



Commissie voor de toegang tot en het hergebruik van bestuursdocumenten

Afdeling openbaarheid van bestuur

13 februari 2012

ADVIES 2012-12

met betrekking tot een negatief advies van de
Commissie van advies voor de niet-verspreiding van
kernwapens

(CTB/2012/9)

1. Een overzicht

Bij brief van 15 december 2011 vraagt de heer X, namens Engineered Pressure Systems International N.V. (EPSI), aan de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie, Algemene Directie Energie, naar de motivatie van de weigering van een uitvoermachtiging door de Minister van Energie en mededeling van het negatief verslag van de Commissie van advies voor de niet-verspreiding van kernwapens (CANVEK).

Bij brief van 5 januari 2012 weigert de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie de toegang tot het negatief advies om volgende reden: “Het negatieve advies is onlosmakelijk gekoppeld aan informatie die geclassificeerd is volgens de wet van 11 december 1998 betreffende de classificatie en de veiligheidsmachtigingen, veiligheidsattesten en veiligheidsadviezen. Het advies kan niet worden opgesplitst in een openbaar gedeelte en in een geheim of vertrouwelijk geclassificeerd gedeelte. Artikel 11 van de wet van 11 december 1998 bepaalt de strafmaatregelen bij niet-geëigend gebruik van de geclassificeerde informatie.”

Bij brief van 19 januari 2012 verzoekt de heer X namens EPSI de Commissie voor de toegang tot en het hergebruik van bestuursdocumenten, afdeling openbaarheid van bestuur, hierna Commissie genoemd, om een advies. Bij brief van dezelfde dag verzoekt hij de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie om zijn beslissing te heroverwegen.

2. De ontvankelijkheid van de aanvraag

De Commissie is van mening dat de aanvrager voldaan heeft aan de wettelijke vereiste van de gelijktijdigheid van het verzoek tot heroverweging aan de FOD Financiën en het verzoek om advies aan de Commissie.

3. De gegrondheid van de aanvraag

Artikel 32 van de Grondwet en de wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur gaan uit van de principiële openbaarheid van alle bestuursdocumenten. In principe moet de aanvrager geen belang aantonen, tenzij voor de toegang tot documenten van persoonlijke aard.

De Commissie stelt vast dat in casu geen toegang wordt gevraagd tot documenten van persoonlijke aard.

De toegang tot bestuursdocumenten kan enkel worden geweigerd voor zover één of meer uitzonderingsgronden in artikel 6 van de wet van 11 april 1994 moeten of kunnen worden ingeroepen en dit behoorlijk en in concreto kan worden gemotiveerd. De Commissie stelt vast dat de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie inroept dat bepaalde informatie in het advies onlosmakelijk gekoppeld is aan informatie die geclassificeerd is volgens de wet van 11 december 1998 betreffende de classificatie en de veiligheidsmachtigingen, veiligheidsattesten en veiligheidsadviezen.

De Commissie wenst op te merken dat artikel 6, § 2, 2° van de wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur inhoudt dat een administratieve overheid de aanvraag om toegang moet afwijzen als de openbaarmaking afbreuk doet aan een bij wet ingestelde geheimhoudingsbepaling. Een wettelijke geheimhoudingsbepaling is vervat in artikel 26, § 1, van de wet van 11 december 1998 betreffende de classificatie en de veiligheidsmachtigingen, veiligheidsattesten en veiligheidsadviezen. Dit artikel stelt immers dat de wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur niet van toepassing is op informatie, documenten of gegevens, materieel, materialen of stoffen, in welke vorm ook, die met toepassing van de bepalingen van deze wet geclassificeerd zijn. De Raad van State heeft echter in zijn arrest nr. 132.072 van 7 juni 2004 geoordeeld dat deze bepaling enkel geldt ten aanzien van informatie of documenten die zijn geclassificeerd, maar dat de reikwijdte van die bepaling niet kan worden uitgebreid tot informatie in een document dat niet is geclassificeerd. Bovendien vereist artikel 32 van de Grondwet en artikel 6, § 2, 2° van de wet van 11 april 1994 volgens datzelfde arrest dat de administratieve overheid in concreto aannemelijk moet maken dat de informatie of documenten waaromtrent inzage of uitleg wordt gevraagd, met toepassing van de wet van 11 december 1998 effectief werden geclassificeerd. Ook al wordt terecht aangevoerd dat de wet van 29 juli 1991 houdende de uitdrukkelijke motivering van bestuurshandelingen in artikel 4, 1° een uitzondering bevat op de formele motiveringsplicht wanneer de motivering voor gevolg zou hebben dat ze de uitwendige veiligheid van de Staat in het gedrang kan brengen, toch moet uit de motivering wel blijken dat deze uitzonderingsgrond op de formele motiveringsplicht van toepassing is.

Bovendien kan de motivering met betrekking tot het niet openbaar maken van het advies enkel betrekking hebben op geclassificeerde documenten en alle daarin vervatte informatie, doch niet op andere gegevens die in het advies werden opgenomen. De wet van 11 april 1994 is van toepassing op de informatie die niet is geclassificeerd. Deze wet houdt onder meer ook in dat toegang moet worden verleend tot de informatie die niet door een uitzonderingsgrond aan de openbaarmaking moet of kan worden onttrokken. Op die verplichting bevat de wet van 11 april 1994 geen uitzonderingen. Voor zover de FOD Economie, K.M.O., Middenstand en Energie dan ook geen andere uitzonderingsgronden moet of kan inroepen en dit in concreto en op pertinente wijze motiveren, is ze ertoe gehouden deze informatie uit het advies openbaar te maken.

Brussel, 13 februari 2012.

F. SCHRAM
secretaris

J. BAERT
voorzitter