****

**C R N A G O R A**

**AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA**

**I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA**

**Br. 06-11-780-2/23**

**Podgorica, 27.01.2023.**

Postupajući u skladu sa čl.50 st.1 tačka 3 i 8 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti („Sl. List CG“, br. 79/08, 70/09, 44/12 i 22/17) u postupku davanja mišljenja po Zahtjevu Državne izborne komisije, br.06-11-780-1/23 od 20.01.2023.godine, da li je nacrt Uputstva o načinu i postupku provjere potpisa podrške izbornoj listi za izbor poslanika i kandidatu za Predsjednika Crne Gore u skladu sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti , Savjet Agencije je na sjednici održanoj dana 03.02.2023. godine donio sljedeće

**M I Š LJ E NJ E**

**Nacrt Uputstva o načinu i postupku provjere potpisa podrške izbornoj listi za izbor poslanika i kandidatu za Predsjednika Crne Gore u skladu je sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti**

**O b r a z l o ž e nj e**

Agenciji za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama obratila se Državna izborna komisija zahtjevom za davanje mišljenja, br.06-11-780-1/23 od 20.01.2023.godine u kojem se u bitnom navodi da je ovaj organ na sjednici održanoj 19.januara 2023.godine utvrdio nacrt Uputstva o načinu i postupku provjere potpisa podrške izbornoj listi za izbor poslanika i kandidatu za Predsjednika Crne Gore , koji je dostavljen u prilogu ovog zahtjeva. Pored toga, navodi se da će Državna izborna komisija potpisati Memorandum o saradnji sa Skupštinom Crne Gore, te da će imajući u vidu odredbu čl.34 st.5 Zakona o izboru odbornika i poslanika kojim je propisano da uslove za rad Državne izborne komisije obezbjeđuje Skupština Crne gore, za provjeru potpisa podrške biti će angažovani službenici Skupštine shodno ugovorima u kojim će se precizirati prava i obaveze službenika koji vrše provjeru potpisa podrške izbornoj listi odnosno kandidatu za Predsjednika Crne Gore.

Postupajući u skladu sa čl. 50 st.1 t. 3 i 8 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti u kojem se navodi da Agencija u kojem se navodi da Agencija daje mišljenja u vezi sa primjenom ovog zakona, odnosno da li određeni način obrade ugrožava prava i slobode lica, Savjet Agencije je mišljenja da je Nacrt Uputstva o načinu i postupku provjere potpisa podrške izbornoj listi za izbor poslanika i kandidatu za Predsjednika Crne Gore u skladu je sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti, iz razloga kako slijede.

Savjet Agencije je u ovom predmetu imao u vidu pravne stavove Ustavnog suda, U-VIIbr.12/18 od 22.03.2018.godine.

Shodno čl.2 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti utvrđeni su osnovna načela obrade ličnih podataka, i to načelo pravičnosti i zakonitosti obrade ličnih podataka koji podrazumijevaju obradu ličnih podataka na osnovu i u skladu sa relevantnim zakonom, dok načelo proporcionalnosti nalaže obradu ličnih podataka samo u obimu u kojem je potrebno da bi se postigla konkretna svrha obrade.

Zakon o zaštiti podataka o ličnosti primjenjuje se na obradu ličnih podataka koja se vrši automatski, u cjelosti ili djelimično ili na drugi način, a sastavni je dio ili će postati dio zbirke ličnih podataka (čl.7 Zakona). Zbirka ličnih podataka, u smislu čl.9 st.1 t. 3 Zakona, predstavlja skup podataka koji se automatizovano (korišćenjem informacione tehnologije) ili neautomatizovano vode i dostupni su po ličnom, predmetnom ili drugom osnovu, nezavisno od načina na koji su pohranjeni i mjesta gde se čuvaju. Slijedom navedenog, jasno proizilazi da potpisi podrške birača (dati na propisanim obrascima) izbornoj listi za izbor poslanika i/ili kandidatu za Predsjednika Crne Gore predstavljaju zbirku ličnih podataka .

Shodno st.3 ovog člana Zakona propisano je da kad sam vrši obradu ličnih podataka ili kad se ti podaci obrađuju u njegovo ime, rukovalac zbirke ličnih podataka mora da obezbijedi da se ta obrada vrši u skladu sa čl. 2 i 3 ovog zakona.

Princip zakonitosti obrade ličnih podataka podrazumijeva da uslovi za njihovu obradu moraju pretpostaviti postojanje bar jednog alternativnog pravnog osnova koji proizilazi iz zakonskog ovlašćenja rukovaoca zbirki ličnih podataka, na osnovu pozitivnopravnih propisa koji uređuju određenu oblast ili prethodne pisane saglasnosti lica čiji se podaci obrađuju (čl. 10 Zakona). U slučaju kad su namjena ličnih podataka i način njihove obrade propisani zakonom, rukovalac zbirke ličnih podataka određuje se tim zakonom u smislu čl.6 Zakona. U konkretnom predmetu pravno relevantne su odredbe sljedećih propisa: Zakon o izboru odbornika i poslanika ("SL.list RCG”, br. 04/98, 05/98,17/98,14/98,18/00, "Sl.list SRJ", br. 73/00, 09/01… 56/06 "Sl. list CG", br. 46/11 ,14/14, 47/14 …10/18 , 109/20), Zakon o izboru Predsjednika Crne Gore ("Sl. list CG", br. 17/07 ,08/09 , 12/16, 73/18) i Zakon o biračkom spisku ("Sl. list CG.", br. 10/14 …03/20).

Međutim, prethodno je potrebno istaći da Državna izborna komisija, prilikom prikupljanja potpisa podrške izbornoj listi i/ili kandidatu za Predsjednika, nije rukovalac zbirke ličnih podataka u smislu čl.4a st.3 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, već kao korisnik ličnih podataka u smislu čl.9 st.1 t.4 Zakona a vezano za čl. 46 st.2 al.4 Zakona o izboru odbornika i poslanika kome se dostavlja spisak sa potpisima birača koji podržavaju izbornu listu , ima pravo da vrši dalju obradu ličnih podatka u svrhu postupka provjere potpisa podrške radi utvrđivanja i proglašenja izborne liste, odnosno kandidature, i u tom smislu, stiče status rukovaoca zbirke ličnih podataka.

Dakle, čl. 17 Zakona o izboru odbornika i poslanika propisano je da organi za sprovođenje izbora rade na osnovu zakona. Članom 32 ovog Zakona ,između ostaloga, propisano je da se Državna izborna komisija stara o zakonitom sprovođenju izbora i jedinstvenoj primjeni odredaba ovog zakona, određuje način rukovanja i čuvanja izbornog materijala i obavlja i druge poslove utvrđene zakonom. Tako je predlaganje i utvrđivanje izbornih lista uređeno na način da političke partije registrovane u Crnoj Gori, posebno ili kao koalicija, kao i grupe birača predlažu kandidate za svoju izbornu listu, na osnovu određenog broja potpisa birača pod uslovima utvrđenim ovim zakonom (čl.38 Zakona). Čl.43 st. 5 i čl. 44 Zakona propisano je da birači koji potpisuju liste za izbor poslanika moraju imati prebivalište na teritoriji Crne Gore, te da birač može, svojim potpisom, podržati samo jednu izbornu listu za izbor odbornika i samo jednu izbornu listu za izbor poslanika. Postupak i organizaciju za davanje potpisa birača za podršku izbornoj listi propisuje Državna izborna komisija (čl.43 st.6 Zakona.)

Čl.28 i 29 Zakona o biračkom spisku uređeno je da je Državna izborna komisija direktnim elektronskim linkovima i u realnom vremenu povezana sa zbirkom podataka biračkog spiska koju vodi Ministarstvo, te da vrši uvid u birački spisak, izvorne registre i registar ličnih karata. Birački spisak je izvedena elektronska zbirka ličnih podataka crnogorskih državljana koji imaju biračko pravo u smislu čl. 2 Zakona o biračkom spisku. Podaci iz biračkog spiska mogu se koristiti u skladu sa zakonom kojim se uređuje zaštita podataka o ličnosti ili na osnovu pisane saglasnosti lica na koje se podaci odnose shodno čl.34a ovog Zakona.

Organi nadležni za sprovođenje izbora dužni su da u toku izbornog postupka obavještavaju birače o njihovim biračkim pravima i o načinu zaštite tih prava shodno čl. 106 Zakona o izboru odbornika i poslanika. S tim u vezi, u čl. 32 st. 2 Zakona uređeno je da Državna izborna komisija ima svoju web stranicu na kojoj objavljuje sve akte i podatke od značaja za sprovođenje izbora, kao i privremene i konačne rezultate glasanja na svakom biračkom mjestu.

Član 9 Zakona o izboru predsjednika Crne Gore uređeno je da se odredbe Zakona o izboru odbornika i poslanika koje se odnose na: biračko pravo; utvrđivanje i oglašavanje liste kandidata; predstavljanje kandidata; način organizovanja izbora; oblik i sadržinu glasačkog listića; glasanje na biračkom mjestu i van biračkog mjesta i zaštitu biračkog prava shodno se primjenjuju na izbor Predsjednika, ako ovim zakonom nije drukčije određeno. Čl.5 ovog Zakona propisano je da birač može, svojim potpisom, podržati samo jednog kandidata.

Savjet Agencije smatra da na osnovu prednje izloženih odredbi zakona jasno proizilazi da je Državna izborna komisija, kao organ koji se stara o zakonitom sprovođenju izbora i za jedinstvenu primjenu zakona dužna da omogući biraču davanje podrške, u postupku prikupljanja potpisa birača , kao i provjeru upotrebe ličnih podataka birača na koga se odnose lični podaci u svim fazama izbornog procesa.

Imajući u vidu prednje navedeno , a cijeneći činjenicu da je Državna izborna komisija sačinila nacrt Uputstva o načinu i postupku provjere potpisa podrške izbornoj listi za izbor poslanika i kandidatu za Predsjednika Crne Gore kojim se bliže uređuju kadrovski, organizacioni i tehnički uslovi za izvršavanje zakonom propisanih obaveza ovog organa,Savjet Agencije nalazi da ovaj akt sadrži jasna pravila u vezi načina i uslova obrade ličnih podataka, koja se u bitnom, odnose na sljedeće: da provjeru potpisa podrške vrše isključivo lica ovlašćena od strane Komisije(t.4); da će Komisija imenovati administratore iz službe Državne izborne komisije koji će vršiti nadzor nad radom ovlašćenih lica (t.6); da će se provjera potpisa podrške izbornoj listi odnosno kandidatu za Predsjednika Crne Gore vršiti na način što ovlašćena lica vrše unos dostavljenih potpisa podrše u posebno formiranoj bazi sa obrazaca koje su dostavili podnosici izbornih lista, odnosno kandidature za Predsjednika Crne Gore (t.9); da se prilikom provjere obavezno unose lični podaci davaoca potpisa podrše: ime i prezime, jedinstveni matični broj i broj lične karte ili pasoša (t.9); da se provjera vrši u službenim prostorijama koje za tu namjenu odredi Komisija i na posebnoj računskoj opremi namjenjenoj za provjeru potpisa podrške(t.10); da je utvrđen rok od 48 časova za unos podataka u bazu po redosljedu kako su izborne liste , tj .kandidature predate do ispunjenja uslova za proglašenje o potrebnom broju birača (t.11 i 12); da je taksativno navedena vrsta provjere ( da li je potpis podrške dat na propisanom obrascu, sadrži sve elemente propisane obrascem, da li je davalac potpisa upisan u birački spisak, da li je davalac potpisa podrške podržao istu izbornu listu, odnosno kandidata) (t.13); da se svi predati i obrađeni potpisi podrške čuvaju u Državnoj izbornoj koimisiji u skladu sa Zakonom (t.15).

U Nacrtu Uputstva se, dalje, navodi da je ovaj organ izradio aplikativno rješenje za provjeru potpisa podrške izbornim listama, odnosno kandidatima za Predsjednika Crne Gore od strane birača na način da se pristup aplikaciji ostvaruje putem putem posebnog linka istaknutog na službenoj internet stranici; da aplikacija sadrži dva polja za unos: JMB i broj lične karte ili pasoša, te da se unosom ova dva podatka i pritisikom na dugme „provjeri“ na ekranu ispisuje odgovarajuća poruka , da ukoliko se podaci o biraču nalaze u bazi birača koji su dali podršku, a koje je komisija obradila navode se podaci o biraču i naziv izborne liste, odnosno ime kandidata kojem je dao podršku. S tim u vezi, Državna izborna komisija saglasno čl.106 Zakona o izboru odbornika i poslanika obavezna je da na jasan i transparentan način obavijesti birače o njihovim biračkim pravima i o načinu zaštite tih prava, koji se u konkretnom predmetu odnosi na pravo birača da provjeri da li su njegov lični podaci obrađeni na zakonit način u postupku davanja podrške određenoj kategoriji političkih subjekata.

Pored navedenog Savjet Agencije , smatra obaveznim da vezano za navode iz predmetnog zahtjeva za davanje mišljenja da će za provjeru potpisa podrške biti angažovani službenici Skupštine shodno ugovorima u kojim će se precizirati prava i obaveze službenika koji vrše provjeru potpisa podrške izbornoj listi odnosno kandidatu za Predsjednika Crne Gore, ukaže na način i uslove povjeravanja poslova obrade iz djelokruga Državne izborne komisije da se u njeno ime vrše poslove u vezi sa predmetnom obradom ličnih podatka. Dakle, lični podaci birača koji je podržao izbornu listu/kandidata za Predsjednika Crne Gore, a odnose se na : ime i prezime, jmbg, datum rođenja, registarski broj lične karte/pasoša, prebivalište i potpis, su lični podaci na osnovu kojih se nesporno može utvrditi identitet birača u smislu člana 9 stav 1 tačka 1 i 9 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti. Osim toga, svrha davanje potpisa podrške ne podrazumijeva samo činjenicu da je na osnovu predmetnih podataka utvrđen ili se može utvrditi identitet potpisnik/ica podrške već, prije svega činjenicu, da je birač kroz izričitu pisanu saglasnost saglasno čl.13 st.1.t.1 ovog Zakona, *stricto sensu,* iskazao svoje političko mišljenje/politički stav u smislu diskrecionog, subjektivnog i demokratskog ostvarivanja pasivnog biračkog prava. Dakle, provjera „spiska sa potpisima birača koji podržavaju izbornu listu” kao dio dokumentacije koja se dostavlja na osnovu čl.46 Zakona o izboru odbornika i poslanika , prije svega odnosi se na činjenicu da li je birač dao podršku jednom političkom subjektu/kandidatu za Predsjednika Crne Gore, naročito imajući u vidu zakonsko ograničenje da birač može dati podršku samo jednoj izbornoj listi, odnosno kandidatu za Predsjednika Crne Gore. U tom kontekstu, nesporno je da se predmetni podaci o ličnosti birača koji su prikazani na spisku, po svojoj prirodi, strukturalno uređene informacije o ličnosti koji su obrađeni u vezi sa iskazivanjem političkog mišljenja u smislu čl. 9 st. 1 t. 7 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti i predstavljaju posebnu kategoriju ličnih podataka („*sensitive personal data*“), a ne, *eo ipso,* lične podatke birača.

Obrada posebne kategorije mora biti posebno označena i zaštićena shodno čl.13 st. 2 Zakona. Način označavanja i zaštite posebne kategorije ličnih podataka shodno st. 3 ovog člana Zakona utvrđen je Pravilnikom o načinu označavanja i zaštite posebne kategorije ličnih podataka objavljenim u “Sl. list CG”, br.11/11, a od bitnog je značaja za ispunjavanje formalnih obaveza za povjeravanje poslova obrade saglasno čl.16 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti u dijelu uređenja pravnog odnosa između rukovaoca i obrađivača. Ovo naročito u dijelu na koji način i pod kojim uslovima se vrši obrada ove kategorije ličnih podataka, kako u papirnoj formi tako i elektronskim putem,mjere zaštite koje se odnose na spriječavanje umnožavanja, kopiranja, prepisivanja i uništenja ličnih podataka, budući da će prema navodima podnosica zahtjeva za mišljenje obrađivač obradu vršiti u službenim prostorijama koje za tu namjenu odredi Komisija i na posebnoj računskoj opremi namjenjenoj za provjeru potpisa podrške, kao i druge mjere koje odgovaraju prirodi i karakteru posebne kategorije ličnih podataka. Slijedom navedenog, Državna izborna komisija dužna je da shodno čl.4 Pravilnika donese plan zaštite posebne kategorije ličnih podataka i obezbijedi organizacione, tehničke i kadrovske mjere zaštite tih podataka, kao i sprovođenje tih mjera. Naravno, pretpostavlja se da ugovor o povjeravanju poslova obrade mora biti referentan ne samo u odnosu na ovaj dokumenat već i ispunjavanje uslova od strane obrađivača za sprovođenje kadrovskih, tehničkih i organizacionih mjera zaštite ličnih podataka shodno st.3 ovog člana Zakona.

Dakle, Državna izborna komisija obavezna je da obezbijedi tehničke, kadrovske i organizacione mjere zaštite ličnih podataka, radi zaštite od gubitka, uništenja, nedopuštenog pristupa, promjene, objavljivanja, kao i od zloupotrebe shodno čl.24 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti. Mjere zaštite ličnih podataka moraju odgovarati prirodi i karakteru podataka koji se obrađuju, uzimajući u obzir najviši nivo tehnologije i troškove njihovog sprovođenja. Ako se obrada ličnih podataka vrši elektronskim putem, rukovalac zbirke ličnih podataka obavezan je da obezbijedi da se u informacionom sistemu automatski evidentiraju korisnici ličnih podataka, podaci koji su obrađivani, pravni osnov za korišćenje podataka, broj predmeta, vrijeme odjave i prijave sa sistema i po potrebi datum do kad podaci o korisniku nijesu dostupni licu čiji su podaci obrađivani.

Imajući u vidu navedeno, Savjet Agencije je Mišljenja istaknutog u dispozitivu.

**SAVJET AGENCIJE:**

**Predsjednik, Željko Rutović**

**Dostavljeno:**

* Državnoj izbornoj komisiji
* Odsjeku za predmete i prigovore
* a/a