

Vlaamse overheid
Beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur
en hergebruik van overheidsinformatie
Afdeling openbaarheid van bestuur
Havenlaan 100
1000 BRUSSEL
T : 02 553 57 25
Mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer: OVB/2023/311

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 18 oktober 2023 diende ■■■ een verzoek in bij de deskundige van de afdeling ruimte – team omgeving van de gemeente Gavere, naar aanleiding van de werken aan de woning te ■■■, om een afschrift te verlenen van een controlemeting inzake de naleving van de vergunde plannen, een afschrift van de goedkeuring tot een bijkomende overwelving van een beek die hoort bij een ecologische corridor. Tevens vroeg hij informatie over de realisatie of het herstel van de ecologische corridor op het bouwperceel.

In haar antwoord d.d. 13 november 2023 aan de verzoeker liet de gemeente Gavere na om een antwoord te geven op de vraag hoe de ecologische corridor zowel aan de oost- als aan de noordzijde concreet zal hersteld of gerealiseerd worden.

Op 21 november 2023 diende ■■■ beroep in bij de beroepsinstantie tegen de ontstentenis van beslissing door de gemeente Gavere voor wat betreft dit onderdeel van het oorspronkelijk openbaarheidsverzoek. Dit beroep werd geregistreerd op 22 november 2023.

Ontvankelijkheid van het beroep

Het oorspronkelijke verzoek dateert van 18 oktober 2023. Dit verzoek was echter enkel gericht aan de deskundige van de afdeling ruimte – team omgeving van de gemeente Gavere.

Op 9 november 2023 herinnerde de verzoeker aan zijn vraag d.d. 18 oktober. De algemeen directeur werd in die herinneringsmail mee in cc: geplaatst.

Op 13 november 2023 kreeg de verzoeker via de algemeen directeur van de gemeente Gavere gedeeltelijk een antwoord op zijn oorspronkelijk verzoek:

“Wij kunnen u geen afschrift bezorgen van de door u gevraagde documenten, aangezien deze documenten niet in ons bezit zijn.

- De controlemeting door de landmeter werd ons tot op heden nog niet bezorgd. We zullen er een laatste maal op aandringen om die te ontvangen.*
- Er is door ons bestuur geen toelating verleend voor een ‘bijkomende’ overwelving. We zullen dit ter plaatse nazien.”*

Deze beslissing bevat de vermelding van de beroepsmogelijkheid en -modaliteiten, zoals voorgeschreven in artikel II.43, §1, derde lid van het Bestuursdecreet van 7 december 2018 (verder ‘Bestuursdecreet’).

Op diezelfde dag herinnerde de verzoeker tevens aan zijn derde vraag van zijn oorspronkelijk verzoek, namelijk dat hij wenst te vernemen hoe de ecologische corridor zowel aan de oost- als aan de noordzijde concreet zal hersteld/gerealiseerd worden.

De verzoeker verwijst naar het Bestuursdecreet en het principe dat overheidsinstanties verplicht zijn aan iedereen die erom verzoekt, de gewenste bestuursdocumenten openbaar te maken door er inzage in te verlenen of er een afschrift van te overhandigen, of er uitleg over te verschaffen. De verzoeker licht toe dat hij de vraag stelt omdat er reeds veel groen in de ecologische corridor is verwijderd.

Het openbaarheidsverzoek werd door de gemeente Gavere pas op 13 november 2023 opgenomen in het register en het openbaarheidsverzoek werd, voor wat betreft de aanvraag van de afschriften, op dezelfde dag beantwoord. ■ herhaalde op 13 november 2023 zijn vraag om uitleg.

Gelet op de registratie op 13 november 2023 zou de antwoordtermijn volgens de algemeen directeur pas op 3 december 2023 verstrijken. In zijn reactie aan de beroepsinstantie d.d. 1 december 2023 deelt de algemeen directeur van de gemeente Gavere ook mee aan de beroepsinstantie dat de vraag niet werd gesteld via de kanalen daartoe vermeld op de website van de gemeente (<https://www.gavere.be/bestuur/inspraak/openbaarheid-van-bestuur>).

De beroepsinstantie gaat niet akkoord met dit standpunt van de gemeente Gavere waar ze stelt dat het beroep van ■ voortijdig zou ingesteld zijn.

Omdat de beroeper de vraag om uitleg reeds stelde op 18 oktober 2023 en omdat de Gemeente Gavere in haar antwoord d.d. 13 november 2023 dit onderdeel van het openbaarheidsverzoek niet behandelt of aangeeft dit onderdeel nog te zullen behandelen, terwijl ze wel ingaat op andere onderdelen van het oorspronkelijk openbaarheidsverzoek, en omdat ze ook geen gewag maakt van enige (enigszins laattijdige) registratie van het openbaarheidsverzoek, wordt het ingediende beroep van de verzoeker d.d. 21 november 2023 geacht te zijn ingesteld binnen de decretaal voorgeschreven termijn, conform artikel II.48, §1, derde lid van het Bestuursdecreet.

De opmerking van de gemeente Gavere dat de verzoeker zijn oorspronkelijke vraag niet stelde via de kanalen daartoe vermeld op de website van de gemeente, doet hieraan *in casu* geen afbreuk. De gemeente had voldoende de gelegenheid om de vraag om uitleg van de verzoeker intern te behandelen samen met de andere onderdelen van het openbaarheidsverzoek die wél beantwoord werden, desgevallend nadat de afdeling Ruimte – team omgeving van de gemeente de algemeen directeur hierover ook contacteerde,

alvorens een antwoord te bezorgen aan de verzoeker. Het beroep is bijgevolg tijdig ingediend en 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. Ontstentenis van beslissing

De verzoeker tekent het beroep aan wegens het niet beantwoorden door de gemeente Gavere van zijn vraag om toe te lichten hoe de ecologische corridor zowel aan de oost- als aan de noordzijde concreet zal hersteld of gerealiseerd worden.

2. Standpunt van de beroepsinstantie

Op 22 november 2023 contacteerde de beroepsinstantie de gemeente Gavere voor toelichting bij het niet-beantwoorden van de vraag d.d. 18 oktober 2023 zoals deze gesteld werd door de verzoeker.

Op 1 december 2023 deelde de gemeente Gavere mee aan de beroepsinstantie dat de afdeling ruimte – team omgeving op 30 november 2023 alsnog een antwoord bezorgde aan de verzoeker, namelijk als volgt:

“Uw aanvraag wordt onderzocht. Hiervoor dienen ter plaatse de nodige vaststellingen te worden gedaan en zal de betrokkene worden aangeschreven.

Wij kunnen ons niet op privéterrein begeven, maar ter plaatse is wel zichtbaar dat de site nog niet volledig is aangelegd en er nog steeds oprijplaten aanwezig zijn voor de uitvoering van de werken.

De situatie wordt verder opgevolgd”.

De algemeen directeur deelt mee aan de beroepsinstantie dat er op het openbaarheidsverzoek van ■■■ niet inhoudelijk geantwoord kan worden aangezien de informatie die ■■■ vraagt niet gevat is door een bestuursdocument. Er is volgens de algemeen directeur dus niet voldaan aan artikel II.31 van het Bestuursdecreet. Dit kon ook volgens de algemeen directeur al impliciet afgeleid worden uit het antwoord van de gemeente aan ■■■ van 13 november 2023: de gevraagde bestuursdocumenten bestaan niet en er kan bijgevolg geen uitleg over verschaft worden.

Zoals eveneens medegedeeld in haar antwoord van 13 november 2023 zal het bestuur van de gemeente Gavere bij de landmeter nogmaals aandringen op een controlemeting. Als die informatie niet of niet tijdig wordt aangeleverd zal het bestuur zelf overgaan tot controle ter plaatse en indien nodig de handhaving opstarten. Op dit ogenblik is er nog niet vastgesteld of de ecologische corridor is aangetast en dus hersteld moet worden. De algemeen directeur besluit daarom dat er ook geen uitleg kan verschaft worden over de wijze waarop de ecologische corridor hersteld zou moeten worden.

De beroepsinstantie neemt op basis van de toelichting van de gemeente Gavere redelijkerwijze aan dat de bestuursdocumenten op basis waarvan de gevraagde uitleg aan de beroeper zou kunnen verschaft worden over de eventuele aantasting en de herstelling van de ecologische corridor (nog) niet voorhanden zijn bij de gemeente. Voor documenten waarover de gemeente Gavere (nog) niet beschikt dient het beroep als

ongegrond te worden beschouwd. In het artikel I.4, 3° van het Bestuursdecreet wordt een bestuursdocument immers 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 wordt op een drager. Als de benodigde bestuursdocumenten over een eventueel herstel van de ecologische corridor niet in het bezit zijn van de gemeente Gavere, kan er ook geen uitleg over verschaft worden.

Om deze redenen wordt het beroep als **ongegron**d beschouwd.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van ■■■ d.d. 21 november 2023 tegen de ontstentenis van beslissing van de gemeente Gavere over de vraag om uitleg aangaande het eventuele herstel van de ecologische corridor na werken ter hoogte van ■■■ wordt als ontvankelijk doch ongegron

Brussel, 13 december 2023

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter