



# Commissie voor de toegang tot en het hergebruik van bestuursdocumenten

## *Afdeling openbaarheid van bestuur*

23 november 2023

### ADVIES 2023-190

Met betrekking tot de weigering om toegang tot alle documentatie ter voorbereiding van een bestek voor een dienstenconcessie

(CTB/2023/200)

## 1. Een overzicht van de feiten

1.1. Per aangetekend schrijven van 22 september 2023 verzoekt Roularta Media Group aan het Belgisch Instituut voor postdiensten en telecommunicatie (hierna: “BIPT”) om een afschrift van:

*“alle documenten (zoals adviezen, voorstellen tot goedkeuring van het bestek of andere beslissingen) in het bezit van het BIPT die ter voorbereiding van het bestek [van een door de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie gepubliceerde Dienstenconcessie voor (1) perceel 1: de erkenning van kranten volgens de criteria bepaald in artikel 56 van het koninklijk besluit van 14 maart 2022 betreffende de postdiensten, en de bezorging ervan en (2) perceel 2: de erkenning van tijdschriften volgens de criteria bepaald in artikel 56 van het koninklijk besluit van 14 maart 2022 betreffende de postdiensten, en de bezorging ervan] werden opgesteld en/of die verklaren (i) waarom er voor perceel 2 geopteerd werd voor de beoordelingsmethode gebaseerd op een procentuele verhoging ten opzichte van het opgelegde day+3 tarief en hoe deze bijgevolg gemotiveerd wordt, (ii) alsook de factoren op basis waarvan de hoogte van dit vast bepaalde day+3 tarief werd vastgesteld, en (iii) hoe bij deze vaststelling rekening werd gehouden met de afwezigheid van enige audit betreffende het gebruik van de overheidsmiddelen die ter beschikking van de concessienemer onder de huidig van toepassing concessie werden gesteld.*

*Het betreft ten minste:*

- *De voorbereidende beslissingen/adviezen/correspondentie van het BIPT inzake de dienstenconcessie;*
- *Interne of externe (inclusief, zonder exhaustief te zijn, juridische) adviezen betreffende het bestek en/of de beoordelingsmethode;*
- *Nota’s van vergaderingen en overleg inzake het bestek.*
- *Mails en bijlagen naar aanleiding van vergaderingen en overleg inzake het bestek of de goedkeuring van bestek.”*

1.2. De aanvraagster richt een gelijkaardig verzoek aan de FOD Economie, KMO, Middenstand en Energie die de aanbestedende overheid is voor

deze concessie. Dit verzoek maakt geen deel uit van onderhavige vraag om advies.

1.3. Aangezien BIPT nalaat op het verzoek te antwoorden, richt de aanvrager per aangetekend schrijven van 2 november 2023 een verzoek tot heroverweging aan het BIPT.

1.4. Per aangetekend schrijven van diezelfde datum richt de aanvrager tevens een verzoek om advies aan de Commissie voor de Toegang tot en het Hergebruik van Overheidsinformatie, Afdeling Openbaarheid van Bestuur (hierna: “de Commissie”).

## **2. Betreffende de ontvankelijkheid van de vraag om advies**

2.1. Op 9 en 10 november 2023 licht het BIPT de Commissie telefonisch resp. schriftelijk in dat zij het oorspronkelijk verzoek om toegang tot bepaalde bestuursdocumenten niet zou ontvangen hebben. Het BIPT meldt dit diezelfde dag ook aan de aanvrager en nodigt haar uit om het verzoek tot heroverweging en het verzoek om advies bij de Commissie in te trekken in afwachting van een antwoord ten gronde vanwege het BIPT.

Per aangetekend schrijven d.d. 14 november 2023 meldt de aanvrager zowel aan het BIPT als aan de Commissie dat haar oorspronkelijk verzoek van 22 september 2023 wel degelijk per aangetekend schrijven met ontvangstbewijs overgemaakt werd. De aanvrager legt bovendien een kopie van het bewijs van ontvangst voor. De aanvrager wil daarom niet ingaan op het verzoek om de vraag om advies bij de Commissie in te trekken.

Gelet op het voorgaande, gaat de Commissie bijgevolg over tot het onderzoek van onderhavige vraag om advies.

2.2. De aanvrager heeft voor het overige voldaan aan de vereiste van artikel 8, § 2, van de wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur (hierna: “de wet van 11 april 1994”) door uiteindelijk haar verzoek tot heroverweging aan het BIPT en haar verzoek om advies aan de Commissie gelijktijdig in te dienen.

### 3. Betreffende de grond van de zaak

3.1. Artikel 32 van de Grondwet en de wet van 11 april 1994 huldigen principieel het recht van toegang tot alle bestuursdocumenten waarover een administratieve overheid beschikt. De toegang tot bestuursdocumenten kan slechts worden geweigerd wanneer één of meer uitzonderingsgronden in artikel 6 van de wet van 11 april 1994 ingeroepen kunnen of moeten worden, en wanneer die uitzonderingsgronden bovendien op afdoende wijze gemotiveerd kunnen worden. Bovendien moeten de wettelijke uitzonderingsgronden beperkend geïnterpreteerd worden (zie o.a. Grondwettelijk Hof, arrest nr. 167/2018 van 29 november 2018).

3.2. Het verzoek van de aanvrager moet slaan op bestuursdocumenten waarover een administratieve overheid beschikt.

3.2.1. Als “instelling van openbaar nut met rechtspersoonlijkheid” (welke niet belast is met enige commerciële activiteit), opgericht door en geregeld bij wet (nl. de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven en de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector.), is het BIPT te beschouwen als een administratieve overheid.

3.2.2. Het BIPT treedt in onderhavig dossier niet op als aanbestedende overheid. De procedure voor de toekenning van de concessie lijkt immers georganiseerd door de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie. Gelet op het voorwerp van de concessie en de opdracht van het BIPT, is het evenwel niet uitgesloten dat de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie het BIPT geraadpleegd heeft bij de voorbereiding van deze opdracht.

Het BIPT zal er alsdan slechts toe gehouden zijn om het verzoek om toegang te onderzoeken voor wat betreft de bestuursdocumenten waarover zij zelf beschikt.

3.3. Voor zover het BIPT geen uitzonderingsgronden inroept en deze behoorlijk *in concreto* motiveert, is zij ertoe gehouden de gevraagde bestuursdocumenten aan de aanvrager te bezorgen.

3.4. De Commissie wenst tot slot nog te wijzen op het principe van de gedeeltelijke openbaarheid. Dit houdt in dat enkel informatie in een bestuursdocument die onder een uitzonderingsgrond valt, aan de openbaarheid kan worden onttrokken. De andere informatie in het bestuursdocument moet evenwel openbaar worden gemaakt.

Brussel, 23 november 2023

I. DELHEZ  
Vervangend secretaris

L. DONNAY  
Voorzitter