



B I P T

**BELGISCH INSTITUUT VOOR POSTDIENSTEN
EN TELECOMMUNICATIE**

**BESLUIT VAN DE RAAD VAN HET BIPT
VAN 31 JANUARI 2012
MET BETREKKING TOT
HET VERZOEK VAN TELENET VAN 7 DECEMBER 2011
TOT
SCHRAPPING VAN BIJKOMENDE PASSAGES
IN
DE NIET-VERTROUWELIJKE VERSIE VAN HET BESLUIT VAN DE RAAD VAN
HET BIPT VAN 29 NOVEMBER 2011 TOT HET OPLEGGEN VAN EEN
ADMINISTRATIEVE BOETE AAN TELENET WEGENS DE NIET-NALEVING
VAN ARTIKEL 108, §2, VAN DE WET VAN 13 JUNI 2005
BETREFFENDE DE ELEKTRONISCHE COMMUNICATIE**

INHOUDSOPGAVE

1. VOORWERP	3
2. CONTEXT, FEITEN EN RETROACTA.....	3
3. WETTELIJKE BASIS.....	4
4. ANALYSE VAN HET BIPT	4
5. BESLUIT	6
6. BEROEPSMOGELIJKHEDEN.....	6

1. VOORWERP

1. In dit besluit beslist het BIPT, op grond van artikel 23, §3, van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector, over het verzoek van Telenet om andere passages van het besluit van 29 november 2011 tot het opleggen van een administratieve boete aan Telenet wegens niet-naleving van artikel 108, §2, van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie dan diegene die reeds in het aangenomen besluit (hierna ook: “het besluit van 29 november 2011”) aangeduid werden met “[**vertrouwelijk ...**]” bijkomend als vertrouwelijk te beschouwen en te schrappen uit de niet-vertrouwelijke versie van dat besluit ten behoeve van de minister en de website.

2. CONTEXT, FEITEN EN RETROACTA

2.1. Context en feiten

2. Per besluit van 29 november 2011 legde de Raad van het BIPT aan Telenet een administratieve boete van 250.000 euro op wegens de niet-naleving van artikel 108, §2, van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie.
3. In randnummer 156 van dit besluit gaf het BIPT aan dat het dat besluit, krachtens artikel 21, § 5, van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector (hierna eveneens: “de wet van 17 januari 2003”), eveneens zal meedelen aan de minister en zal publiceren op de website van het BIPT, “*onder voorbehoud van vertrouwelijkheid*”.
4. Per brief van 30 november 2011 gaf het BIPT te kennen dat het van oordeel was dat de passages aangeduid met “[**vertrouwelijk ...**]” in het bij die brief overgemaakte besluit van 29 november 2011 vertrouwelijke informatie bevatten en dat het die passages dan ook niet zal opnemen in de niet-vertrouwelijke versie van het besluit ten behoeve van de minister en de website. Tevens nodigde het BIPT Telenet in die brief uit om aan te geven of nog andere elementen van het besluit volgens haar vertrouwelijk waren, precies aan te duiden welke passages dit waren en te motiveren waarom ze volgens Telenet vertrouwelijk zijn.
5. Dit standpunt diende aan het BIPT overgemaakt te worden tegen uiterlijk woensdag 7 december 2011.
6. Per brief van 7 december 2011 antwoordde Telenet dat:
 - i. zij het volledig eens was om de door het BIPT als vertrouwelijk reeds aangemerkte passages als zodanig te weerhouden en ten gevolge daarvan niet op te nemen in de niet-vertrouwelijke versie
 - ii. zij daarenboven ook wenste dat een 3-tal passages, met name die van paragraaf 8 (en 141), 142 en 92.2 van het besluit van 29 november 2011, niet in de niet-vertrouwelijke versie van het besluit van 29 november 2011 zouden opgenomen worden.
7. Telenet motiveerde zijn verzoek onder ii. in essentie op grond van het motief dat “*vaststaat dat zij niet ter zake doende zijn of feitelijk incorrect zijn*”.

2.2. Gevolgde procedure

8. Per brief van 5 januari 2012 maakte het BIPT aan Telenet een ontwerpbesluit over, met de vraag om tegen uiterlijk 19 januari 2012, hetzij zijn commentaar op dit ontwerpbesluit over te maken, overeenkomstig zijn recht om gehoord te worden op basis van artikel 23, § 3, derde lid van de wet van 17 januari 2003, hetzij zijn claim tot het schrappen van de bijkomende passages in de niet-vertrouwelijke versie van het besluit van 29 november 2011 ten behoeve van de minister en de website in te trekken.
9. Telenet diende binnen de aan hem gegeven termijn geen commentaar in op het ontwerpbesluit. Telenet trok binnen die termijn zijn verzoek tot schrapping van bijkomende passages in de niet-vertrouwelijke versie van het besluit van 29 november 2011 evenmin in.

3. WETTELIJKE BASIS

10. Artikel 23, §3, van de wet van 17 januari 2003, zoals gewijzigd door artikel 7 van de wet van 18 mei 2009 houdende diverse bepalingen inzake elektronische communicatie, bepaalt:

“§ 3. Het [I]nstituut draagt zorg voor het bewaren van de vertrouwelijkheid van de gegevens die door bedrijven worden verstrekt en die door het bedrijf als vertrouwelijke ondernemings- en fabricagegegevens worden beschouwd in de zin van artikel 6, § 1, 7°, van de wet van 11 april 1994, betreffende de openbaarheid van bestuur.

Wanneer het vertrouwelijke karakter van de gegevens die verstrekt worden door de onderneming, of van bepaalde van die gegevens, twijfelachtig lijkt, verzoekt het Instituut de onderneming uit te leggen om welke redenen volgens haar de betrokken informatie als vertrouwelijk moet worden beschouwd in de zin van artikel 6, § 1, 7°, van de wet van 11 april 1994 betreffende de openbaarheid van bestuur.

Indien de onderneming nalaat de gevraagde motivering te verstrekken, of wanneer de onderneming de informatie waarvan sprake als vertrouwelijk beschouwt in de zin van artikel 6, § 1, 7°, van de wet van 11 april 1994, mag het Instituut die informatie, op gemotiveerde wijze en nadat het de betrokken onderneming gehoord heeft, verspreiden, op voorwaarde dat die informatie niet vertrouwelijk is uit de aard van de zaak of krachtens de wet.”

4. ANALYSE VAN HET BIPT

11. Het verzoek van Telenet om de bijkomende passages die zij aanduidt niet op te nemen in de niet-vertrouwelijke versie van het besluit van 29 november 2011 betreft passages waarvan Telenet vindt dat “vaststaat dat zij niet ter zake doende zijn of feitelijk incorrect zijn”.
12. Een dergelijk verzoek houdt geen verband met de kwestie of de betrokken passages beschouwd moeten worden als vertrouwelijk, maar houdt verband met de grond van de zaak.

13. Het BIPT is van oordeel dat kwesties in verband met de grond van de zaak in deze zaak behandeld moeten worden door het Hof van Beroep te Brussel, in het kader van een beroep dat Telenet eventueel kan instellen op basis van de wet van 17 januari 2003 betreffende de rechtsmiddelen en de geschillenbehandeling naar aanleiding van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector.
14. Telenet brengt ook geen enkel element naar voren dat aantoonde dat de onthulling van de passages waarvan zij bijkomend de schrapping vraagt gebeurlijk schade kan toebrengen aan Telenet¹. Integendeel, indien één of meerdere van de betrokken passages door het Hof van Beroep te Brussel aangemerkt zouden worden als niet ter zake doende of feitelijk incorrect, haalt Telenet voordeel uit de onthulling van die passages aan de minister en via de website van het BIPT, omdat Telenet dan (per hypothese) zeer duidelijk en transparant alle geïnteresseerden kan wijzen op de onjuiste beoordeling van de betrokken feiten door de regulator.
15. Het BIPT is dan ook van oordeel dat de betrokken passages geen informatie bevatten die vertrouwelijk is uit de aard van de zaak of krachtens de wet.

¹ Zie Raad van State, arrest nr. 192.845 van 30 april 2009, *Mobistar t. Belgische Staat*, overweging 4.1, in fine: “dat vertrouwelijke documenten, willen zij beschermd worden, van die aard moeten zijn dat de onthulling ervan gebeurlijk schade kan toebrengen aan de partijen die zich op de vertrouwelijkheid beroept of zelfs aan een derde die niet rechtstreeks in het geding is betrokken.”

5. BESLUIT

16. Het Belgisch Instituut voor postdiensten en telecommunicatie,
- gelet op artikel 23, §3, van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector,
 - na Telenet de gelegenheid gegeven te hebben zijn standpunt schriftelijk uiteen te zetten,
1. Verwerpt het verzoek van Telenet van 7 december 2011 om de door Telenet aangeduide passages van paragraaf 8 (en 141), 142 en 92.2 van het besluit van 29 november 2011 tot het opleggen van een administratieve boete aan Telenet wegens niet-naleving van artikel 108, §2, van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie niet in de niet-vertrouwelijke versie van dat besluit op te nemen.
 2. Bevestigt dat het een versie van het besluit van 29 november 2011, waarin de passages die in het overgemaakte besluit van 29 november 2011 aangeduid werden met “[**vertrouwelijk** ...]” zijn weggelaten aan de minister zal meedelen en zal publiceren op de website van het BIPT.

6. BEROEPSMOGELIJKHEDEN

Overeenkomstig de wet van 17 januari 2003 betreffende de rechtsmiddelen en de geschillenbehandeling naar aanleiding van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector hebt u de mogelijkheid om tegen dit besluit beroep in te stellen bij het hof van beroep van Brussel, Poelaertplein 1, B-1000 Brussel. Het beroep wordt, op straffe van nietigheid die ambtshalve wordt uitgesproken, ingesteld door middel van een ondertekend verzoekschrift dat wordt ingediend ter griffie van het hof van beroep van Brussel binnen een termijn van zestig dagen na de kennisgeving van het besluit of bij gebreke aan een kennisgeving, na de publicatie van het besluit of bij gebreke aan een publicatie, na de kennisname van het besluit.

Het verzoekschrift wordt ingediend op de griffie van het gerecht in hoger beroep in zoveel exemplaren als er betrokken partijen zijn. Het verzoekschrift bevat op straffe van nietigheid de vermeldingen van artikel 2, § 2, van de wet van 17 januari 2003 betreffende de rechtsmiddelen en de geschillenbehandeling naar aanleiding van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector.

Axel Desmedt
Lid van de Raad

Charles Cuvelliez
Lid van de Raad

Catherine Rutten
Lid van de Raad

Luc Hindryckx
Voorzitter van de Raad