatie wel degelijk is terug te vinden in de aan verzoeker bezorgde notulen van het college d.d. 25 april 2023. Er bestaan daaromtrent geen afzonderlijk opgemaakte PV's.

In artikel 1.4, 3° van het Bestuursdecreet wordt een bestuursdocument gedefinieerd als de informatie, ongeacht de drager ervan, die in het bezit is van een overheidsinstantie. Het recht op openbaarheid kan aldus maar uitgeoefend worden voor zover het gaat om informatie die gematerialiseerd werd op een drager.

In casu wordt evenwel door de beroepsinstantie vastgesteld dat de gemeente Oosterzele niet in het bezit is van de door verzoeker opgevraagde documenten (de PV's), daar het onbestaande documenten betreft. Daar kan uiteraard geen afschrift van verleend worden.

Het ingestelde beroep door verzoeker moet bijgevolg, voor dit onderdeel, als **ongegron**d worden beschouwd,

Met betrekking tot het stuk d in zijn openbaarheidsverzoek van 11 juli 2023, met name het proces-verbaal van de selectieprocedure zelf voor de deskundige IT, waarbij de volgorde van de kandidaturen wordt bepaald, merkt de verzoeker op dat hieraan werd verzaakt, terwijl de beroepsinstantie vaststelt dat deze informatie met anonimiserings is opgenomen in de notulen van het aan de verzoeker bezorgde collegebesluit van Oosterzele van 27 juni 2023. In dit document werden de namen en adressen van de andere kandidaten geanonimiseerd, waaronder de naam van aangestelde kandidaat. De verzoeker merkt welke plaats hij inneemt in de volgorde van de kandidaten voor de verschillende examenonderdelen. Die informatie komt tegemoet aan hetgeen door de verzoeker werd gevraagd.

De beroepsinstantie is van oordeel dat er in casu wel degelijk correct toepassing werd gemaakt van de uitzonderingsgrond, zoals voorzien in artikel II.34, 2° Bestuursdecreet. Op grond van voormeld decreetartikel wijst een overheidsinstantie een aanvraag tot openbaarmaking af indien de openbaarmaking afbreuk doet aan de bescherming van de persoonlijke levenssfeer, tenzij de betrokken persoon met de openbaarmaking instemt.

Hoewel het hier om een absolute uitzonderingsgrond gaat waardoor er geen belangenafweging moet plaatsvinden tussen het door de uitzonderingsgrond beschermde belang met het belang van de openbaarheid, vertoont de in artikel II.34, 2° van het Bestuursdecreet voorziene uitzonderingsgrond niettemin een relatief aspect. De decreetgever was weliswaar van oordeel dat er geen afweging vereist is met het openbaar belang dat met de openbaarheid is gediend, maar wijst er desondanks op dat telkens en in concreto geoordeeld moet worden of er al dan niet een inbreuk is gepleegd op de bescherming van de persoonlijke levenssfeer (Vlaams Parlement, Parl. St. 2017-2018, nr. 1656/1, blz. 58).

Artikel 22 van de Grondwet waarborgt uitdrukkelijk het recht op eerbiediging van het privéleven, net zoals artikel 8 van het Europees Verdrag voor de Rechten van de Mens dit doet. De bedoeling en het fundamentele uitgangspunt van de in artikel II.34, 2° van het Bestuursdecreet bedoelde uitzonderingsgrond bestaat er precies in om het aan iedereen toegekende grondwettelijke recht op de eerbiediging van zijn privéleven te beschermen.

De informatie die onleesbaar werd gemaakt in het opgevraagde proces-verbaal van de selectieprocedure zelf voor de deskundige IT (namen en adressen van natuurlijke personen) behoort ontegensprekelijk tot de persoonlijke levenssfeer en het privéleven van de betrokkenen. Het vrijgeven hiervan zou wel degelijk een inbreuk uitmaken op de eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer van die personen. Het privéleven vormt de kern van de persoonlijke levenssfeer (F. SCHRAM, Het decreet openbaarheid van bestuur. Een juridische analyse in historisch perspectief, Brugge, Vanden Broele, 247; Concl. Adv.Gen. bij HvJ 8 april 2014, nr. C-293/12, Digital Rights Ireland Ltd, nr. 61). Het openbaar maken van deze informatie heeft aldus betrekking op de kern van een belang – het door artikel 22 van de Grondwet en het door artikel 8 EVRM aan eenieder toegekende recht op eerbiediging van zijn privéleven – dat de uitzonderingsgrond uit artikel II.34, 2° van het Bestuursdecreet wenst te beschermen tegen de openbaarheid van bestuur (RvS, nr. 234.609 dd. 2 mei 2016).

De beroepsinstantie is bijgevolg van oordeel dat de openbaarmaking van de namen en adressen van natuurlijke personen die voorkomen in het opgevraagde proces-verbaal van de selectieprocedure zelf voor de deskundige IT afbreuk doet aan het recht op eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer van de betrokkenen en dat deze gegevens dan ook terecht werden afgeschermd in toepassing van artikel II.34, 2° van het Bestuursdecreet.

In artikel II.50 §1 voorziet het Bestuursdecreet dat als de aanvraag tot openbaarmaking wordt afgewezen op grond van artikel II.34, 2°, de beroepsinstantie contact opneemt met de betrokkenen en vraagt of de aanvrager toestemming krijgt om alsnog toegang te krijgen tot de afgeschermd informatie, als die toestemming nog niet is gevraagd door de betrokken overheidsinstantie. Bij gebrek aan contactgegevens is het voor de beroepsinstantie onmogelijk om in casu de toestemming te vragen aan de betrokkenen.

Conform artikel II.45 Bestuursdecreet moet een aanvraag tot openbaarheid gedeeltelijk worden ingewilligd indien de informatie waarop een uitzondering van toepassing is, samen met andere informatie in een bestuursdocument opgenomen is, en het mogelijk is om de informatie die niet openbaar kan gemaakt worden, te scheiden van de andere informatie. Volgens het oordeel van de beroepsinstantie is dat in casu effectief het geval, en kan de hierboven vermelde informatie, die niet voor openbaarmaking in aanmerking komt, perfect worden gescheiden van de informatie die wel kan worden vrijgegeven. Hieraan werd door de gemeente Oosterzele wel degelijk voldaan, door de gedeeltelijke openbaarmaking van het opgevraagde document aan verzoeker op 27 juli 2023.

De beroepsinstantie stelt vast dat verzoeker daarmee alle door hem gevraagde informatie van het bestuur heeft ontvangen.

Het door verzoeker ingestelde beroep moet bijgevolg, gelet op wat hiervoor werd uiteengezet, als **ongegrond** worden beschouwd.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van ■ van 25 augustus 2023 tegen de beslissing van het gemeentebestuur van Oosterzele van 27 juli 2023, wordt als ontvankelijk doch ongegrond beschouwd.

Brussel, 26 september 2023

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter