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

**AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA**

**I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA**

**Br. UPII 1274/15-1**

**Podgorica, 10.08.2018.godine**

Agencija za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama - Savjet Agencije, rješavajući po žalbi NVO Mans br. 15/76161-76163 od 05.06.2015.godine izjavljene protiv rješenja Crnogorska plovidba AD Kotor br. 168/15 od 09.aprila 2015.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 02.08.2018. godine donio:

**R J E Š E NJ E**

Usvaja se žalba .

Poništava se rješenja Crnogorska plovidba AD Kotor. 168/15 od 09.aprila 2015.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. 15/76161-76163 od 19. 03 2015.godine, kojim je odlučeno na način: „1. Odbija se zahtjev broj: 15/76161-76163 od 19.03.2015. godine, Mreže za afirmaciju nevladinog sektora - MANS iz Podgorice, kojim je tražena kopija:ugovora o konverziji učešća Vlade Crne Gore u finansiranju nabavke brodova u akcijski kapital “Crnogorske plovidbe” AD Kotor broj: 01-176/1 od dana 20. januara 2012. godine, ugovora o kreditu, uključujući i anekse, koji je “Crnogorska plovidba” AD Kotor zaključila sa The Export-Import bank of China, a koji je odobren 21. avgusta 2009, godine. 2.Dozvoljava se pristup informaciji po zahtjvu broj: 15/76161-76163 od 19.03.2015. godine, Mreže za afirmaciju nevladinog sektora - MANS iz Podgorice, kojim je tražena kopija:- ugovor o kreditu, uključujući i anekse, koje je “Crnogorska plovidba” AD Kotor zaključila sa Investiciono-razvojnim fondom u periodu od 01. januara 2005. godine do 01. marta 2015. godine. 3.Ugovor o kreditu, uključujući i anekse, koje je “Crnogorska plovidba” AD Kotor zaključila sa Investiciono-razvojnim fondom u periodu od 01. januara 2005. godine do 01. marta 2015. godine, dostavlja se u kopiji i nalazi se u prilogu ovog rješenja.Troškova postupka nije bilo.“U obrazloženju osporenog rješenja u bitnom navodi da da Mreža za afirmaciju nevladinog sektora - MANS iz Podgorice, podnijela je zahtjev za dostavljanje informacija, kojim je tražena kopija: ugovora o konverziji učešća Vlade Crne Gore u finansiranju nabavke brodova u akcijski kapital “Crnogorske plovidbe” AD Kotor broj: 01-176/1 od dana 20. januara 2012. godine, ugovora o kreditu, uključujući i anekse, koji je “Crnogorska plovidba” AD Kotor zaključila sa The Export-Import bank of China, a koji je odobren 21. avgusta 2009. godine i ugovor o kreditu, uključujući i anekse, koje je “Crnogorska plovidba” AD Kotor zaključila sa Investiciono-razvojnim fondom u periodu od 01. januara 2005. godine do 01. marta 2015. godine.Prvostepeni organ navodi da uzimajući u razmatranje podneseni zahtjev, uzela se u obzir činjenica, da tražene informacije (ugovora o konverziji učešća Vlade Crne Gore u flnansiranju nabavke brodova u akcijski kapital “Crnogorske plovidbe” AD Kotor broj: 01-176/1 od dana 20. januara 2012. godine, ugovora o kreditu, uključujući i anekse, koji je “Crnogorska plovidba” AD Kotor zaključila sa The Export- Import bank of China, a koji je odobren 21. avgusta 2009. godine) podliježu ograničenjima propisanim odredbom člana 14. stav 1. tačka 5. Zakona o slobodnom pristupu informacijama, budući da se tražene informacije odnose na trgovinske i ekonomske odnose Društva i međunardonih organizacija, te je zahtjev valjalo odbiti.S obzirom na prirodu traženih informacija, ovaj organ je našao da bi objelodanjivanjem traženih informacija bila ugrožen dalja saradnja sa međunarodnim organizacijama, a samim tim i dalja eksploatacija brodova, što je procjenjeno kao veća šteta od javnog interesa za objavljivanjem traženih informacija.U pogledu djela zahtjeva, koji se odnosi na dostavljanje kopije ugovor o kreditu, uključujući i anekse, koje je “Crnogorska plovidba” AD Kotor zaključila sa Investiciono-razvojnim fondom u periodu od 01. januara 2005. godine do 01. marta 2015. godine, ovaj organ je našao da isti ne podliježe ograničenjima propisanim odredbom člana 14. Zakona o slobodnom pristupu informacijama, te je dozvoljen pristup navedenoj informaciji.

Protiv ovog rješenja u zakonskom roku podnosilac zahtjeva je uložio žalbu. U žalbi je navedeno da rješenje pobija zbog, povrede pravila postupka, pošreno i nepotpuno utvrđenog činjeničnog staanja i pogrešne primjene materijalnog prava. Dana 14. aprila 2015. godine “Crnogorska plovidba” AD Kotor dostavlja rješenje broj: 168/15 od dana 09. aprila 2015. godine, kojim se zahtjev za slobodan pristup informacijama djelimično dozvoljava.Naime, “Crnogorska plovidba” AD Kotor, u obrazloženju osporenog rješenja, navodi da pristup informacijama traženim tačkama 1 i 3 zahtjeva ograničava u interesu zaštite trgovinskih i ekonomskih odnosa navedenog društva i međunarodnih organizacija.U postupku donošenja spornog rješenja prvostepeni organ je povrijedio Zakon o slobodnom pristupu informacijama, a koja povreda se ogleda u sljedećem: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. Propisivanjem obaveze da se pristup informacijama od javnog interesa može ograničiti jedino na osnovu Zakona o slobodnom pristupu informacijama se nastoji 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. Zakonska odrednica (član 7 stav 1 Zakona o slobodnom pristupu informacijama) da je objavljivanje informacija u posjedu organa vlasti u javnom interesu 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.U obrazloženju rješenja prvostepeni organ navodi da se pristup traženim ugovorima ograničava u cilju zaštite trgovinskih i ekonomskih odnosa ovog privrednog društva i međunarodnih organizacija, te da bi objelodanjivanjem traženih ugovora bila ugrožena dalja saradnja navedenog privrednog društva sa međunarodnim organizacijama a samim tim i dalja eksploatacija brodova, što je procijenjeno kao veća šteta od javnog interesa za objavljivanjem traženih ugovora.Žalilac osporava navedeno rješenje i ističe da je isto nezakonito sa aspekta Zakona o slobodnom pristupu informacijama obzirom da je isto donešeno uz primjenu norme koja nije primjenjiva u ovom slučaju. Naime, prvostepeni organ se pozvao na odredbu člana 14 stav 1 tačka 5 Zakona o slobodnom pristupu informacijama koja propisuje 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.Naime, žalilac smatra da se traženi Ugovori o konverziji učešća Vlade Crne Gore u finansiranju nabavke brodova u akcijski kapital "Crnogorske plovidbe" AD i Ugovori o kreditu, uključujući i anekse, koji je "Crnogorska plovidba" AD Kotor zaključila sa The Export-lmport bank of China, 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.Prema 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.Žalilac u bitnom navodi da u Zakonu o zaštiti neobjavljenih podataka kojim se uređuje zaštita neobjavljenih podataka, a koji predstavljaju poslovnu tajnu kao posebno pravo intelektualne svojine, propisuje da tražena informacija ne spada u navedenu grupu podataka. U smislu ovog Zakona pod neobjavljenim podacima se smatraju finansijski, poslovni, naučni, tehnički, ekonomski ili inžinjering podaci.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.Prvostepeni organ je odbio zahtjev žalioca paušalnim citiranjem odredbi Zakona za slobodnom pristup informacijama i na taj način počinio povredu pravila postupka. Dakle, osporeno rješenje ne sadrži utvrđeno činjenično stanje, nisu navedeni razlozi zbog kojih nisu uvaženi i zahtjevi, kao ni razlozi koji bi upućivali na pravilnu primjenu materijalnog prava, što nedvosmisleno ukazuje na povredu pravila postupka i na nezakonitost osporenog rješenja.Žalilac je mišljenja da, time što će se njemu omogućiti pristup ovoj dokumentaciji, se ne ugrožavaju interesi navedeni u članu 14 stav 1 tačka 5 Zakona o slobodnom pristupu informacijama, a ako se isti ugrožavaju onda je “Crnogorska plovidba” AD Kotor trebalo da objasni na koji način bi se to desilo.Dakle, privredno društvo “Crnogorska plovidba” AD Kotor svoju odluku nije moglo zasnivati na pukom citiranju odredbe člana 14 navedenog zakona, kojom se propisuju ograničenja pristupa informacijama, i paušalnom ocjenom da bi se objavljivanjem navedenih ugovora nanijela šteta značajno veća od javnog interesa da zna sadržinu istih, već je bila dužna pravilnim sprovođenjem testa štetnosti utvrditi i obrazložiti da li bi se objelodanjivanjem traženih ugovora pričinila veća šteta od štete od interesa javnosti za objelodanjivanjem traženih informacija.Dalje, s obzirom da je država, za tražene ugovore o nabavci brodova, izdala državne garancije i obzirom da je sam postupak nabavke tih brodova u javnosti ocijenjen kao nezakonit sa elementima korupcije i kao postupak u kojem su dobijena javna sredstva nezakonito utrošena, to je pristup traženim ugovorima od preovlađujućeg javnog interesa u skladu sa odredbom člana 17 stav 1 tačka 1 i 3 Zakona o slobodnom pristupu informacijama.Stoga, prvostepeni organ je bio dužan primijeniti odredbu člana 24 Zakona o slobodnom pristupu informacijama koja propisuje da obavezu organa vlasti da omogući pristup svim ugovorima o konverziji učešća Vlade Crne Gore u finansiranju nabavke brodova u akcijski kapital "Crnogorske plovidbe" AD odnosno ugovora o kreditu, uključujući i anekse, koji je "Crnogorska plovidba" AD Kotor zaključila sa The Export-lmport bank of China, nakon brisanja dijela informacije kojem je pristup ograničen.Žalilac predlaže da Agencija za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama poništi rješenje privrednog društva “Crnogorska plovidba” AD Kotor broj: 168/15 od 09. aprila 2015. godine i naloži slobodan pristup traženim informacijama.

Nakon razmatranja spisa predmeta , žalbenih navoda, Savjet Agencije nalazi da je žalba osnovana.

Član 237 Zakona o opštem upravnom postupku propisuje ako drugostepeni organ nadje da će nedostatke prvostepenog postupka breže i ekonomičnije otkloniti prvostepeni orgnan on će svojim rješenjem poništiti prvostepeno rješenje i vratiti predmet prvostepenom organu na ponovni postupak. Savjet Agencije je u postupku preispitivanja zakonitosti osporenog rješenja utvrdio da prvostepeni organ nije pravilno primijenio materijalno pravo odredbe Zakona o slobodnom pristupu informacijama. Naime, 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. Prvostepeni organ se pogrešno pozvao na ograničenje pristupa traženim informacijama paušalno se pozivajući na član 14 stav 1 tačka 5 Zakona o slobodnom pristupu informacijama a u vezi predmetnog zahtjeva za slobodan pristup informacijama. Prvostepeni organ je obavezi u odnosu na tražene informacije u ponovnom postupku pozvati se na član 14 stav 1 tačka 6 Zakona o slobodnom pristupu informacijama kojim je propisano: organ vlasti može ograničiti pristup informaciji ili dijelu informacije, ako je to u interesu: 6)ako je informacija poslovna ili poreska tajna u skladu sa zakonom. Kako je tražena informacija u posjedu “Crnogorska plovidba” AD Kotor Savjet Agencije je utvrdio da je prvostepeni organ povrijedio odredbu člana 14 stav 1 tačka 6 Zakona o slobodnom pristupu informacijama te je prvostepeni organ dužan u ponovnom postupku u roku od 15 dana od prijema rješenja na osnovu pravilno utvrđenog činjeničnog stanja pravilno primjeniti odrebu člana 14 stav 1 tačka 6 i član 16 i 17 Zakona o slobodnom pristupu informacijama, te da je žalba osnovana, pa ista usvojena. 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.

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**