****

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

**AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA**

**I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA**

**Br. 06-11-4834- 4 /24**

**Podgorica, 16.05.2024.**

Odlučujući po Zahtjevu br. 06-11-4834-1/24 od 10.04.2024. godine, upućenog od strane Ministarstva ljudskih i manjinskih prava, kojim se od Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama traži mišljenje da li su u skladu sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti („Sl. List CG“, br. 79/08, 70/09, 44/12 i 22/17) odredbe Nacrta Zakona o pravnom prepoznavanju rodnog identiteta na osnovu samoodređenja, Savjet Agencije je na sjednici održanoj dana 16.05.2024. godine donio sljedeće

**M I Š LJ E NJ E**

**Nacrt Zakona o pravnom prepoznavanju rodnog identiteta na osnovu samoodređenja nije u suprotnosti sa odredbama Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, s tim što je potrebno određene norme kojim se uređuje obrada ličnih podataka izmijeniti i dopuniti.**

**O b r a z l o ž e nj e**

Dana 10.04.2024. godine ovoj Agenciji se obratilo Ministarstvo ljudskih i manjinskih prava, Zahtjevom kojim se od Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama traži mišljenje da li su odredbe Nacrta Zakona o pravnom prepoznavanju rodnog identiteta na osnovu samoodređenja usaglašene sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti- ZZPL.

Predmetnim zakonom uređuje se pravno prepoznavanje rodnog identiteta na osnovu samoodređenja kroz oznaku pola, način ostvarivanja tog prava, uspostavljanje i vođenje evidencije crnogorskih državljana kojima je izvršena promjena oznake pola, nadzor nad sprovođenjem zakona, kao i druga pitanja u vezi sa pravima i obavezama lica na koje se ovaj zakon odnosi.

Analizirajući odredbe Nacrta Zakona o pravnom prepoznavanju rodnog identiteta na osnovu samoodređenja, s aspekta obrade i zaštite ličih podataka od posebnog su značaja članovi 4, 7, 10, 12 i 13.

Zakon o zaštiti podataka o ličnosti, u članu 2 stavovi 1 i 2, propisuje da se lični podaci moraju obrađivati na pošten i zakonit način i da se ne mogu obrađivati u većem obimu nego što je potrebno da bi se postigla svrha obrade, niti na način koji nije u skladu sa njihovom namjenom.

Članom 4 propisano je da se zaštita ličnih podataka obezbjeđuje svakom licu bez obzira na državljanstvo, prebivalište, rasu, boju kože, pol, jezik, vjeru, političko i drugo uvjerenje, nacionalnost, socijalno porijeklo, imovno stanje, obrazovanje, društveni položaj ili drugo lično svojstvo.

Fizičko lice, u smislu ZZPL-a, je lice čiji je identitet utvrđen ili se može utvrditi neposredno ili posredno, a naročito pozivanjem na ličnu identifikacionu oznaku ili jednu ili više karakteristika koje su specifične za fizički, fiziološki, mentalni, ekonomski, kulturni ili društveni identitet tog lica.

Shodno članu 4 stav 1 tačka 5 Nacrta Zakona o pravnom prepoznavanju rodnog identiteta na osnovu samoodređenja , evidencija lica kojima je izvršena oznaka promjene pola jeste zbirka podataka o ličnosti koju vodi organ državne uprave nadležan za unutrašnje poslove, što je u skladu sa članom 9 stav 1 tačka 3 kojim je definisano da je zbirka ličnih podataka strukturalno uređen, centralizovan, decentralizovan ili razvrstan po funkcionalnim ili geografskim osnovama skup ličnih podataka koji su predmet obrade i koji mogu biti dostupni u skladu sa propisanim kriterijumima.

Članom 7 Nacrta Zakona o pravnom prepoznavanju rodnog identiteta na osnovu samoodređenja utvrđuje se pravo na promjenu oznake pola, međutim istim se na jasan način ne definiše procedura podnošenja zahtjeva, sadržina istog i potrebna prateća dokumentacija već samo uslov da se lice nalazi u slobodnom bračnom stanju.

Cijeneći da se postupak promjene oznake pola pokreće po slobodnoj volji lica, Savjet Agencije je mišljenja da je potrebno precizirati način odnosno proceduru podnošenja zahtjeva, njegovu formu i sadržinu.

Korisnik ličnih podataka, shodno članu 9 stav 1 tačka 4 ZZPL-a je svako fizičko ili pravno lice , državni organ, organ državne uprave, organ lokalne samouprave ili lokalne uprave i drugi subjekti koji vrše javna ovlašćenja, a nije lice čiji se lični podaci obrađuju, prvobitni rukovalac zbirke, obrađivač ličnih podataka ili lice zaposleno kod rukovaoca ili obrađivača.

Članom 10 ZZPL-a predviđeni su uslovi za obradu ličnih podataka i istim je, između ostalog, propisano da se obrada ličnih podataka može vršiti ukoliko za to postoji pravni osnov u zakonu ili po prethodno dobijenoj saglasnosti lica čiji se lični podaci obrađuju, koja se može opozvati u svakom trenutku.

Ukoliko su ispunjeni uslovi iz člana 10, rukovalac zbirke mora trećoj strani, odnosno korisniku ličnih podataka, na njegov zahtjev dati lične podatke koji su mu potrebni (član 17 ZZPL-a).

S tim u vezi, potrebno je izmijeniti član 10 Predloga Zakona kojim je uređena Evidencija lica kojima je izvršena promjena oznake pola u matičnom registru rođenih na način što će se stav 2 izmijeniti odnosno što će se proširiti pravo na pristup podacima iz Evidencije, pored tužilaštva i sudova, na subjekte koji imaju **svojstvo zakonskih korisnika**. U ostalim slučajevima obrada se može vršiti uz predhodnu pisanu saglasnost lica na koja se podaci odnose.

Saglasnost lica, u smislu ZZPL-a, predstavlja slobodno datu izjavu u pisanoj formi ili usmeno na zapisnik, kojom lice nakon što je informisano o namjeni obrade, izražava pristanak da se njegovi lični podaci obrađuju za određenu namjenu

Podaci o ličnosti koji se odnose na postupak pravnog prepoznavanja rodnog identiteta i lice kao subjekt tog postupka predstavljaju posebnu kategoriju ličnih podataka, shodno članu 13 stav 1 Nacrta Zakona o pravnom prepoznavanju rodnog identiteta na osnovu samoodređenja. Stavom 2 ovog člana propisano je da se podaci mogu obrađivati “samo u skladu sa odredbama Zakona o zaštiti podataka o ličnosti…”.

Članom 9 stav 1 tačka 7 ZZPL-a, definisane su posebne kategorije ličnih podataka. Posebne kategorije ličnih podataka tzv.osjetljivih podataka se posebno označavaju i štite, shodno Pravilniku o načinu označavanja i zaštite posebne kategorije ličnih podataka ("Službeni list Crne Gore", br. 011/11 od 18.02.2011) i obrađuju pod uslovima propisanim članom 13 ZZPL-a.

Stav 2 člana 3 je , po mišljenju Savjeta, potrebno izmijeniti na način što će se umjesto Zakona o zaštiti podataka o ličnosti staviti “u skladu sa odredbama propisa kojima se uređuje zaštita podataka o ličnosti”.

Članom 24 ZZPL-a, propisane su mjere zaštite ličnih podataka radi sprječavanja uništenja, nedopuštenog pristupa, promjene, gubitka, objavljivanja, kao i od zloupotrebe. Rukovalac zbirke ličnih podataka i obradjivač ličnih podataka obavezni su da obijezbijede tehničke, kadrovske i organizacione mjere zaštite. Ako se obrada ličnih podataka vrši elektronskim putem, rukavalac zbirke obavezan je da obezbijedi da se u informacionom sistemu automatski evidentiraju korisnici ličnih podataka, podaci koji su obrađivani, pravni osnov za korišenje podataka, broj predmeta, vrijeme odjave i prijave sa sistema. Rukavalac je obavezan da odredi koji zaposleni i kojim ličnim podacima imaju pristup, kao i kategorije podataka koji se mogu dati na korišćenje i pod kojim uslovima, kao i da vodi evidenciju o korisnicima ličnih podataka u skladu sa svojim aktom. S toga je potrebno dopuniti član 10 Nacrta Zakona na način što će istim biti predviđeno da će se prilikom obrade ličnih podataka primjenjivati mjere zaštite ličnih podataka shodno propisima kojima se uređuje zaštita podataka o ličnosti.

Savjet Agencije je, razmatrajući cjelokupnu sadržinu predmetnog Nacrta Zakona, zauzeo mišljenje da predložene odredbe nijesu u suprotnosti sa Zakonom o zaštiti ličnih podataka ali da je određenje odredbe potrebno izmijeniti i dopuniti.

**SAVJET AGENCIJE**

**Predsjednik, mr Željko Rutović**

**Dostavljeno:**

* Podnosiocu zahtjeva
* Odsjeku za predmete i prigovore