



**REPUBLIKA HRVATSKA
AGENCIJA ZA ZAŠTITU
OSOBNIH PODATAKA**

KLASA: UP/II-008-04/13-01/111
URBROJ: 567-06/01-13-07
Zagreb, 29.08.2013.

Agencija za zaštitu osobnih podataka na temelju članka 17. stavka. 3. Zakona o pravu na pristup informacijama („Narodne novine“, broj 172/03., 144/10., 37/11. i 77/11.), a u vezi s člankom 69. stavkom 1. Zakona o pravu na pristup informacijama („Narodne novine“, broj 25/13.), povodom žalbe, novinarkе Večernjeg lista, iz Varaždina,, izjavljene protiv odgovora trgovačkog društva Varkom d.d. od 8. ožujka 2013. godine, u predmetu ostvarivanja prava na pristup informacijama, donosi sljedeće

RJEŠENJE

1. Poništava se odgovor trgovačkog društva Varkom d.d. od 08.03.2013. godine.
2. Djelomično se odobrava, novinarki Večernjeg lista, dobivanje preslike:

Ugovora o radu sklopljenog između trgovačkog društva Varkom d.d. i Tomislava Kezelja od 06.04.2010. godine i Sporazuma o prestanku funkcije Uprave Društva i prestanku Ugovora o radu sklopljenog između trgovačkog društva Varkom d.d. i Tomislava Kezelja od 04.03.2013. godine, na način da se žaliteljici dostave dijelovi preslike Ugovora i Sporazuma koji sadržavaju podatke o plaći (bruto iznosu), bonusima i podatak o otpremnini, s time da se prekriju ostali osobni podaci koji su sastavni dio Ugovora i Sporazuma i to: jedinstveni matični broj građana, OIB, adresa i vlastoručni potpis.

3. Nalaže se trgovačkom društvu Varkom d.d. da u roku od 8 dana od zaprimanja ovog rješenja omogući, novinarki Večernjeg lista, pristup odobrenim informacijama, sukladno točki 2. izreke ovog rješenja.

O b r a z l o ž e n j e

Osporenim odgovorom koji ima značenje odbijajućeg rješenja odbijen je zahtjev Danice Pajtak, novinarkе Večernjeg lista za ostvarivanje prava na pristup informacijama iz razloga jer su zatražene informacije poslovna tajna sukladno općem aktu trgovačkog društva Varkom d.d. i to članku 42. Pravilnika o plaćama.

Protiv navedenog rješenja žaliteljica je pravovremeno izjavila žalbu u kojoj navodi da je zatražila i od Grada Varaždina i od trgovačkog društva Varkom d.d. podatak o otpremnini bivšeg direktora Tomislava Kezelja, te je njezin zahtjev odbijen. Nadalje navodi kako je trgovačko društvo Varkom d.d. u stopostotnom vlasništvu jedinica lokalne samouprave (općine i gradovi s područja Varaždinske županije) pa time navedeno društvo potpada pod tijela javne vlasti koja su dužna dostaviti informacije od javnog interesa. Predlaže da se žalba uvaži.

Žalba je djelomično osnovana.

Uvidom u spis predmeta utvrđeno je kako je žaliteljica dana 07.03.2013. godine zatražila od trgovačkog društva Varkom d.d. podatke iz menadžerskog ugovora bivšeg direktora Tomislava Kezelja odnosno podatke o plaći, bonusima i otpremnini koju je ostvario na temelju navedenog menadžerskog ugovora. Također je utvrđeno da je Grad Varaždin dopisom KLASA: 008-02/13-01/22, URBROJ: 2186/01-13-13-2 od 11.03.2013. godine ustupio trgovačkom društvu Varkom d.d. zahtjev za pristup informacijama Danice Pajtak od 08.03.2013. godine kojim je zatražila podatke o otpremnini bivšeg direktora Varkoma Tomislava Kezelja na koji ima pravo temeljem menadžerskog ugovora, a također podatke o plaći i bonusima primljenim u vrijeme kada je bio na čelu Varkoma.

Člankom 4. Zakona o pravu na pristup informacijama propisano je da su sve informacije dostupne svakoj domaćoj ili stranoj fizičkoj i pravnoj osobi u skladu s uvjetima i ograničenjima ovoga Zakona.

Trgovačko društvo Varkom d.d. je u ovom predmetu kao razlog uskrate informacije koristilo poslovnu tajnu. U osporenom odgovoru pozivaju se na važeći akt navedenog trgovačkog društva – Pravilnik o plaćama posebice odredbu članka 42. kojom je propisano da podaci o isplatama plaće radnika predstavljaju poslovnu tajnu, a neovlašteno iznošenje ovog podatka predstavlja osobito tešku povredu obveza iz radnog odnosa. Navode da se iz tog razloga podatak o plaći, kao i otpremnini koja se obračunava na temelju plaće, bez prethodnog odobrenja člana uprave i radnika, ne može dati trećoj osobi.

Iz obrazloženja odgovora i dostavljenog spisa je razvidno da trgovačko društvo Varkom d.d. nije razmotrilo zahtjev u smislu odredbi članka 8. stavka 4. Zakona o pravu na pristup informacijama, te stavka 6. istog članka Zakona, kako bi utvrdilo može li se žalitelju omogućiti pristup Ugovoru i Sporazumu ili dijelovima Ugovora ili Sporazuma koje sadrže zatražene podatke.

Člankom 8. stavkom 1. Zakona o pravu na pristup informacijama propisano je kako će tijela javne vlasti uskratiti pristup informaciji ako je informacija klasificirana stupnjem tajnosti sukladno zakonu i/ili općem aktu donesenom na temelju zakona kojim se propisuje tajnost podataka ili je zaštićena zakonom kojim se uređuje područje zaštite osobnih podataka.

Stavkom 4. istog članka Zakona propisano je da će tijelo javne vlasti nadležno za postupanje po zahtjevu omogućiti pristup informaciji iz stavka 1. i 2. ovoga članka, ako je takvo postupanje u interesu javnosti i nužno za postizanje zakonom utvrđene svrhe te razmjerno cilju koji treba postići. Stavkom 6. navedenog Zakona je određeno da ako tražena informacija sadrži i podatak klasificiran stupnjem tajnosti, neklasificirani dijelovi informacije učinit će se dostupnim.

Prvostupanjsko tijelo je trebalo obratiti pozornost na provođenje testa javnog interesa i razmjernosti, koji s obzirom na rezultate može dovesti do toga da se daju i one informacije koje su Zakonom o pravu na pristup informacijama propisane kao izuzeci, a što navedeno trgovačko društvo nije učinilo.

Test javnog interesa i razmjernosti podrazumijeva procjenu, kada tijelo javne vlasti rješava konkretni zahtjev za pristup informacijama koje su iz kategorije izuzetaka iz članka 8. stavka 1. i 2. Zakona o pravu na pristup informacijama, hoće li omogućavanje tih informacija biti u interesu javnosti i hoće li od njihovog omogućavanja biti više koristi nego štete po zaštićene interese iz navedenog članka Zakona.

Kako bi tijelo javne vlasti došlo do odluke, potrebno je pronaći ravnotežu između suprotstavljenih razloga, na temelju pojedinih okolnosti slučaja.

Članak 19. stavak 1. Zakona o zaštiti tajnosti podataka („Narodne novine“, broj 108/96.) propisuje da poslovnu tajnu predstavljaju podaci koji su kao poslovna tajna određeni zakonom, drugim propisom ili općim aktom trgovačkog društva, ustanove ili druge pravne osobe, a koji predstavljaju proizvodnu tajnu, rezultate istraživačkog ili konstrukcijskog rada te druge podatke zbog čijeg bi priopćavanja neovlaštenoj osobi mogle nastupiti štetne posljedice za njezine gospodarske interese.

Stavak 2. istog članka Zakona propisuje da se općim aktom ne može odrediti da se svi podaci koji se odnose na poslovanje pravne osobe smatraju poslovnom tajnom niti se poslovnom tajnom mogu odrediti podaci čije priopćavanje nije razložno protivno interesima te pravne osobe.

Zakonom o tajnosti podataka je propisano što se može odrediti kao poslovna tajna, a u ovom slučaju je Agencija za zaštitu osobnih podataka utvrdila da je žaliteljica u svom zahtjevu zatražila osobne podatke identificirane fizičke osobe.

Zakonom o zaštiti osobnih podataka („Narodne novine“, broj 106/12. – pročišćeni tekst) uređuje se zaštita osobnih podataka o fizičkim osobama te nadzor nad prikupljanjem, obradom i korištenjem osobnih podataka u Republici Hrvatskoj. Svrha zaštite osobnih podataka je zaštita privatnog života i ostalih ljudskih prava i temeljnih sloboda u prikupljanju, obradi i korištenju osobnih podataka.

Člankom 2. stavkom 1. točkom 1. citiranog Zakona propisano je da je osobni podatak svaka informacija koja se odnosi na identificiranu fizičku osobu ili fizičku osobu koja se može identificirati; osoba koja se može identificirati je osoba čiji se identitet može utvrditi izravno ili neizravno, posebno na osnovi identifikacijskog broja ili jednog ili više obilježja specifičnih za njezin fizički, psihološki, mentalni, gospodarski, kulturni ili socijalni identitet.

Žaliteljica u žalbi navodi da trgovačko društvo Varkom d.d. potpada pod tijela javne vlasti koja su dužna dostaviti informacije od javnog interesa.

U žalbenom postupku Agenciji za zaštitu osobnih podataka je dostavljena dokumentacija iz koje proizlaze zatraženi podaci koje je žaliteljica zatražila svojim

zahtjevom i to Ugovor o radu sklopljen između trgovačkog društva Varkom d.d. i Tomislava Kezelja od 06.04.2010. godine i Sporazum o prestanku funkcije Uprave Društva i prestanku Ugovora o radu sklopljen između trgovačkog društva Varkom d.d. i Tomislava Kezelja od 04.03.2013. godine.

Također je izvršen uvid u članak 42. Pravilnika o plaćama trgovačkog društva Varkom d.d. kojim je propisano da navedeni Pravilnik predstavlja poslovnu tajnu. Također je propisano da podaci o isplatama plaća radnika predstavljaju poslovnu tajnu VARKOM-a. Bez prethodnog odobrenja direktora VARKOM-a, nitko ne smije podatke o plaćama priopćavati trećim osobama. Za neovlašteno iznošenje podataka o plaćama radnika, Direktora VARKOM-a, Rukovoditelja radnih i organizacijskih jedinica i naknada članovima Nadzornog odbora, što predstavlja tešku povredu obveza iz radnog odnosa, radniku se može otkazati ugovor o radu.

U provedenom postupku je utvrđeno da je trgovačko društvo Varkom d.d. u stopostotnom vlasništvu jedinica lokalne samouprave Varaždinske županije, te je nesporno da je isto tijelo javne vlasti i obveznik primjene Zakona o pravu na pristup informacijama.

Isto tako je važna činjenica da se navedeno trgovačko društvo bavi komunalnim djelatnostima, a pružanje komunalnih usluga je jedno od najvažnijih pitanja svake lokalne zajednice, te su komunalne djelatnosti od općeg društvenog interesa.

Iako je trgovačko društvo Varkom d.d. po obliku društva dioničko društvo, ono je i komunalno društvo, u većinskom vlasništvu jedinca lokalne samouprave. Imajući u vidu izvore sredstava za obavljanje djelatnosti, nesporno je da za takva trgovačka društva trebaju vrijediti pravila kao i za druga tijela javne vlasti, a ne samo za druga dionička društva.

Stoga se trgovačko društvo Varkom d.d. u svom radu treba rukovoditi otvorenosti i javnosti rada. Također treba omogućavati pristup informacijama bilo putem podnošenja zahtjeva za pristup informacijama, kao što je u konkretnom slučaju ili objavom informacija na internetskim stranicama ili na drugi prikladan način, primjerice informacije o svom radu, aktivnostima, organizaciji, troškovima, izvorima financiranja i drugim informacijama, a što je obveza koja je propisana Zakonom o pravu na pristup informacijama.

Analizom sadržaja iz medija može se zaključiti da se po pitanju visine otpremnina, plaća direktora komunalnih trgovačkih društava i trgovačkih društva u kojima Republika Hrvatska i jedinice lokalne i područne (regionalne) samouprave imaju zasebno ili zajedno većinsko vlasništvo pokreću i vode javne rasprave.

Također je uvidom u sadržaj javnog dostupnog Izvješća o obavljenoj reviziji trgovačkog društva Varkom d.d. iz ožujka 2012. godine Državnog ureda za reviziju, Područnog ureda Varaždin, naveden novčani iznos koji je tadašnjem direktoru Varkom d.d., Tomislavu Kezelju isplaćen za 2010. godinu za trošak plaće i koliki je iznos obračuna prava na nagradu. U navedenom Izvješću Državni ured za reviziju, Područni ured Varaždin predlaže da se sva primanja i naknade direktora javno objave u godišnjem izvješću Društva.

Kada se uzmu u obzir razlozi za i protiv omogućavanja pristupa informacijama koji se primjenjuju u konkretnom slučaju, nesporno je da je razlog protiv omogućavanja pristupa zatraženim podacima otkrivanje osobnih podataka.

U odnosu na zaštitu osobnih podataka je potrebno naglasiti da kada utvrdimo da je nešto osobni podatak to automatski ne znači da je on i u navedenom slučaju zaštićen. Osim navedenog, bitno naglasiti da kada se upotrebljavaju odredbe Zakona o zaštiti osobnih podataka kao temelj odbijanja zahtjeva korisnika prava na informaciju, potrebno je razmotriti razloge i okolnosti pod kojima doista može nastati šteta nezakonitom upotrebom nećijih osobnih podataka.

U ovom predmetu je očito da će se davanjem zatraženih podataka identificirati određena osoba, odnosno dati će se njezini osobni podaci, a s druge strane treba uzeti u obzir i da se radi o trošenju dijela proračunskog novca. Naime za obavljanje komunalnih djelatnosti sredstva se osiguravaju iz cijene komunalnih usluga, naknada, iz proračuna jedinice lokalne samouprave te iz drugih izvora prema posebnim propisima, kako je to navedeno u Izvješću o obavljenoj reviziji trgovačkog društva Varkom d.d. iz ožujka 2012. godine, koje je obavio Državni ured za reviziju.

Također iz Izvješća o obavljenoj reviziji trgovačkog društva Varkom d.d. iz ožujka 2012. godine, koje je obavio Državni ured za reviziju, Područni ured Varaždin, razvidno da su već određene informacije o plaći tadašnjeg direktora Varkom d.d., Tomislava Kezelja iz 2010. godine javno objavljene.

Razlozi za omogućavanjem pristupa zatraženim podacima je transparentnost potrošnje sredstava trgovačkog društva Varkom d.d.

Potrebno je također naglasiti da su u Ugovoru o radu sklopljenom između trgovačkog društva Varkom d.d. i Tomislava Kezelja od 06.04.2010. godine i Sporazuma o prestanku funkcije Uprave Društva i prestanku Ugovora o radu sklopljenom između trgovačkog društva Varkom d.d. i Tomislava Kezelja od 04.03.2013. godine, sadržani i osobni podaci i to: jedinstveni matični broj građana, OIB, adresa kao i vlastoručni potpis potpisnika ugovora.

Člankom 7. stavkom 1. podstavkom 1. do 8. Zakona o zaštiti osobnih podataka propisan je pravni temelj prikupljanja i obrade osobnih podataka.

Odredbom članka 11. stavka 3. citiranog Zakona propisano je da je zabranjeno davanje osobnih podataka na korištenje drugim primateljima za čiju obradu, odnosno korištenje nisu ovlašteni prema odredbama članka 7. i članka 8. stavka 2. ovoga Zakona te ako je svrha za koju se osobni podaci traže na korištenje suprotna odredbi članka 6. stavka 2. i 3. ovoga Zakona.

Agencija za zaštitu osobnih podataka utvrdila je da bi se u dijelu koji se odnosi na jedinstveni matični broj građana, OIB, adresu kao i vlastoručni potpis potpisnika ugovora, u konkretnom slučaju, došlo do povrede osobnih podataka neovlaštenim korištenjem od strane treće osobe u svrhu koja nije podudarni sa svrhom s kojom je trgovačko društvo Varkom d.d. prikupilo osobne podatke i moguće zloporabe tih podataka, te prevladava potreba zaštite osobnih podataka u odnosu na javni interes.

Procjenom razloga za i protiv omogućavanja pristupa zatraženim informacijama proizlazi da je manja šteta po zaštitu osobnih podataka u odnosu na javni interes, osobito ako se uzme u obzir da su zatraženi podaci djelomično već objavljeni.

Stoga je Agencija za zaštitu osobnih podataka donijela odluku o djelomičnom omogućavanju pristupa informacijama koje sadrže tražene osobne podatke.

Člankom 17. stavkom 6. Zakona o pravu na pristup informacijama propisano je da kad utvrdi da je žalba osnovana, drugostupanjsko tijelo će rješenjem narediti tijelu javne vlasti da korisniku omogući slobodan pristup informaciji.

Stoga je na temeljem članka 117. stavku 1. Zakona o općem upravnom postupku i članka 17. stavka 6. Zakona o pravu na pristup informacijama riješeno kao u izreci rješenja.

UPUTA O PRAVNOM LIJEKU: Protiv ovog rješenja nije dopuštena žalba, ali se može pokrenuti upravni spor pred mjesno nadležnim upravnim sudom u roku od 30 dana od dana dostave rješenja.

ZAMJENICA RAVNATELJA
Dubravka Dolenc, dipl. iur.

DOSTAVITI:

1., novinarka Večernjeg lista
42 000 Varaždin,
2. Varkom d.d.
42 000 Varaždin, Ivana Kukuljevića 9a
3. Pismohrana - ovdje