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

**AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA**

**I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA**

**Br. UPII 07-30-2392-2 /18**

**Podgorica, 09.01.2019. godine**

Agencija za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama - Savjet Agencije, rješavajući po žalbi NVO Mans br. 18/120089-120091 od 11.05.2018. godine izjavljene protiv rješenja Elektroprivrede Crne Gore AD Nikšić broj 10-00-10861/3 od 24.04.2018.godine, kojeg zastupa Veselin Radulović advokat iz Podgorice, na osnovu člana 38 Zakona o slobodnom pristupu informacijama (“Sl.list Crne Gore”, br.44/12 i 030/17) i člana 126 stav 7 Zakona o upravnom postupku ("Službeni list Crne Gore", br. 056/14 od 24.12.2014, 020/15 od 24.04.2015, 040/16 od 30.06.2016, 037/17 od 14.06.2017) je na sjednici održanoj dana 19.07.2018. godine donio:

**R J E Š E NJ E**

Usvaja se žalba.

Poništava se rješenje Elektroprivrede Crne Gore AD Nikšić broj 10-00-10861/3 od 24.04.2018. godine.

Predmet se dostavlja prvostepenom organu na ponovni postupak i odlučivanje.

**O b r a z l o ž e nj e**

Prvostepeni organ je donio rješenje po osnovu podnijetog zahtjeva za slobodan pristup informacijama NVO Mans br. 18/120089-120091 od 07. 03. 2018. godine, kojim je odlučeno: Odbija se zahtjev za pristup informacijama dostavljen od strane Mreže za afirmaciju nevladinog sektora- MANS br. 18/120089-120091 od 07.03.2018.godine. U obrazloženju rješenja se navodi da je rješavajući po predmetnom zahtjevu za slobodan pristup informacijama, ovaj organ sproveo upravni postupak, utvrdio sve odlučne činjenice i okolnosti koje su od značaja za odlučivanje. Zahtjev za dostavljanje traženih informacija odbijen je iz sljedećih razloga: Članom 14 Zakona o slobodnom pristupu informadjama utvrđeno je da organ vlasti može ograničiti pristup informaciji ili dijelu informacije, izmedju ostalog, ako je to u interesu zaštite trgovinskih i drugih ekonomskih interesa od objelodanjivanja podataka koji se odnose na zaštitu konkurencije. Ovaj organ je u skladu sa članom 16 Zakona o slobodnom pristupu informacijama, sproveo test štetnosti objelodanjivanja tražene informacije i utvrdio da se predmetne informacije odnose na podatke koji su komercijalno osjetljivi, u skladu sa članom 14 Zakona o slobodnom pristupu informacijama, čijim bi objavljivanjem kompanija Steag Еnergy Services Gmbh mogla biti doveden u nepovoljan položaj, naročito ukoliko bi konkurentske kompanije došle u posjed traženih informacija, što bi dovelo do narušavanja trgovinskih i drugih ekonomskih interesa, i došlo bi do nanošenja štete drugoj ugovornoj strani. Takođe, kako se radi o projektu od javnog interesa, koji sadrži osjetljive tehničke podatke, to iz razloga bezbjednosti rada predmetni projekat nije moguće učiniti dostupnim trećim licima.Osim navedenog, dostavljanjem traženih informacija povrijedila bi se i autorska prava strane koja je uključena u projekat, i EPCG bi prekršila odreddbe važećih zakona.Naime, shodno Zakonu o autorskim i srodnim pravima (Sl.list CG 37/11,53/16), Elektroprivreda Crne Gore AD Nikšić mora poštovati prava autora predmetne tehničke dokumentacije, u suprotnom snosila bi posljedice utvrđene Zakonom. Imajući u vidu sve navedeno odlučeno je kao u dispozitivu Rješenja.

Protiv ovog rješenja u zakonskom roku podnosilac zahtjeva je uložio žalbu. U žalbi je navedeno da se rješenje pobija iz svih zakonskih razloga. U bitnom se navodi da je dana 26. aprila 2018.godine Elektroprivreda Crne Gore A.D. Nikšić dostavila rješenje broj: 10-00-10861/3 od dana 24. aprila 2018.godine kojim djelimično usvaja zahtjev, te stavom 2 odbija isti u dijelu koji se odnosi na dostavljanje informacija traženih tačkom 1, 2, 3, 4, 5 i 8 zahtjeva, a što osporavamo ovom žalbom. U obrazloženju osporenog rješenja prvostepeni organ, u odnosu na traženu ponudu, u bitnom navodi da je pristup traženim informacijama potrebno ograničiti u skladu sa odredbom člana 14 Zakona o slobodnom pristupu informacijama u cilju zaštite trgovinskih i drugih ekonomskih interesa, a koji se odnose na zaštitu konkurencije. Navodi da je u skladu sa članom 16 navedenog Zakona izvršio test štetnosti kojim je utvrdio da iste sadrže komercijalno osjetljive podatke čijim bi objavljivanjem kompanija mogla biti dovedena u nepovoljan položaj, a što bi dovelo do narušavanja trgovinskih i interesa i došlo bi do nanošenja štete drugoj ugovornoj strani. U odnosu na glavni projekat navodi da isti ne posjeduje i da bi dostavljanje predstavljalo sačinjavanje nove informacije. Dalje ističe da se radi o projektu od javnog interesa i da iz razloga zaštite bezbijednosti nije moguće učiniti dostupnim trećim licima ove informacije, kao i da mora poštovati autoska prava. Žalilac osporava ovakav stav prvostepenog organa smatrajući da je isti nerazumljiv, zasnovan na nepotpuno i nepravilno utvrđenom činjeničnom stanju. Naime, Ustav Crne Gore u članu 51 stav 1 propisuje da svako ima pravo pristupa informacijama u posjedu državnih organa i organizacija koje vrše javna ovlašćenja. U stavu 2 istog člana stoji da se pravo pristupa informacijama može ograničiti ako je to u interesu: zaštite života; javnog zdravlja; morala i privatnosti; vođenja krivičnog postupka; bezbjednosti i odbrane Crne Gore; spoljne, monetarne i ekonomske politike. Članom 7 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisano je da se pristup informacijama od javnog interesa može ograničiti samo radi zaštite interesa propisanih ovim zakonom. Na taj način nastoji da se obezbijedi javnost i otvorenost djelovanja organa i omogući ostvarivanje prava na pristup informacijama od javnog značaja, čime se obezbjeđuje nadzor javnosti nad organima koji vrše javna ovlašćenja, sve u smislu ustavnog načela suverenosti (član 2 Ustava), o neposrednom ostvarivanju vlasti od strane građana. Stav 1 navedenog člana propisuje da je objavljivanje informacija u posjedu organa vlasti u javnom interesu, a što ima višestruki značaj. Utvrđivanjem javnog interesa u ovoj oblasti na nesumnjiv način dat je primat interesu da se informacije objavljuju u odnosu na suprotni interes, da se informacije, zbog bilo kojeg razloga uključujući i eventualnu štetu po nosioce tog interesa, izuzmu od objavljivanja. Naime, članom 14 stav 1 tačka 5 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisano je da organ vlasti može ograničiti pristup informaciji ili dijelu informacije, ako je to u interesu zaštite trgovinskih i drugih ekonomskih interesa od objavljivanja podataka koji se odnose na zaštitu konkurencije i poslovnu tajnu u vezi sa pravom intelektualne svojine. Žalilac je mišljenja da se tražene informacije ni u kom slučaju ne mogu dovesti u vezu sa podacima koji se odnose na zaštitu konkurencije i poslovnu tajnu, a još manje sa pravom intelektualne svojine. Naime, prema našem zakonodavstvu prava intelektualne svojine jesu: autorsko i srodna prava, žig, geografska oznaka porijekla, dizajn, patent, mali patent i topografija integrisanih kola, u skladu sa zakonom. Prema tome, žalilac smatra da se, time što će se njemu omogućiti pristup traženoj informaciji ne ugrožavaju interesi navedeni u ovom članu, te da ni prvostepeni organ nije učinio vjerovatnim ovakve navode, jer nije dao obrazloženje na osnovu kog bi se moglo zaključiti na koji način je ovaj organ doveo u vezu trgovinske i druge ekonomske interese koje štiti u konkretnom slučaju sa konkurencijom, poslovnom tajnom ili pravom intelektualne svojine. Naime, nejasno je na koji način je prvostepeni organ utvrdio da li se objelodanjivanjem traženih informacija ugrožava bilo koji od navedenih interesa, te da li je isti značajniji u odnosu na interes javnosti da zna tražene informacije, jer u prilogu ne dostavlja navodni test štetnosti, zbog čega nije moguće ispitati njegovu zakonitost. Prema tome, žalilac ukazuje na to da je osporenim rješenjem neosnovano ograničen pristup traženim informacijama, te da se testom štetnosti nije moglo doći do zaključka da je bilo koji od niza navedenih interesa pretežniji od interesa javnosti da zna tražene informacije. Prema tome, neosnovano je stavljati poslovne interese ovog organa, kao i bilo koje privatne interese ugovornih strana, ispred javnih interesa, a sa pozivom na zakonsku odredbu koja se ne može dovesti u vezu sa zaštićenim interesima i bez valjanog obrazloženja. Iz navedenog se nedvosmisleno zaključuje da je postupanje prvostepenog organa pravno neutemeljeno i da odredbe zakona na koje se ovaj organ poziva u konkrenom slučaju nijesu primjenljive. Žalilac posebno ukazuje na nesporan interes javnosti u konkretnom slučaju, a što ni prvostepeni organ ne spori jer navodi da se radi „о projektu od javnog interesa", pa je nejasno kako u cilju zaštite javnog interesa prikriva podatke koji su od javnog interesa. Pri tome, prvostepeni organ navodi više različitih razloga i interesa koje u ovom slučaju štiti, pa ostaje nejasno da li je pristup ogranične u cilju zaštite trgovinskih interesa ili pak bezbijednosti i na koji način bi bilo koji od niza navedenih interesa mogli biti ugroženi objelodanjivanjem traženih informacija. Članom 9 stav 1 tačka 2 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisano je da je informacija u posjedu organa vlasti faktičko posjedovanje informacije od strane organa vlasti (sopstvene informacije, informacije dostavljene od drugih organa vlasti ili trećih lica), bez obzira na osnov i način sticanja. žalilac smatra da je prvostepeni organ pogrešno utvrdio činjenično stanje i da je pauš'ano ograničio pristup glavnom projektu, jer je nesporno da isti posjeduje s obzirom na to da je na bazi toga raspisan tender. Dakle, kako je prema mišljenju žalioca nesporno da prvostepeni organ posjeduje tražene informacije, isti je bio dužan i dostaviti ih, a u skladu sa članom 13 Zakona o slobodnom pristupu informacijama koji propisuje da je organ vlasti dužan da fizičkom i pravnom licu koje traži pristup informaciji omogući pristup informaciji ili njenom dijelu, koju posjeduje, osim u slučajevima predviđenim ovim zakonom. Član 30 stav 3 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisuje da rješenje kojim se odbija zahtjev za pristup informaciji sadrži detaljno obrazloženje razloga zbog kojih se ne dozvoljava pristup traženoj informaciji. Odredba člana 22 stav 7 Zakona o upravnom postupku propisuje da obrazloženje rješenja treba da bude razumljivo i da sadrži kratko izlaganje zahtjeva stranke, činjenično stanje na osnovu kojeg je rješenje donijeto, propise na osnovu kojih je rješenje donijeto, razloge koji, s obzirom na utvrđeno činjenično stanje, upućuju na odluku u dispozitivu rješenja, razloge zbog kojih nije uvažen neki od zahtjeva ili predloga stranke, odnosno nije uzeto u obzir izjašnjenje stranke o rezultatima ispitnog postupka, a kod odlučivanja po slobodnoj ocjeni, glavne razloge za donijetu odluku. Ako žalba ne odlaže izvršenje rješenja, obrazloženje sadrži i pozivanje na propis kojim je to propisano, odnosno detaljne razloge zbog kojih žalba ne odlaže izvršenje rješenja. Osporeno rješenje ne sadrži utvrđeno činjenično stanje, nijesu navedeni valjani razlozi zbog kojeg nije uvažen naš zahtjev, kao ni razlozi koji bi upućivali na pravilnu primjenu materijalnog prava, što nedvosmisleno ukazuje na povredu pravila postupka i na nezakonitost osporenog rješenja. Shodno tome, pobijano rješenje je nerazumljivo i nezakonito, čime je zahvaćeno bitnom povredom pravila postupka, jer nedostatak valjanog obrazloženja onemogućava uopšte utvrđivanje zakonitosti i pravilnosti istog. S obzirom na to da je donošenjem rješenja Elektroprivrede Crne Gore A.D. Nikšić ograničeno njegovo zakonsko pravo na slobodan pristup informacijama, a u skladu sa navedenim, žalilac blagovremeno izjavljuje žalbu i predlaže da Savjet Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama poništi stav 2 rješenja Elektroprivrede Crne Gore A.D. Nikšić broj: 10-00-10861/3 od 24. aprila 2018. godine i meritorno odluči po žalbi, te se obavezuje prvostepeni organ da žaliocu naknadi troškove postupka po AT-u.

U odgovoru na žalbu br. 11-20-10861/6 od 23.05.2018. godine prvostepeni organ navodi da je članom 14 Zakona o slobodnom pristupu informacijama utvrđeno da organ vlasti može ograničiti pristup informaciji ili dijelu informacije, izmedju ostalog, ako je to u interesu zaštite trgovinskih i drugih ekonomskih interesa od objelodanjivanja podataka koji se odnose na zaštitu konkurencije. EPCG je u skladu sa članom 16 Zakona o slobodnom pristupu informacijama, sprovela test štetnosti objelodanjivanja tražene informacije i utvrdio da se predmetne informacije odnose na podatke koji su komercijalno osjetljivi, u skladu sa članom 14 Zakona o slobodnom pristupu informacijama, čijim bi objavljivanjem kompanija Steag Еnergy Services Gmbh mogla biti doveden u nepovoljan položaj, naročito ukoliko bi konkurentske kompanije došle u posjed traženih informacija, što bi dovelo do narušavanja trgovinskih i drugih ekonomskih interesa, i došlo bi do nanošenja štete drugoj ugovornoj strani. Takođe, kako se radi o projektu od javnog interesa, koji sadrži osjetljive tehničke podatke, to iz razloga bezbjednosti rada predmetni projekat nije moguće učiniti dostupnim trećim licima.Osim navedenog, dostavljanjem traženih informacija povrijedila bi se i autorska prava strane koja je uključena u projekat, i EPCG bi prekršila odreddbe važećih zakona. Naime, shodno Zakonu o autorskim i srodnim pravima ( SI.list CG 37/11, 53/16), Elektroprivreda Crne Gore AD Nikšić mora poštovati prava autora predmetne tehničke dokumentacije, u suprotnom snosila bi posljedice utvrđene Zakonom. Imajući u vidu sve prednje navedeno EPCG je donijela Rješenje br. 10-00-10861/3 od 10.05.2018. godine kojim je predmetni zahtjev NVO MANS odbijen.

Nakon razmatranja spisa predmeta, žalbenih navoda i odgovora na žalbu Savjet Agencije nalazi da je žalba osnovana.

Član 126 stav 7 Zakona o upravnom postupku propisuje da ako drugostepeni organ nađe da će nedostatke prvostepenog postupka brže i ekonomičnije otkloniti prvostepeni javnopravni organ, on će svojim rješenjem poništiti prvostepeno rješenje i predmet vratiti prvostepenom organu na ponovni postupak. Savjet Agencije, ispitujući zakonitost osporenog rješenja utvrdio je da je prvostepeni organ nepravilno primjenio materijalno pravo. Članom 7 stav 2 Zakona o slobodnom pristupu informacijama, propisuje da se pristup informacijama može ograničiti samo radi zaštite interesa propisanih ovim zakonom, dok se članom 14 istog Zakona taksativno navode razlozi iz kojih se može ograničiti pristup informaciji. Član 14 stav 1 tačka 6 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisuje da organ vlasti može ograničiti pristup informaciji ili dijelu informacije ako je informacija poslovna ili poreska tajna u skladu sa zakonom. Član 16 stav 1 istog zakona propisuje da će se pristup informaciji ograničiti ukoliko bi objelodanjivanje informacije značajno ugrozilo interes iz člana 14 ovog zakona, odnosno ukoliko postoji mogućnost da bi objelodanjivanje informacije izazvalo štetne posljedice po interes koji je od većeg značaja od interesa javnosti da zna tu informaciju, osim ako postoji preovlađujući javni interes propisan članom 17 ovog zakona. Savjet Agencije cijenići navode u vezi sprovedenog testa štenosti u smislu člana 16 Zakona o slobodnom pristupu informacijama je utvrdio da prvostepeni organ nije naveo koje bi konkretno štetne posledice nastupile ako bi se omogućio pristup traženim informacijama. Savjet Agencije nalazi da je prvostepeni organ paušalno primijenio član 14 Zakona o slobodnom pristupu informacijama. Savjet Agencije je utvrdio da je prvostepeni organ dužan u ponovnom postupku u roku od 20 dana od prijema rješenja na osnovu pravilno utvrđenog činjeničnog stanja pravilno primjeniti odrebu člana 14 stav 1 tačka 6 i član 16 Zakona o slobodnom pristupu informacijama i donijeti novo rješenje. Na osnovu člana 126 stav 7 Zakona o upravnom postupku je poništeno prvostepeno rješenje, a predmet se zbog prirode upravne stvari dostavlja na ponovni postupak prvostepenom organu.

Budući da je poništeno rješenje prvostepenog organa i predmet vraćen na ponovno odlučivanje stoga upravni postupak nije okončan tako da se nijesu stekli uslovi za naknadu troškova postupka shodno članu 94 Zakona o upravnom postupku.

Sa iznjetih razloga, shodno članu 38 Zakona o slobodnom pristupu informacijama i člana 126 stav 7 Zakona o upravnom postupku, odlučeno je kao u izreci.

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

**SAVJET AGENCIJE:**

**Predsjednik, Muhamed Gjokaj**