

Vlaamse overheid
Beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur
en hergebruik van overheidsinformatie
Afdeling openbaarheid van bestuur
Havenlaan 88, bus 100
1000 BRUSSEL
T : 02 553 57 25
Mail: openbaarheid@vlaanderen.be

Dossiernummer: OVB/2024/005

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 21 maart 2023 diende ■■■ (hierna vermeld als: verzoeker), een verzoek in bij Fluvius, waarbij werd verzocht om een afschrift te verlenen van de volledige MID-certificaten voor zowel de digitale meter S211 als voor de digitale meter T211.

Fluvius heeft nagelaten om binnen de decretaal voorgeschreven termijn een beslissing te treffen.

Op 23 december 2023 diende verzoeker beroep in bij de beroepsinstantie tegen de ontstentenis van beslissing door Fluvius. Dit beroep werd geregistreerd op 4 januari 2024.

Ontvankelijkheid van het beroep

Het oorspronkelijke openbaarheidsverzoek dateert van 21 maart 2023.

Op de datum van het ingestelde beroep, was de in artikel II.43, §1, 2e lid van het Bestuursdecreet bepaalde beslissingstermijn van 20 kalenderdagen verstreken voor Fluvius. In overeenstemming met artikel II.48, §1 van het Bestuursdecreet heeft de termijn om een beroep in te stellen, ingevolge het uitblijven van een tijdige beslissing, geen aanvang genomen.

Het beroepschrift van 23 december 2023 werd tijdig ingediend 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. Inhoud van het beroepschrift

Omwille van de ontstentenis van beslissing vanwege Fluvius, wenst verzoeker dat er, middels het ingediende beroepschrift, alsnog gevolg wordt gegeven aan zijn openbaarheidsverzoek van 21 maart 2023 en vraagt verzoeker aan de beroepsinstantie om zijn beroep in te willigen en de openbaarmaking van de gevraagde documenten toe te staan.

2. Standpunt van de beroepsinstantie

De beroepsinstantie stelt in casu vast dat het huidig openbaarheidsverzoek van verzoeker nog maar eens betrekking heeft op het dossier rond de digitale meters inzake elektriciteit en gas. Verzoeker heeft daaromtrent al meermaals openbaarheidsverzoeken ingediend en ook de beroepsinstantie heeft al meerdere beroepsdossiers daarrond behandeld.

De beroepsinstantie stelt nu evenwel vast dat verzoeker enkel vraagt om een afschrift te verlenen van de volledige MID-certificaten van de twee hierna vermelde digitale meters:

- de digitale meter S211
- de digitale meter T211

Met zijn huidig openbaarheidsverzoek vraagt hij eigenlijk opnieuw om een afschrift van documenten die hij in het verleden ook al heeft opgevraagd, ondermeer met zijn openbaarheidsverzoek van 6 januari 2023, waarover de beroepsinstantie een uitspraak heeft gedaan in dossier OVB/2023/048c. In voormeld beroepsdossier werd beslist dat de MID-certificaten (keuringsdocumenten voor digitale meters) voor de twee toestellen (S211 meter en T211 meter) voorhanden waren bij Fluvius en dat deze openbaar dienden te worden gemaakt. In uitvoering van voormelde beslissing van de beroepsinstantie, werden de twee attesten ook bezorgd aan verzoeker op 21 maart 2023, in hetzelfde format als deze werden bezorgd aan de beroepsinstantie.

Verzoeker nam daarmee geen genoegen en stelt dat de hem bezorgde certificaten van de beide digitale meters niet volledig aan hem werden bezorgd, de bijlagen bij de certificaten zouden immers ontbreken. Vandaar dat verzoeker een nieuw openbaarheidsverzoek heeft ingediend bij Fluvius (op 21 maart 2023), waarbij werd gevraagd naar de volledige MID-certificaten van de twee voormelde digitale meters.

De beroepsinstantie heeft contact opgenomen met Fluvius om wat meer toelichting te geven bij dit openbaarheidsverzoek.

Uit de ingewonnen informatie is gebleken dat de annexen bij de gevraagde MID-certificaten uitsluitend strikt vertrouwelijke gevoelige commerciële informatie van de producent bevatten.

De eigenlijke attesten heeft verzoeker dus reeds eerder ontvangen, in uitvoering van de beslissing van de beroepsinstantie d.d. 8 maart 2023 in dossier OVB/2023/048c. Enkel de annexen bij de attesten werden niet openbaar gemaakt en de beroepsinstantie kreeg een afschrift vanwege Fluvius van voormelde annexen bij één van de digitale meters. Het zijn deze annexen bij de MID-certificaten die het voorwerp uitmaken van huidig openbaarheidsverzoek.

De beroepsinstantie is van oordeel dat de annexen bij de MID-certificaten niet openbaar kunnen worden gemaakt en verwijst daarbij naar de toepassing van artikel II.35 3° Bestuursdecreet. Voormeld artikel bepaalt dat, tenzij de aanvraag betrekking heeft op milieu-informatie, de overheidsinstanties, vermeld in artikel II.28, § 1, 3° een aanvraag tot openbaarmaking afwijzen als ze van oordeel zijn dat het belang van de openbaarheid niet opweegt tegen de bescherming van het belang van het vertrouwelijke karakter van commerciële en industriële informatie, als die informatie beschermd wordt om een gelegitimeerd economisch belang te vrijwaren, tenzij degene van wie de informatie afkomstig is met de openbaarheid instemt. De opgevraagde attesten op zich bevatten geen milieu-informatie.

In casu bevatten de opgevraagde documenten (annexen bij de MID-certificaten) daarentegen wel zeer vertrouwelijke commerciële en technische informatie van de leverancier van de meters: informatie met betrekking tot de aangewende meetprincipes in de geleverde meters, specifieke technische gegevens, software gegevens, ingebouwde veiligheidssystemen, communicatietechnologie die werd ingebouwd in de meters en allerhande specifieke testresultaten van de meters. Het betreft in casu voor de leverancier van die meters uiterst technische en commerciële know-how, reden ook waarom een bindende vertrouwelijkheidsclausule werd ondertekend tussen de leverancier en Fluvius in dat verband. De technische know-how van de leverancier van een digitale meter wordt inderdaad als commerciële informatie met een vertrouwelijk karakter beschouwd, waarvan de vertrouwelijkheid beschermd wordt om een gelegitimeerd economisch belang van de firma in kwestie te vrijwaren. Het is zelfs een zeer gangbare praktijk van de producenten van de meters om het volledige certificaat, met inbegrip van de testresultaten niet vrij te geven, ook niet aan de kopers van de meters (in casu Fluvius). De producenten zijn van oordeel dat de gebruikers en ook zelfs de kopers van de meters in principe genoeg hebben aan het attest zelf (wat wel eerder al openbaar werd gemaakt aan verzoeker en zelfs voor iedereen raadpleegbaar is op de website van Fluvius), waaruit blijkt dat de meter volkomen correct en veilig werkt. De eigenlijke testresultaten zelf van de meters en alle specifieke technische eigenschappen van de meters zijn daarvoor niet vereist.

Het spreekt voor zich dat, indien dergelijke vertrouwelijke technische informatie aangaande de geleverde meters openbaar zou worden gemaakt, dit de concurrentiepositie zal aantasten van de betrokken leverancier bij het deelnemen aan nieuwe toekomstige overheidsopdrachten, doordat concurrentiële firma's dan met de verkregen technische informatie aan de slag kunnen gaan en daardoor meer kans kunnen maken om die opdrachten binnen te halen. De beroepsinstantie is bijgevolg van oordeel dat de in casu opgevraagde documenten (de annexen bij de MID-certificaten) aan de openbaarmaking moeten worden onttrokken, verwijzende naar de toepassing van artikel II.35, 3° van het Bestuursdecreet.

De beroepsinstantie is in casu van oordeel dat de belangenafweging waartoe artikel II.35, 3° van het Bestuursdecreet, zoals elke relatieve uitzonderingsgrond verplicht, niet tot een oordeel in het voordeel van de verzoeker leidt. Er is geen openbaar belang, zoals geduid in de parlementaire voorbereiding bij het Bestuursdecreet, gemoeid met de openbaarmaking van de in casu opgevraagde informatie. De memorie van toelichting stelt immers m.b.t. de belangenafweging het volgende: "De uitzonderingen worden alleen ingeroepen als het belang van de openbaarheid niet primeert. Daarmee wordt bedoeld: een met de openbaarmaking gediend openbaar belang. Deze bepaling betekent dus niet dat de private belangen van

de aanvrager moeten afgewogen worden tegenover de belangen die met de uitzonderingen beschermd worden. Het gaat om het belang van de gemeenschap: de openbare orde, de veiligheid van de bevolking, grote maatschappelijke issues, globale bescherming van het leefmilieu enzovoort.." (Parl.St. VI.Parl. 2017-18, 1656/1, 56). In voorliggend geval dient de bescherming van het vertrouwelijke karakter van commerciële en industriële informatie van de betrokken firma (leverancier van de meters) geacht te worden te primeren.

Artikel II.50 §1 Bestuursdecreet bepaalt dat als de aanvraag tot openbaarmaking wordt afgewezen op grond van artikel II.35, 3°, de beroepsinstantie contact opneemt met de betrokkene en vraagt of de aanvrager toestemming krijgt om alsnog toegang te krijgen tot het gevraagde bestuursdocument, als die toestemming nog niet is gevraagd door de betrokken overheidsinstantie. Gelet op de afgesloten vertrouwelijkheids-overeenkomst tussen Fluvius en de leverancier van de meters met betrekking tot de opgevraagde documenten, ziet de beroepsinstantie hier echter van af.

Het ingestelde beroep wordt dan ook als **ongegrond** beschouwd.

Na beraadslaging,

BESLUIT:

Het beroepschrift van ■■■ d.d. 23 december 2023 tegen de ontstentenis van beslissing vanwege Fluvius wordt als ontvankelijk doch ongegrond beschouwd.

Brussel, 30 januari 2024

Voor de beroepsinstantie,
afdeling openbaarheid van bestuur,

Bruno ASSCHERICKX
Voorzitter