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

**AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA**

**I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA**

**Br. UPII 07-30-623-3/16**

**Podgorica, 25.02.2019.godine**

Agencija za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama - Savjet Agencije, postupajući po presudi Upravnog suda U.br. 6493/17 od 10.07.2018. godine, rješavajući po žalbi NVO Mans 16/77456 od 13.05.2016. godine izjavljene protiv rješenja Privrednog suda Su.br. 449/16 od 01.04.2016. 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 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 04.02.2019.godine donio:

**R J E Š E NJ E**

Žalba se usvaja.

Poništava se rješenje Privrednog suda Su.br. 449/16 od 01.04.2016. godine.

Predmet se vraća prvostepenom organu na ponovni postupak i odlučivanje.

**O b r a z l o ž e nj e**

Prvostepeni organ je donio rješenje Su.br. 449/16 od 01.04.2016.godine, po osnovu podnijetog zahtjeva za slobodan pristup informacijama NVO Mans br. 15/77456 od 30.04.2015. godine na način što je odlučeno: “Odbija se zahtjev Vuka Jankovića - NVO MANS od 30.04.2015.godine, kojim je tražena dostava kopije svih donijetih rješenja o konačnim isplatama naknada za rad stečajnog upravnika u Zemljoradničkoj zadruzi „Andrijevica“ iz Andrijevice“. U obrazloženju osporenog rješenja se navodi se da se dana 30.04.2015. godine žalilac, obratio ovom sudu zahtjevom da mu se shodno Zakonu o slobodnom pristupu informacijam dostavi kopije kopije svih donijetih rješenja o konačnim isplatama naknada za rad stečajnog upravnika u Zemljoradničkoj zadruzi „Andrijevica“ iz Andrijevice. Ističe se da se uvid u sudske spise ne može vršiti na osnovu Zakona o slobodnom pristupu informacijama ("Sl.list CG", br 44/12), već isključivo na osnovu procesnih zakona (Zakonika o krivičnom postupku, Zakona o parničnom postupku, Zakona o upravnom sporu) i Zakona o sudovima. Naime, odredbom člana 56 Sudskog poslovnika, predvidjeno je da se prilikom davanja informacija o pojedinim predmetima moraju poštovati odredbe o tajnosti postupka, kao i ugled, privatnost i poslovni interes stranaka i drugih učesnika u postupku. Navodi se da je pravnim stavom Vrhovnog suda Crne Gore Su. VI broj 60/11 od 06.07.2011. godine, koji je donijet u cilju ujednčavanja prakse sudova prilikom odlučivanja po zahtjevima za pristup informacijama, a polazeći od poštovanja ustavnih odredbi iz čl. 43 i čl. 51 stav 2, ocijenjeno je da se uvid u sudske spise ne može vršiti na osnovu Zakona o slobodnom pristupu informacijama, već isključivo na osnovu procesnih zakona (Zakonika o krivičnom postupku, Zakona o parničnom postupku, Zakona o upravnom sporu) i Zakona o sudovima. Navodi se da se ovo analogno može primijeniti i na zahtjev za dostavljanje kopije traženog aneksa koji je sastavni dio sudskih spisa. U prilog prednjem je i odluka Upravnog suda Crne Gore U.br. 95/14 od 18.06.2014. godine, kojim je poništeno rješenje Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama broj 5256/13 od 24.12.2013. godine, a po tužbi Apelacionog suda Crne Gore. Navodi se da je navedenom presudom utvrđeno, da Agenciija za zaštitu ličnih podataka prilikom donošenja rješenja mora imati u vidu Pravni stav Vrhovnog suda Crne Gore Su. VI broj 60/11 od 06.07.2011. godine. Ističe se da podnosilac zahtjeva nije stranka u postupku, niti lice koji ima opravdani interes za razmatranje, prepisivanje i kopiranje traženih spisa u navedenom predmetu, shodno članu 148 Zakona o parničnom postupku, i člana 64 Zakona o sudovima, to iz navedenih razloga nije udovoljeno zahtjevu.Na osnovu izloženog, odlučeno je kao u dispozitivu rješenja.

Protiv ovog rješenja u zakonskom roku podnosilac zahtjeva je uložio žalbu. U žalbi se u bitnom navodi da se rješenje pobija zbog povrede pravila postupka, pogrešno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog stanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Navodi se da je dana 13. aprila 2016. godine Privredni sud Crne Gore žaliocu dostavio rješenje Su.br. 449/16 od 01.aprila 2016.godine. Ističe se da je u postupku donošenja osporenog rješenja prvostepeni organ povrijedio Zakon. Tužilac ističe da, u obrazloženju osporenog rješenja prvostepeni organ navodi da se uvid u spise ne može vršiti na osnovu Zakona o slobodnom pristupu informacijama, već isključivo na osnovu procesnih zakona, te pozivajući se na Sudski poslovnik ističe da se prilikom davanja informacija o pojedinim predmetima moraju poštovati odredbe o tajnosti postupka, kao i ugled, privatnost i poslovni interes stranaka i drugih učesnika u postupku. Dalje se ističe da se pozivajući na pravni stav Vrhovnog suda Crne Gore zaključuje da se isti analogno može primijeniti i na zahtjev za dostavljanje kopije traženog aneksa koji je sastavni dio sudskih spisa, a u prilog čemu navodi i odluku Upravnog suda Crne Gore koja ukazuje na pomenuti stav. Takođe, pozivajući se na član 148 Zakona o parničnom postupku i član 64 Zakona o sudovima zaključuje da zahtjevu nije udovoljeno iz razloga što podnosilac zahtjeva nije stranka u postupku, niti lice koje ima opravdan interes za razmatranje, prepisivanje i kopiranje spisa u navedenom predmetu. Žalilac u cjelosti osporava ovakav stav prvostepenog organa navodeći da je osporeno rješenje nezakonito sa aspekta Zakona o slobodnom pristupu informacijama, jer prvostepeni organ ograničava pristup informacijama navodeći paušalne i nerazumljive razloge, pozivajući se na odredbe zakona koji u konkretnom slučaju nijesu relevantni, a ne na odredbu člana 14 Zakona o slobodnom pristupu informacijama čijom pravilnom primjenom se jedino može ograničiti pristup informacijama. Navednom odredbom propisano je da organ vlasti može ograničiti pristup informaciji ili dijelu informacije ako je to u interesu zaštite interesa propisanih ovim zakonom, te taksativno navodi zaštićene interese. Međutim, u osporenom rješenju prvostepeni organ ograničava pristup traženim informacijama iz razloga koji nijesu razlozi za ograničenje koje poznaje član 14 ZOSPI. Žalilac dalje navodi da je nejasan zaključak prvostepenog organa da se pravni stav Vrhovnog suda može analogno primijeniti na zahtjev za dostavljanje kopije traženog aneksa koji je sastavni dio sudskih spisa, jer su predmet zahtjeva potpuno druga informacija, pa nije jasno o kakvim aneksima je riječ.Navodi se da tražena rješenja ne spadaju u spise predmeta jer se radi o posebnim rješenjima koja donosi stečajni sudija u vrijeme zaključenja stečajnog ppostupka, te se ista ne tiču sadržine predmeta niti toka postupka. Navodi se da u prilog tome govori i Vodič za pristup informacijama Privrednog suda CG SU.br. 188/16 od 16.02.2016. godine, kojim je određeno da odluke iz stečajnog postupka predstavljaju vrste informacija u posjedu organa, a kako je to propisano članom 18 stav 1 ZOSPI. Navodi se da je članom 40 stav 5 Zakona o stečaju propisano da u slučaju kada se iz stečajne mase ne mogu namiriti ni troškovi stečajnog postupka, naknada za rad i troškovi stečajnog upravnika isplaćuju se iz posebno određenog fonda utvrđenog budžetom Crne Gore, te se s toga ukazuje da traženim rješenjima ne može biti ograničen pristup, s obzirom da bi predmetna rješenja žaliocu, ali i cjelokupnoj javnosti pružila informaciju o tome da li je u konkretnom slučaju na adekvatan način zaštićen javni interes. Dalje, član 7 Zakona o slobodnom pristupu informacijama propisuje da je pristup informacijama od javnog interesa i da se isti može ograničiti samo radi zaštite interesa propisanih ovim zakonom. Ističe se da je utvrđivanjem javnog interesa u ovoj oblasti na nesumnjiv način dat primat interesu da se informacije objavljuju u odnosu na suprotni interes, da se informacije, zbog bilo kog razloga uključujući i eventualnu štetu po nosioce tog interesa, izuzmu od objavljivanja. Ističe se da se u konkretnom slučaju prvostepeni organ nije pozvao na odredbe Zakona o slobodnom pristupu informacijama, te nije ni učinio vjerovatnim da bi objelodanjivanjem traženih informacija bio ugrožen interes veći od javnog interesa, žalilac smatra da je pristup istima neosnovano i nezakonito ograničen. Žalilac ističe da osporeno rješenje sadrži pogrešnu pravnu pouku, kojom je žaliocu dato 8 dana za izjavljivanje žalbe. Zakon o opštem upravnom postupku u članu 224 stav 1 propisuje da se žalba podnosi u roku od 15 dana od dana dostavljanja rješenja, ako zakonom nije drukčije određeno. Kako je za podnošenje žalbe na rješenje donijeto po zahtjevu za slobodan pristup informacijama propisan rok od 15 dana, žalilac smatra da je u rješenju dato pogrešno uputstvo. Stoga, shodno odredbi člana 204 stav 4 Zakona o opštem upravnom postupku, kojom je stranci je dato pravo da postupi po važećim propisima, žalilac izjavljuje žalbu u zakonom propisanom roku od 15 dana od dana dostavljanja prvostepenog rješenja. Odredba člana 30 stav 3 ZOSPI propisuje da rješenje kojim se odbija zahtjev za pristup informaciji sadrži detaljno obrazloženje razloga zbog kojih se ne dozvoljava pristup traženoj informaciji. Po nalaženju žalioca, 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. Odredbom člana 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. Navodi se da osporeno rješenje apsolutno nema obrazloženja u tom smislu, ne sadrži ni jedan jedini navod o utvrđenom činjeničnom stanju i ne sadrži ni jedan jedini razlog koji bi upućivao na odluku kakva je u dispozitivu, pa je osporeno rješenje nerazumljivo i nezakonito, čime je zahvaćeno bitnom povredom pravila postupka iz člana 226 stav 2 tačka 7 Zakona o opštem upravnom postupku, jer nedostatak valjanog obrazloženja onemogućava uopšte utvrđivanje zakonitosti i pravilnosti rješenja. Ističe se da je osporenim rješenjem uskraćeno zakonsko pravo na slobodan pristup informacijama na njegovu štetu, te stoga žalilac blagovremeno izjavljuje žalbu i predlaže da Savjet Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama poništi rješenje Privrednog suda Crne Gore Su.br. 449/16 od 01. aprila 2016. godine i meritorno odluči po žalbi.

Agencija za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama dana 30.05.2016. godine na osnovu člana 40 stav 1 tačka 1 Zakona o slobodnom pristupu informacijama podnijela prvostepenom organu zahtjev za dostavljanje informacije br. 07-33-3042-1/16 kojim je traženo da dostave kopiju informacija traženih zahtjevom za slobodan pristup br. 15/77456 od 30.04.2015. godine.

Prvostepeni organ je dana 20.06.2016. godine dostavio akt Su.br. 449/16-1 kojim obavještava da je dana 02.06.2016. godine primio zahtjev da, radi postupka odlučivanja po žalbi NVO „MANS", dostavi kopiju informacija traženih zahtjevom za slobodan pristup br.15/77456 od 30.04.2015. godine. Navodi se da je utvrđeno da prvostepeni organ ne posjeduje traženu informaciju – odnosno kopije svih donijetih rješenja o konačnim isplatama naknada za rad stečajnog upravnika u Zemljoradničkoj zadruzi „Andrijevica“ iz Andrijevice, jer su se u periodu kada je otvoren stečajni postupak nad odnosnim privrednim društvom primjenjivale drugačije odredbe materijalnog prava koje regulišu pravila stečajnog postupka, a koje nijesu propisivale da sud donosi akt u formi rješenja o konačnim isplatama naknada za rad stečajnog upravnika. Ističe se da je predmetni zahtjev NVO „MANS" odbijen saglasno pravnom stavu Vrhovnog suda Crne Gore Su VI br.60/11 od 06.07.2011 .godine, s obzirom da je utvrđeno da podnosilac zahtjeva nije stranka u postupku, odnosno ne zastupa stranku u postupku, niti je lice koje ima opravdani interes za razmatranje, prepisivanje, kopiranje predmetnih spisa u navedenom predmetu, shodno članu 148. Zakona o parničnom postupku i člana 64 Zakona o sudovima. S obzirom na navedeno, ističe se da prvostepeni organ ne posjeduje traženu informaciju.

Nakon razmatranja spisa predmeta i žalbenih navoda, navoda iz odgovora na žalbu, a postupajući po presudi Upravnog suda U.br. 6493/17 od 10.07.2018. godine Savjet Agencije nalazi da je žalba osnovana.

Član 237 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku propisuje da 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 postupajući po presudi Upravnog suda, u postupku preispitivanja zakonitosti osporenog akta utvrdio da prvostepeni organ pogrešno primijenio materijalno pravo. U obrazloženju osporenog Rješenja, prvostepeni organ odbija zahtjev za pristup informacijama pozivajući se na sljedeće odredbe, i to: odredbu člana 148 ZPP-a kojom se propisuje da stranke imaju pravo da razmatraju i prepisuju spise parnice u kojoj učestvuju, dok se ostalim licima koja imaju opravdan interes može dozvoliti razmatranje i prepisivanje pojedinih spisa, te kada je postupak u toku, dozvolu daje sudija, odnosno predsjednik vijeća, a kad je postupak završen, predsjednik suda, odnosno zaposleni u sudu koga on odredi; odredbu člana 64 Zakona o sudovima kojom se propisuje da je sud dužan da omogući strankama i njihovim zastupnicima razgledanje, prepisivanje i kopiranje sudskog spisa, odmah po obraćanju, a najkasnije u roku od tri dana, te da stranka ili drugo lice kojem je uskraćeno pravo na razgledanje sudskog spisa ima pravo da se predstavkom obrati predsjedniku suda, koji je dužan da u roku iz stava 1 ovog člana, odluči da se sudski spis stavi na uvid, dok se u stavu 3 propisuje da pravila o razgledanju sudskog spisa, troškovima prepisivanja i kopiranja spisa, kao obaveze zaposlenih u sudu, utvrđuju se Sudskim poslovnikom; odredbu člana 56 Sudskog poslovnika kojom je predvidjeno je da se prilikom davanja informacija o pojedinim predmetima moraju poštovati odredbe o tajnosti postupka, kao i ugled, privatnost i poslovni interes stranaka i drugih učesnika u postupku. Kod ovakvog stanja stvari, nedvosmisleno se utvrđuje da se prvostepeni organ u obrazloženju osporenog rješenja ne poziva na odredbe Zakona o slobodnom pristupu informacijama, već se poziva na odredbe ZPP-a, Zakona o sudovima kao i Sudskog poslovnika. Imajući u vidu da je predmetni zahtjev podnijet po odredbama Zakona o slobodnom pristupu informacijama, te da su pitanja: njegove primjene, organičenja pristupa i odbijanja zahtjeva za pristup informacijama isključivo propisana istim, u obrazloženju predmetnog rješenja prvostepeni organ je bio dužan pozvati se na odredbu ovog zakona. Savjet Agencije je u postupku preispitivanja zakonitosti osporenog rješenja našao da je prvostepeni organ odgovorom na žalbu naveo da nije u posjedu informacije koja je predmet zahtjeva za Slobodan pristup informacijama, te je na ovaj način pokušao da opravda nedostatke u osporenom rješenju u smislu primjene Zakona o slobodnom pristupu informacijama.

Savjet Agencije je našao da se odgovorom na žalbu ne može dopunjavati osporeno rješenje na način koji bi doveo do konvalidacije istog.

Savjet Agencije je 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 rješenje u kojem će pravilno primijeniti odredbe Zakona o slobodnom pristupu informacijama i Zakona o opštem upravnom postupku.

Na osnovu člana 237 stav 2 Zakona o opštem upravnom postupku je poništen prvostepeni akt, a predmet se zbog prirode upravne stvari dostavlja na ponovni postupak prvostepenom organu.

Budući da je poništen akt 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 iznijetih 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**