



CRNA GORA
AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA
I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA



Br. 05-18-13595-15/23
Podgorica, 26.10.2023.

Na osnovu člana 56 stav 1 tačka 6 , i člana 71 stav 1 tačka 1 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti („Sl. list CG“, br. 79/08, 70/09, 44/12 i 22/17), u postupku odlučivanja po Prigovoru – komentaru, br. 05-18-13595-9/23 od 28.07.2023. godine koji je izjavljen od strane podnosioca Zahtjeva za zaštitu prava XX, od 20.06.2023. godine na Zapisnik o izvršenom nadzoru (u dijelu iskaza subjekta nadzora – Lovćen osiguranje AD Podgorica), br. 05-18-13595-6/23 od 20.07.2023. godine, Savjet Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama je na sjednici održanoj dana 26.10.2023. godine, donio

RJEŠENJE

I Zahtjev za zaštitu prava XX , br. 05-18-13595-9/23 od 28.07.2023. godine je osnovan

II Naređuje se Lovćen osiguranju, AD Podgorica da iz personalnog dosijea podnosioca Zahtjeva za zaštitu prava XX izuzme i uništi njegov psihološki izvještaj, u roku od odmah od prijema ovog Rješenja

III Naređuje se Lovćen osiguranju, AD Podgorica da, u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja , izmijeni i dopuni Politiku o osposobljenosti i primjerenosti nosilaca ključnih funkcija i nosilaca poslovnih funkcija na način što će rok čuvanja psiholoških izvještaja zaposlenih i kandidata za posao uskladiti sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti.

IV Zabranjuje se Lovćen osiguranju, AD Podgorica iznošenje ličnih podataka radi povjeravanja poslova obrade obrađivaču, „ IBW Strategy“, u Republici Srbiji suprotno Zakonu

V Naređuje se Lovćen osiguranju AD Podgorica da o preduzetim mjerama i radnjama iz stava II, III i IV dispozitiva ovog rješenja obavijesti Agenciju, u roku od 7 dana od dana izvršenja istih.

Obrazloženje

Dana 20.06.2023. godine ovoj Agenciji podniet je Zahtjev za zaštitu prava, br. 05-18-13595-1/23, od strane XX, Podgorica, u kojem se, u bitnom navodi da je, kao zaposleni koji obavlja poslove DPO-a u „Lovćen osiguranju“ AD Podgorica, dana 17.05.2023. godine dobio rješenje u kojem se navodi da je proglašen tehnološkim viškom, u kome je kao datum prestanka naveden 16.06.2023. godine, dok je 15.06.2023. godine razdužio osnovna sredstva i dokumentaciju, u skladu sa zahtjevom poslodavca, što je i konstatovano zapisnički. Podnosiocu Zahtjeva za zaštitu prava predata je dokumentacija koja se nalazila u njegovom personalnom dosijeju, među kojim se našao i njegov psihološki profil, tj. izvještaj u obliku fotokopije, te se postavlja pitanje gdje su se nalazili, ko ih je stavio i kada u personalni dosije u obliku fotokopije i zašto. Kao neko ko je obavljao poslove direktora Službe za HRM, a u čijoj nadležnosti su i bili personalni dosijeji, kako tvrdi podnositelj Zahtjeva za zaštitu prava, u periodu od 01.10.2023. godine do 15.04.2023. godine u personalnim dosijeima nije se nalazio niti jedan psihološki profil, te da mu uvid u iste nije bio dozvoljen kod bilo kojeg zaposlenog. Nadalje, u Zahtjevu se navodi da je prilikom zasnivanja radnog odnosa, 2016. godine obavio psihološko testiranje koje je radila kompanija IBW Strategy iz Novog Sada, te da nije dao saglasnost da se njegovi lični podaci iz psihološkog dosijea obrađuju od lica „Lovćen“ osiguranja AD, koja nijesu ovlašćena.

Takođe, dana 15.06.2023. godine u Zapisniku, br. 11-363(poslovna oznaka subjekta nadzora) podnositelj Zahtjeva je tražio pismenu potvrdu o prestanku dalje obrade njegovih ličnih podataka, kao i brisanje ličnih podataka iz svih aplikacija, posebno gdje se obrada vrši van Crne Gore, kao i original psihološkog izvještaja, ali do dana podnošenja Zahtjeva nije dobio potvrdu o uklanjanju podataka. Nadalje, u prigovoru – komentaru navodi se sljedeće: da kod subjekta nadzora ne postoji Interni akt o obradi i zaštiti ličnih podataka zaposlenih prilikom procjenjivanja njihovih ličnih svojstava, da ne postoji akt koji se odnosi na procjenu ličnosti, da subjekt nadzora nije dobio saglasnost da čuva psihološki profil, te da subjekt nadzora nije dao odgovor u kojoj formi se čuva psihološki profil.

Shodno članu 50 stav 1 tačka 1 i članu 65 stav 1 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti od strane kontrolora Agencije izvršen je nadzor kod subjekta nadzora – Lovćen osiguranje AD Podgorica u ulici Slobode, 13A, Podgorica i sačinjen je Zapisnik o izvršenom nadzoru, br. 05-18-13595-6/23 od 20.07.2023. godine. Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, u postupku nadzora, u bitnom je konstatovano sljedeće: Da ovlašćena lica subjekta nadzora potvrđuju da su 2016. godine vršili psihološko testiranje novo(zaposlenih) lica na menadžerskim funkcijama i da su bili podvrgnuti psihološkom testiranju o čemu su kao dokaz dostavili ugovor o poslovno – tehničkoj saradnji između „Lovćen“ osiguranja AD i IBW STRATEGY d.o.o. Novi Sad, br. 02-556/3 od 19.04.20216, te da nijesu imali uvid u svoj psihološki profil, niti ostalih testiranih kao i da su u saznanju da su izvještaji poslani skenirani elektronskim putem, te da ne posjeduju dokumenta u papirnoj verziji. Dalje, izjavljuju da nisu u saznanju od kada se Psihološki izvještaj o XX nalazi u njegovom personalnom dosijeju, niti ko ga je stavio u dosije. Na osnovu utvrđenog činjeničnog stanja, u postupku nadzora je konstatovano da je subjekt nadzora dana 01.01.2016. godine donio Politiku o

osposobljenosti i primjerenosti nosilaca ključnih funkcija i nosilaca poslovnih funkcija kojom su uređena osnovna pravila, mjerila i postupci početnog, periodičnog i vanrednog ocjenjivanja osposobljenosti i primjerenosti kandidata, odnosno već zaposlenih nosilaca ključnih funkcija i nosilaca poslovnih funkcija nadležnosti i ovlaštenja u postupku ocjenjivanja, način izvještavanja o osposobljenosti i primjerenosti, kao i čuvanje dokumentacije. Iz prednjeg proizilazi da je subjekt nadzora kao rukovalac zbirke planirao obradu ličnih podataka kojom se predviđa *procjena ličnosti, sposobnosti i/ili ponašanja* određene kategorije zaposlenih, koja obrada se ne vrši na osnovu zakona, već saglasno interesima i ciljevima uređenim kroz interna opšta akta istog, koja bi mogla da dovede do povrede prava na zaštitu ličnih podataka zaposlenog. S tim u vezi, rukovalac zbirke, saglasno čl.28 st.1 t 2 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti ima obavezu da prije započinjanja obrade, odnosno uspostavljanja zbirke ličnih podataka dobije saglasnost Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama kao nadležnog organa, koju subjekt nadzora ne posjeduje. Nadalje, subjekt nadzora je zaključio Ugovor o poslovno-tehničkoj saradnji sa firmom IBW Strategy d.o.o. sa sjedištem u Novom Sadu, R.Srbija, br.02-556/3 od 19.04.2016. godine, koji za predmet ima konsultantske usluge iz oblasti ljudskih resursa i organizacionog razvoja, i to: regrutacije i selekcije; profesionalne klasifikacije zaposlenih, procjene kompetencija zaposlenih, mjerenja i razvoja organizacione kulture, mjerenja zadovoljstva zaposlenih, razvoja timova i ključnog kadra; da je na osnovu prednje navedenog Ugovora, subjekt nadzora povjerio poslove obrade ličnih podataka na osnovu kojih informacija se vrši profajling zaposlenog, odnosno procjenjuju njegova lična svojstva i sposobnosti, firmi „IBW Strategy“ koja, u konkretnom, ima status obrađivača u smislu čl. 9 st. 1 t. 5 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, a što se utvrđuje i na osnovu kopije Psihološkog izvještaja od 27.07.2016.godine koju je sačinio ovaj obrađivač; da je predmetno povjeravanje poslova obrade ličnih podataka izvršeno suprotno čl.16 st. 1 i 2 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, imajući u vidu da subjekt nadzora kao rukovalac zbirke ličnih podataka nije sačinio ugovor o povjeravanju poslova obrade i prenosa ličnih podataka, u pisanoj formi, sa „IBW Strategy“ kao obrađivačem saglasno Ugovoru o poslovno-tehničkoj saradnji (kao prvobitnim pravnim poslom) čime subjekt nadzora nije obezbjedio da se obrada ličnih podataka koja se vrši u njegovo ime vrši u skladu sa načelom zakonitosti suprotno čl.2 st.1 a u smislu čl. 4a st. 3 Zakona; da, pored navednog, subjekt nadzora nije pribavio neophodnu saglasnost za iznošenje ličnih podataka radi povjeravanja poslova obrade obrađivaču, „IBW Strategy“ koji ima sjedište u Novom Sadu, u Republici Srbiji, što je suprotno čl. 41 st. 3 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti; da se u smislu čl.4a st.1 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, a shodno čl.9 Politike o osposobljenosti i primjerenosti nosilaca ključnih funkcija i nosilaca poslovnih funkcija svi podaci i dokumentacija (između ostalog, popunjen upitnik za utvrđivanje osposobljenosti i primjerenosti; rezultate eventualnog psihometričkog dijagnosticiranja; druge dokaze, potrebne za izradu predloga ocjene o osposobljenosti i primjerenosti iz t.6.1 Politike) zajedno sa ocjenom čuvaju se u personalnom dosijeu pojedinog nosioca ključnih funkcija odnosno odgovorne osobe za pojedinu ključnu funkciju odnosno nosioca poslovnih funkcija. S tim u vezi, utvrđeno

je da se kopija Psihološkog izvještaja XX, koja predstavlja strogo povjerljiv podatak, odnosno poslovnu tajnu čuva u personalnom dosijeu ovog lica; da subjekt nadzora ne posjeduje original Izvještaja niti da vrši obradu u elektronskoj formi; da prema čl.6 Politike uvid u predmetni Izvještaj, kao ovlašćena lica, imaju članovi Komisije za ocjenjivanje osposobljenosti i primjerenosti, među kojima je i odgovorna osoba za kadrove u društvu, što podrazumijeva i Direktora Službe za HR; osim navedenog, prema Pravilniku o sistematizaciji uvid u predmetni Izvještaj mogu imati i ostala zaposlena lica u Službi za HR, naročito prilikom primoopredaje dokumentacije, što je slučaj u konkretnom, iz čega proizilazi da Izvještaj, kao strogo povjerljiv dokument, nije zaštićen (na način da je kovertiran ili na neki drugi način zaštićen) od pristupa ostalim zaposlenim licima u Službi, koja ne učestvuju u postupku ocjenjivanja osposobljenosti kadrova, što u pisanoj izjavi potvrđuje i samostalni stručni saradnik za HRM i opšte poslove-rang D.

Vežano za rok čuvanja ove kategorije ličnih podataka, odnosno pisane navode subjekta nadzora da se predmetni psihološki izvještaj kao i ostali podaci o zaposlenima čuvaju koliko je Zakonom propisano konstatuje da psihološki profil shodno čl.7 Zakona o evidencijama u oblasti rada i zapošljavanja ("Službeni list Republike Crne Gore", br. 069/03 od 25.12.2003, "Službeni list Crne Gore", br. 073/10 od 10.12.2010, 040/11 od 08.08.2011, 045/12 od 17.08.2012) ne predstavlja zakonom propisane podatke koji se o zaposlenom čuvaju trajno (čl.6 st.2 ovog Zakona), iz čega proizilazi da se lični podaci mogu čuvati samo za vrijeme potrebno da bi se ispunila namjena za koju su lični podaci potrebni saglasno čl.3 st.2 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti. Slijedom navedenog jasno proizilazi da je rok čuvanja predmetnog izvještaja određen konkretnom svrhom, a to je u konačnom u mjeri u kojoj je neophodan za ocjenu profesionalnih sposobnosti (novo)zaposlenih (Ocjene o osposobljenosti i primjerenosti kandidata za nosioca ključne/poslovne ocjene), nakon čega se shodno načelu svrhovitosti obrade ličnih podataka iz čl.2 st.1 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, trebaju brisati. Ovdje valja napomenuti da se nadzorom nije moglo utvrditi da li je original izvještaj XX koji je bio u posjedu obrađivača "uništen" kako tvrdi u pisanoj izjavi subjekt nadzora.

Iz predmetnih zahtjeva nisu se mogli potvrditi niti demantovati navodi podnosioca Zahtjeva za zaštitu prava koji je predmetni Izvještaj neovlašćeno lice stavilo u njegov personalni dosije i kada.

Nakon razmatranja spisa predmeta, navoda iz Zahtjeva za zaštitu prava, Zapisnika o izvršenom nadzoru i navoda iz komentara, Savjet Agencije je odlučio kao u dispozitivu ovog rješenja iz sljedećih razloga:

Na osnovu člana 2 Zakona o zaštiti podataka propisano je da se lični podaci moraju obrađivati na pošten i zakonit način i ne mogu se 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 10 stav 1 ovog Zakona predviđeno je da se obrada ličnih podataka može vršiti uz saglasnost lica čiji se podaci obrađuju. Saglasnost je slobodno data izjava u pisanoj formi ili usmeno na zapisnik, kojom lice nakon što je informisano o namjeni obrade, izražava pristanak za obradu ličnih podataka (član 9 stav 1 tačka 6 ZZPL).

Članom 3 st. 2 ovog Zakona propisuje se da ukoliko rokovi za čuvanje određenih ličnih podataka nijesu određeni Zakonom, lični podaci koji omogućavaju utvrđivanje identiteta mogu se čuvati samo za vrijeme koje je potrebno za namjenu za koju se lični podaci obrađuju.

Članom 19 stav 1 tačka 10 Zakona o radu ("Službeni list Crne Gore", br. 074/19, 08/21, 059/21, 068/21, 145/21) propisano je da je poslodavac dužan da poštuje ličnost, štiti privatnost zaposlenog i obezbjeđuje zaštitu njegovih ličnih podataka.

Odredbama člana 16 ovog Zakona propisano je da rukovalac zbirke ličnih podataka može pojedine poslove u vezi sa obradom ličnih podataka povjeriti obrađivaču ličnih podataka ugovorom sačinjenim u pisanoj formi, kojim se uređuju međusobna prava i obaveze samog rukovaoca i obrađivača, a naročito obaveza obrađivača da postupa po uputstvima rukovaoca zbirki ličnih podataka. obrađivač ličnih podataka je dužan da ispunjava uslove za sprovođenje tehničkih, kadrovskih i organizacionih mjera za zaštitu ličnih podataka, te da lične podatke nakon obrade uništi ili vrati rukovaocu zbirke ličnih podataka (stav 3 ovog člana). Shodno tome, Lovćen osiguranje AD Podgorica, kao rukovalac zbirke ličnih podataka u zakonskoj je obavezi da potpiše zvaničan Ugovor o povjeravanju poslova obrade ličnih podataka sa obrađivačem, u konkretnom slučaju sa firmom IBW Strategy d.o.o. sa sjedištem u Novom Sadu, R.Srbija, kojim je bilo potrebno precizirati koje mjere zaštite ličnih podataka će se primjenjivati od strane rukovaoca i ugovornog obrađivača, lične podatke koji će se obrađivati, svrhu obrade, način čuvanja, rokove korišćenja itd. Navedeno ne može biti regulisano Ugovorom o poslovno-tehničkoj saradnji, niti u istom može biti sadržan pravni osnov za povjeravanje poslova obrade ličnih podataka. S tim u vezi, neophodno je da postoje dovoljne garancije u pogledu tehničkih mjera bezbjednosti, organizacione mjere koje se sprovode pri obradi tih podataka kao i poštovanje tih mjera, shodno članu 24 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti. Pojašnjenja radi, zakonit prenos ličnih podataka van Crne Gore shodno odredbi iz člana 41 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti podrazumijeva da su najmanje dva subjekta, od kojih je jedan rukovalac zbirke ličnih podataka iz Crne Gore, a drugi obrađivač ili korisnik ličnih podataka iz strane/ih država ili međunarodne organizacije u koju se podaci iznose, pisanim putem uredili (ugovorom, sprazumom ili tsl.), način i uslove postupka prenosa ličnih podataka, svrhu i trajanje postupka obrade, prirodu ličnih podataka koji se prenose, rokove čuvanja i korišćenja ličnih podataka, a posebno se uzima u obzir pravni osnov. Analizom Ugovora o poslovno-tehničkoj saradnji zaključenog između Lovćen osiguranja AD Podgorica sa firmom IBW Strategy d.o.o. sa sjedištem u Novom Sadu, R.Srbija, br.02-556/3 od

19.04.2016. godine, jasno proizilazi da isti ne sadrži bitne elemente predviđene Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti, vezano za zakonitost obrade ličnih podataka i povjeravanja poslova obrade, u smislu članova 10, 13 i 16 ZZPL, što u bitnom nije od uticaja za drugačije rješavanje ove upravne stvari.

Jasno je da Izvještaj o psihološkoj procjeni XX, predstavlja strogo povjerljiv podatak, odnosno poslovnu tajnu koja se shodno internim aktima čuva u personalnom dosijeu ovog lica, u zatvorenoj koverti, suprotno načelu ograničenja obrade ličnih podataka jer se lični podaci mogu čuvati samo za vrijeme potrebno da bi se ispunila namjena za koju su lični podaci potrebni saglasno čl.3 st.2 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti.

Osim navedenog, nadzorom je utvrđeno da je neovlašćeno lice imalo pristup navedenom povjerljivom dokumentu, prilikom primopredaje dokumentacije čime nisu obezbjeđene mjere zaštite ličnih podataka koje su propisane članom 24 ZZLP od nedopuštenog pristupa.

Savjet cijeni da je kontrolor u okviru svojih nadležnosti pravilno i potpuno utvrdio činjenično stanje i primijenio materijalno pravo i da rok čuvanja ne predstavlja zakonom propisane podatke koji se o zaposlenom čuvaju trajno čl.6 st.2 ovog Zakona o evidencijama rada i zapošljavanja ("Službeni list Crne Gore, br. 069/03, 073/10, 040/11, 045/12"), iz čega proizilazi da se lični podaci moraju čuvati samo za vrijeme potrebno da bi se ispunila namjena za koju su lični podaci potrebni saglasno čl.3 st 2 ZZLP. Slijedom navedenog jasno proizilazi da je rok čuvanja predmetnog Izvještaja određen konkretnom svrhom, a to je u konačnom u mjeri u kojoj je neophodan za ocjenu profesionalnih sposobnosti novo zaposlenih – Ocjene o osposobljenosti i primjerenosti kandidata za nosioca ključne/poslovne ocjene, nakon čega se shodno načelu svrsishodnosti obrade ličnih podataka iz čl. 2 at. 1 ZZLP, trebaju brisati.

Na osnovu prednje izloženog Savjet Agencije nalazi da je Zahtjev za zaštitu prava osnovan i subjektu nadzora izrekao upravne mjere saglasno članu 71 stav 1 tačka 1 i Zakona o zaštiti podataka o ličnosti koji je dužan da Lovćen osiguranje, AD Podgorica iz personalnog dosijea podnosioca Zahtjeva za zaštitu prava XX izuzme i uništi njegov psihološki izvještaj, u roku od odmah od prijema ovog Rješenja, te naređuje Lovćen osiguranju, AD Podgorica da u roku od 15 dana od dana prijema ovog rješenja, izmijeni i dopuni Politiku o osposobljenosti i primjerenosti nosilaca ključnih funkcija i nosilaca poslovnih funkcija na način što će rok čuvanja psiholoških izvještaja zaposlenih i kandidata za posao uskladiti sa Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti, kao i da se Lovćen osiguranju AD zabranjuje iznošenje ličnih podataka radi povjeravanja poslova obrade obrađivaču, „IBW Strategy“, u Republici Srbiji suprotno Zakonu, te da obavijesti Agenciju o preduzetim mjerama u roku od 7 dana od dana izvršenja istih iz stava II, III i IV dispozitiva ovog rješenja.

Na osnovu izloženog, Savjet Agencije je odlučio kao u dispozitivu ovog Rješenja.

Pravna pouka: Protiv ovog Rješenja može se pokrenuti Upravni spor u roku od 20 dana od dana prijema.

SAVJET AGENCIJE

Predsjednik, mr Željko Rutović

Dostavljeno:

- Podnosiocu Zahtjeva
- Odsjeku za nadzor
- Odsjeku za predmete i prigovore
- a/a