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

**AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA**

**I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA**

**Br.UPII 07-30-1696-3/17**

**Podgorica, 08.03.2019. godine**

Agencija za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama - Savjet Agencije, postupajući po presudi Upravnog suda U.br. 10012/2017 od 19.11.2018. godine, rješavajući po žalbi NVO Mans br. 17/111295-111297 od 04.05.2017.godine, kojeg zastupa Veselin Radulović advokat iz Podgorice, izjavljene protiv rješenja Investiciono-razvojnog fonda Crne Gore AD Podgorica br. 05-17003-2015/1 od 18.04.2017.godine, na osnovu člana 38 Zakona o slobodnom pristupu informacijama (“Sl.list Crne Gore”, br.44/12 i 030/17) i člana 237 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku (“Sl.list Crne Gore”, br.60/03, 73/10 i 32/11) je na sjednici održanoj dana 26.12.2018. godine donio je:

**R J E Š E NJ E**

Usvaja se žalba .

Poništava se rješenje Investiciono-razvojnog fonda Crne Gore AD Podgorica br. 05-17003-2015/1 od 18.04.2017. 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 postupajući po zahtjevu br. 17/111295-111297 od 12.04.2017. godine donio Rješenje broj: 05-17003-2015/1 od 18.04.2017. godine kojim je odlučeno na način: “ Odbija se Zahtjev za pristup informaciji Mreže za afirmaciju nevladinog sektora-MANS br.17/111925-111927 od 12.04.2017. godine, kao neosnovan.“ U obrazloženju osporenog rješenja prvostepeni organ je naveo da se Mreža za afirmaciju nevladinog sektora- MANS obratila prvostepenom organu sa zahtjevom br.17/111295-11297 od 12.04.2017. godine kojim se traže kopije: svih protokola o poslovnoj saradnji sa poslovnim bankama koje je Investiciono-razvojni fond zaključio u martu 2017. godine; svih protokola o poslovnoj saradnji sa poslovnim bankama koje je Investiciono-razvojni fond zaključio sa lokalnim samoupravama u Crnoj Gori u martu 2017. godine; svih odluka o dodjeli kredita koje je Odbor direktora Investiciono razvojnog fonda donio u martu 2017. godine. U daljem se navodi da u postupku po predmetnom zahtjevu, rješavajući u dijelu koji se odnosi na dostavljanje svih protokola o poslovnoj saradnji sa poslovnim bankama koje je Investiciono-razvojni fond zaključio u martu 2017. godine, IRF CG A.D. je našao da tokom marta 2017. godine nije zaključio protokol o poslovnoj saradnji ni sa jendom bankom a da su svi protokoli sa poslovnim bankama javno objavljen i dostupan na internet stranici Fonda - www.irfce.me, u meniju "DOKUMENTA IRF", podmeni "PROTOKOLI", zbog čega predmetni zahtjev i u ovom dijelu odbija. Na navedenoj internet stranici mogu naći i svi ostali protokoli o poslovnoj saradnji zaključeni sa poslovnim bankama u prethodnom periodu, te koriste ovu priliku da podnosioca zahtjeva uputi na navedenu internet adresu IRF CG A.D. da pronađe tražene podatke. Predmetni zahtjev se odbija i u dijelu u kojem je traženo dostavljanje svih protokola o saradnji koje je Investiciono- razvojni fond zaključio sa lokalnim samoupravama u Crnoj Gori u marta 2017. godine iz razloga što u navedenom periodu nije zaključen nijedan protokol sa lokalnim samoupravama u Crnoj Gori. Napominje da je kao i protokoli sa poslovnim bankama, tako i svi protokoli zaključeni sa opštinama u Crnoj Gori javno objavljuju i dostupni su na internet stranici Fonda - www.irfce.me, u meniju "DOKUMENTA IRF", podmeni "PROTOKOLI". Predmetni zahtjev se odbija u dijelu koji se odnose na dostavljanje odluka o dodjeli kredita koji je je Odbor direktor Investiciono razvojnog fonda donio u martu 2017.godine jer su podaci o odobrenim kreditima javno objavljeni i dosupni na internet stranici Fonda [www.irfcg.me](http://www.irfcg.me) meni „ Realizovani krediti u dokumentu PDF formata „ Odobreni krediti IRF u 2017.godini“

Protiv ovog rješenja u zakonskom roku podnosilac zahtjeva je uložio žalbu. U žalbi se u bitnom navodi da rješenje pobija zbog povrede pravila postupka i nepotpuno i nepravilno utvrđenog činjeničnog stanja. U daljem navodi da je dana 19. aprila 2017. godine Investiciono - razvojni fond Crne Gore AD dostavio rješenje broj: broj: 05-17003-2015/1 od 18.04.2017. godine kojim odbija zahtjev kao neosnovan. U postupku donošenja osporenog rješenja prvostepeni organ je na štetu žalioca povrijedio zakon, a koja povreda se sastoji u sljedećem: u obrazloženju osporenog rješenje ovaj organ navodi da je u navedenom periodu zaključio ukupno četiri protokola o poslovnoj saradnji i da su oni javno objavljeni na internet stranici Fonda - www. irfcg.me, u meniju „DOKUMENTA IRF", podmeni „PROTOKOLI", te ističe da nije zaključen ni jedan protokol sa lokalnim samoupravama u Crnoj Gori. U bitnom se navodi u osporenom rješenju, da predmetni zahtjev odbija i u dijelu dostavljanja odluka o dodjeli kredita jer su iste po nalaženju IRF javno objavljene i dostupne na internet stranici Fonda: www.irfcg.me, u dijelu "REAL1ZOVANI KREDITI", u dokumentu pdf formata pod nazivom „Odobreni krediti IRF-a u 2017.godini". Žalilac osporava navode prvostepenog organa koji se odnose na odluke o dodjeli kredita, jer isti ne odgovaraju stvarnom činjeničnom stanju. Da pretragom navedenog sajta prema uputstvima datim u rješenju žalilac nije mogao pronaći Odluke o dodijeljenim kreditima koje je ovaj organ donio u navedenom periodu, te se na istima nalazi samo tabela sa podacima o navedenim kreditima, a što nije bio predmet zahtjeva i ne predstavlja relevantnu informaciju u konkretnom slučaju. Iz dokumenta do kog su došli na navedeni način mogu se saznati samo informacije o komitentima, iznosu odobrenog kredita i nazivu projekta, ali i ne sve ostale informacije sadržane u Odluci o odobrenju kredita, pa se zaključuje da je prvostepeni organ pogrešno utvrdio činjenično stanje, poistovjećujući tabelarni prikaz sa navedenog sajta sa Odlukama koje su predmet zahtjeva. Shodno odredbi člana 26 stav 1 Zakona o slobodnom pristupu informacijama, organ vlasti nije dužan da omogući pristup informaciji koju posjeduje, ako je ona javno objavljena u Crnoj Gori ili dostupna na internet stranici organa vlasti. Prema stavu 2 ovog člana: "U slučaju iz stava 1 ovo člana organ vlasti dužan je da, u roku od pet dana od dana podnošenja zahtjeva, u pisanoj formi obavijesti podnosioca zahtjeva o tome gdje je i kada tražena informacija javno objavljena." Shodno tome, a kako nas prvostepeni organ upućuje na informaciju koja ne zadovoljava sadržinu traženih informacija, žalilac ukazuje na to da je ovakva odluka prvostepenog organa nezakonita.U cilju jedinstvene primjene propisa i stvaranja jedinstvene prakse, žalilac upućuje Agenciju na rješenje Investiciono razvojnog fonda broj: 05-3512/1 od dana 09.09.2014. godine, kojim je odlučeno o našem zahtjevu broj: 15/72932, a kojim su takode tražene Odluke o odobrenim kreditima koje je Fond donio u 2014.godini, koje su uredno i dostavljene. Iz ovog odgovora se jasno može zaključiti da prvostepeni organ u svom faktičkom posjedu mora imati tražene Odluke o dodjeli kredita jer postoji zakonska obaveza ovog organa za donošenje istih. Prema tome, nesporno je da Investiciono - razvojni fond Crne Gore AD u skladu sa svojim nadležnostima, posjeduje tražene Odluke o dodijeljenim kreditima u formi u kojoj je iste ranije dostavljao žaliocu, a ne samo u formi tabelarnog prikaza odobrenih kredita koji je dostupan na sajtu. Shodno navedenom, a imajući u vidu odredbu člana 9 stav 1 tačka 2 Zakona o slobodnom pristupu informacijama informacija u posjedu organa vlasti je 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 se informacija tražena zahtjevom nalazi u faktičkom posjedu prvostepenog organa, u smislu navedene zakonske odredbe, pa kako ista ne spada u red informacija propisanih članom 14 Zakona o slobodnom pristupu informacijama iz kog razloga ne postoji zakonska prepreka da prvostepeni organ ne dozvoli pristup, isti je bio dužan dostaviti tražene odluke. S obzirom da je donošenjem rješenja prvostepenog organa uskraćeno zakonsko pravo na slobodan pristup informacijama na njegovu štetu, u skladu sa navedenim, žalilac blagovremeno izjavljuje žalbu. Predlaže da Savjet Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama poništi rješenje Investiciono razvojnog-fonda Crne Gore AD broj: 05-17003-2015/1 od 18.04.2017. godine i meritorno odluči.

Prvostepeni organ je Agenciji za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama dostavio odgovor na žalbu br. 05-17003-2417/1 od 09.05.2017. godine. U odgovoru na žalbu prvostepeni organ ističe da je donosilac pobijanog rješenja pravilno primijenio Zakon o slobodnom pristupu informacijama, gdje je u zakonskom roku uputio podnosioca zahtjeva na sajt Investiciono-razvojnog fonda Crne Gore A.D. da preuzme tražene informacije. Da se neposrednim uvidom na internet stranicu Investiciono-razvojnog fonda Crne Gore A.D [www.irfcg.me](http://www.irfcg.me) , meni "REALIZOVANI KREDITI", u dokumentu PDF formata pod nazivom "Odobreni krediti IRF-a u 2017. godini" mogu se naći svi podaci traženi u inicijalnom zahtjevu, a naročito broj odobrenih kredita, lica kojima su odobreni krediti, odobrene iznose kredita, svrha za šta su krediti odobreni, kao i prebivališta-sjedišta korisnika kredita. Ostali podaci iz odluke o odobrenju kredita, za koje podnosilac žalbe navodi da im je Fond ranije dostavljao, čine sastavni dio ugovora o kreditu, koji shodno donesenom Pravilniku o poslovnoj tajni Investiciono-razvojnog fonda Crne Gore A.D. predstavljaju poslovnu tajnu. U daljem navode da je Investiciono-razvojni fond Crne Gore A.D. u cjelosti odgovorio zahtjevu Mreže za afirmaciju nevladinog sektora - MANS Podgorica br. 17/111295-111297 od i 12.04.2017.godine. Ističe da je ovim u cjelosti ispunjena i odredba člana 26 stav 1 Zakona o slobodnom pristupu informacijama ("Sl. list Crne Gore", br. 44/12 od 09.08.2012), gdje se navod i da " Organ vlasi i nije dužan da omogući putem e-maila pristup informaciji koju posjeduje, ako je ona javno objavljena u Crnoj Gori ili dostupna na internet stranici organa vlasti". U daljem navode, da je podnosiocu žalbe od ranije poznato da su traženi podaci javno prezentovani na sajtu Investiciono-razvojnog fonda Crne Gore A.D. Naime, postupajući i rješavajući po Zahtjevima za pristup informacijama NVO MANS iz Podgorice br. 15/77487 - 77488 od 4.05.2015. godine, br.15/79134-79139 od 11.08.2015.godine, br. 15/79695-79696 od 28.09.2015. godine, br. 15/80147-80148 od 26.10.2015. godine, br. 15/81111-81112 od 7.12.2015.godine, br. 15/81936 - 81937 od 30.12.2015.godine i br. 16/85163 - 85171 od 04.04.2016. godine, kojim je takode traženo dostavljanje odredenih odluka o kreditu. Fond je donio odgovarajuća rješenja i podnosioca zahtjeva uputio na navedenu internet stranicu Fonda, gdje se nalaze traženi podaci. Kako su podnosiocu zahtjeva traženi podaci dostupni na internet stranici, šta podnosilac zahtjeva i priznaje u predmetnoj žalbi, time se jasno stavlja do znanja da su razlozi žalbe i navođenje propisa na koji se navodno zasniva predmetna žalba neutemeljeni. Posebno navodi, da su na internet stranici navedeni svi bitni elementi iz Odluke o odobrenju kredita, a tiču se korisnika, iznosa i namjene kredita. Da su na internet stranici dostupni podaci o kreditnim uslovima sve 23 (dvadesetri) kreditne linije Fonda. Žalilac navodi da je Investiciono-razvojni fond Crne Gore A.D. osnovan Zakonom o Investiciono-razvojnom fondu Crne Gore A.D. („SI. list CG. br. 88/09 i 40/l0) i predstavlja finansijsku instituciju čija je djelatnost odobravanje kredita i izdavanje garancija kojima se podstiče osnivanje i razvoj malih i srednjih preduzeća, kao i svi ostali poslovi kojima se obezbjeduje podrška ekonomskom razvoju Države, u skladu sa ovim zakonom. Investiciono-razvojni fond Crne Gore A.D. odobrava kredite direktno ili posredstvom banaka. Shodno članu 12 stav 3 i 4 navedenog Zakona, Fond je dužan da rizike u obavljanju kreditnih poslova i poslove izdavanja garancija svodi na najmanju mjeru, rukovodeći se principima opreznog bankarskog poslovanja, te da izvještaje o kreditnim poslovima i poslovima izdavanja garancija Fond dostavlja Centralnoj banci Crne Gore u skladu sa propisom Centralne banke Crne Gore. Shodno odredbama člana 37 Zakona o Centralnoj banci Crne Gore ("SI. list CG", br. 40/10. 46/10 i 6/13) Centralna banka Crne Gore uspostavlja i vodi registar kreditnih zaduženja pojedinih lica prema bankama i finansijskim institucijama. Podatke i informacije iz kreditnog registra banke, finansijske institucije i druga lica su dužni da čuvaju kao tajnu, shodno odredbama člana 37 stav 5 i 6 Zakona o Centralnoj banci Crne Gore. Obzirom da su podaci o odobrenim kreditima Investiciono- razvojnog fonda Crne Gore A.D. sastavni dio kreditnog registra Centralne banke Crne Gore to znači da se obaveza čuvanja podataka i informacija iz kreditnog registra Centralne banke Crne Gore odnosi na Investiciono-razvojni fond Crne Gore A.D, jer bi u suprotnom ustupanje i odavanje traženih podataka trećim licima predstavljalo direktno kršenje navedenog zakona. Obzirom na zakonsku obavezu Investiciono-razvojnog fonda Crne Gore A.D. da se rukovodi načelima opreznog bankarskog poslovanja, te odobravanje kredita posredstvom banaka i saradnju sa bankama po ovom osnovu Fond je vezan i za poštovanje odredbi Zakona o bankama ("SI. list CG", br. 17/08, 44/10 i 40/1 I). kojim su pored ostalog, uređeni osnivanje, upravljanje, poslovanje i kontrola rada lica koja se bave kreditno-garantnim poslovima. Navedeni Zakon u članovima 84 i 85 tretira i institut bankarske tajne, gdje se pored ostalog bankarskom tajnom smatraju i podaci o klijentu do kojih je banka, odnosno finansijska institucija došla na osnovu pružanja usluga klijentu. Prvostepeni organ predlaže Agenciji za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama da žalbu odbije kao neosnovanu.

Nakon razmatranja spisa predmeta i žalbenih navoda, a postupajući po presudi Upravnog suda U.br. 10012/2017 od 19.11.2018. godine Savjet Agencije nalazi da je žalba osnovana.

Član 237 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku propisuje ako drugostepeni organ nađe da će nedostatke prvostepenog postupka brže i ekonomičnije otkloniti prvostepeni organ on će svojim rješenjem poništiti prvostepeno rješenje i vratiti predmet prvostepenom organu na ponovni postupak. Savjet Agencije je utvrdio da je počinio povredu pravila postupka iz člana 203 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku. Članom 203 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku, propisano je da obrazloženje, između ostalog, sadrži utvrđeno činjenično stanje, razloge zbog kojih nije uvažen koji od zahtjeva stranke, materijalne propise i razloge koji, s obzirom na utvrđeno činjenično stanje, upućuju na rješenje kakvo je dato u dispozitivu. Član 30 stav 5 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisuje da rješenje kojim se odbija zahtjev za pristup informaciji, odnosno ponovnu upotrebu informacija sadrži detaljno obrazloženje razloga zbog kojih se ne dozvoljava pristup traženoj informaciji, odnosno ponovna upotreba informacija. Naime, prvostepeni organ u svom rješenju ne pozivajući se na Zakon o slobodnom pristupu informacijama, navodi da tražene informacije iz tačke 1 i 2 zahtjeva za slobodan pristup informacijama nisu u njegovom posjedu, iz razloga što Investiciono-razvojni fond nije zaključivao protokole o poslovnoj saradnji sa poslovnim bankama i lokalnim samoupravama u martu 2017. godine. Prvostepeni organ se takodje ne poziva na Zakon o slobodnom pristupu informacijama vezano za tačku 3 zahtjeva za slobodan pristup informacijama, već navodi da su odluke o dodjeli kredita koji je je Odbor direktor Investiciono razvojnog fonda donio u martu 2017. godine javno objavljene i dosupne na internet stranici Fonda [www.irfcg.me](http://www.irfcg.me) meni „Realizovani krediti u dokumentu PDF formata„ Odobreni krediti IRF u 2017.godini. Član 26 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisuje da organ vlasti nije dužan da omogući putem e-maila pristup informaciji koju posjeduje, ako je ona javno objavljena u Crnoj Gori ili dostupna na internet stranici organa vlasti. U slučaju iz stava 1 ovog člana organ vlasti dužan je da, u roku od pet dana od dana podnošenja zahtjeva, u pisanoj formi, obavijesti podnosioca zahtjeva o tome gdje je i kada tražena informacija javno objavljena. Uvidom na internet stranicu na koju je prvostepeni organ ukazao u osporenom rješenju kao adresu na kojoj se nalaze informacije koje su predmet zahtjeva za slobodan pristup informacijama Savjet Agencije je utvrdio da se na pomenutoj internet stranici nalazi tabela sa Odlukama, što ne korespondira sa traženom informacijom. Nadalje, Savjet Agencije je cijenio da shodno članu 1 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisano je da pravo na pristup informacijama u posjedu organa vlasti ostvaruje se na način i po postupku propisanim ovim zakonom. Značaj ove odredbe je u tome sto se njome isključuje mogućnost propisivanja ograničenja pristupa informacijama drugim zakonima i opštim aktima, odnosno ako su takva ograničenja propisana ili se u buduće propisuju, stupanjem na snagu ovog zakona ista se neće moći primjenjivati. Pozivanje prvostepenog organa na Zakon o bankama ne može se ograničiti pristup traženim informacijama i s toga su neprihvatljivi navodi da Zakon o bankama derogira primjenu Zakona o slobodnom pristupu informacijama. Na osnovu navedenog Savjet Agencije je cijenio da predmet treba vratiti prvostepenom organu na ponovni postupak u kom će, na osnovu pravilno utvrđenog činjeničnog stanja i primjene materijalnog prava pravilno primijeniti odredbe Zakona o slobodnom pristupu informacijama i to člana 14 stav 1 tačka 6 ukoliko se radi o poslovnoj tajni, člana 16 istog zakona, kao i člana 203 Zakona o opštem upravnom postupku.

Savjet Agencije je cijeneći navode presude i žalbe utvrdio da je žalba osnovana, pa je ista usvojena, a prvostepeni organ je dužan da u ponovnom postupku u roku od 20 dana od dana prijema rješenja donese novo zakonito rješenje u kojem će se pozvati i pravilno primijeniti član 30 stav 5 i član 26 Zakona o slobodnom pristupu informacijama kao i član 203 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku.

Na osnovu člana 237 stav 2 Zakona o opštem 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 107 Zakona o opštem upravnom postupku.

Savjet Agencije je cijenio i ostale navode iz žalbe, pa je našao da nijesu od uticaja za drugačije rješavanje u ovoj pravnoj stvari.

Sa iznjetih razloga, shodno članu 38 Zakona o slobodnom pristupu informacijama i člana 237 stav 2 Zakona o opštem 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**