

p. 16-05, NK J



Egz. Nr ...1....

Nr... 3950/17
..... 10. MAR. 2017
IV 01-163 Warszawa IV

DECYZJA NR 254/2017

KOMENDANTA GŁÓWNEGO ŻANDARMERII WOJSKOWEJ

Z DNIA 10.03.2017 r.

Na podstawie art. 16 ust. 1 i ust. 2 pkt 2 oraz art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz. U. z 2016 r. poz. 1764) w zw. z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1167 i 1948) oraz w zw. z art. 104 § 1 i art. 107 § 1 i 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r. poz. 23 z późn. zm.), po rozpatrzeniu wniosku Fundacji Panoptykon z dnia 7 marca 2017 r. o udostępnienie informacji publicznej

ODMAWIAM

FUNDACJI PANOPTYKON UDOSTĘPNIENIA INFORMACJI PUBLICZNEJ

w przedmiocie udostępnienia:

- 1) sprawozdania, o którym mowa w art. 30b ust. 2 ustawy o Żandarmerii Wojskowej i wojskowych organach porządkowych złożonego przez Komendanta Głównego Żandarmerii Wojskowej do właściwego sądu okręgowego za okres od 1 lipca do 31 grudnia 2016 r.;
- 2) informacji z rejestrów wystąpień o uzyskanie danych telekomunikacyjnych, pocztowych i internetowych za okres od 1 lipca do 31 grudnia 2016 r., obejmujących cele, dla których dane były pozyskane.

UZASADNIENIE

W dniu 7 marca 2017 r. do Komendanta Głównego Żandarmerii Wojskowej wpłynął wniosek Fundacji Panoptykon z siedzibą w Warszawie przy ul. Orzechowskiej 4 lok. 4 o udostępnienie informacji publicznej w następujących zakresach:

- 1) sprawozdania, o którym mowa w art. 30b ust. 2 ustawy o Żandarmerii Wojskowej i wojskowych organach porządkowych złożonego przez Komendanta Głównego Żandarmerii Wojskowej do właściwego sądu okręgowego za okres od 1 lipca do 31 grudnia 2016 r.;
- 2) informacji z rejestrów wystąpień o uzyskanie danych telekomunikacyjnych, pocztowych i internetowych za okres od 1 lipca do 31 grudnia 2016 r., obejmujących rodzaje i cele, dla których dane były pozyskane oraz wskazania dla każdego z rodzajów danych sumy wystąpień.

W podstawie swojego wniosku Fundacja powołała się na art. 2 ust. 1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej, zwanej dalej ustawą.

Rozpatrując wniosek o udostępnienie informacji publicznej Komendant Główny Żandarmerii Wojskowej zważył, co następuje.

Fundacja Panoptykon domaga się na zasadzie art. 2 ust. 1 ustawy udzielenia informacji publicznej. Zgodnie z art. 2 ustawy każdemu przysługuje prawo dostępu do informacji publicznej. Prawo to doznaje jednak ograniczenia w zakresie i na zasadach określonych w przepisach o ochronie informacji niejawnych oraz o ochronie innych tajemnic ustawowo chronionych oraz ze względu na prywatność osoby fizycznej lub tajemnicę przedsiębiorcy (art. 5 ust. 1 i 2 ustawy).

Przechodząc na grunt niniejszej sprawy należy wskazać, że Sprawozdaniu, o którym mowa w art. 30b ust. 2 ustawy o Żandarmerii Wojskowej i wojskowych organach porządkowych, nadano klauzulę „zastrzeżone”. Zgodnie z brzmieniem art. 5 ust. 4 ustawy o ochronie informacji niejawnych, w myśl którego informacjom niejawnym nadaje się klauzulę "zastrzeżone", jeżeli nie nadano im wyższej klauzuli tajności, a ich nieuprawnione ujawnienie może mieć szkodliwy wpływ na wykonywanie przez organy władzy publicznej lub inne jednostki organizacyjne zadań w zakresie obrony narodowej, polityki zagranicznej, bezpieczeństwa publicznego, przestrzegania praw i wolności obywateli, wymiaru sprawiedliwości albo interesów ekonomicznych Rzeczypospolitej Polskiej.

W drugim zakresie wnioskowanych informacji dotyczących wiedzy z rejestrów wystąpień o uzyskanie danych telekomunikacyjnych, pocztowych i internetowych za okres od 1 lipca do 31 grudnia 2016 r., obejmujących cele, dla których dane były pozyskane, należy wskazać, iż przedmiotowe cele związane są z prowadzonymi przez Żandarmerię Wojskową kontrolami operacyjnymi i procedurami z nimi związanymi, którym nadano różne klauzule niejawności, do „tajnej” włącznie, gdzie ich nieuprawnione ujawnienie może spowodować wyjątkowo poważną szkodę dla Rzeczypospolitej Polskiej przez to że, utrudni wykonywanie czynności operacyjno-rozpoznawczych prowadzonych w celu zapewnienia bezpieczeństwa państwa lub ścigania sprawców zbrodni przez służby lub instytucje do tego uprawnione. Mając na uwadze realizowane zadania oraz po dokonaniu oceny zagrożeń wynikających z ujawnienia informacji w zakresie celów dla jakich informacje były uzyskiwane przez Żandarmerię Wojskową należało odmówić dostępu do informacji.

Należy wskazać, że dostęp do informacji publicznej nie ma charakteru absolutnego, o czym wyraźnie stanowi art. 61 ust. 3 Konstytucji RP. Przepis ten przewiduje ograniczenie prawa do informacji o działalności organów władzy publicznej ze względu na określone w ustawach ochronę wolności i praw innych osób i podmiotów gospodarczych oraz ochronę porządku publicznego, bezpieczeństwa lub ważnego interesu gospodarczego państwa.

Z powyższego wynika, że Konstytucja Rzeczypospolitej Polskiej dopuszcza ograniczenia w zakresie korzystania z konstytucyjnych praw i wolności. Prawodawca przedkłada jedno dobro konstytucyjne nad drugie, wytyczając tym samym granice korzystania z wolności i praw.

Reasumując, każdy zainteresowany dostępem do informacji publicznej, bez względu na jego własny, prywatny interes w jej uzyskaniu, zobowiązany jest poddać się rygorom, wynikającym z istniejących ograniczeń.

W rozpatrywanej sprawie takie ograniczenia wynikają wprost z przepisów art. 5 ust. 1 ustawy o dostępie do informacji publicznej. Ograniczenia te zawarte są w art. 4 ust. 1 ustawy o ochronie informacji niejawnych, w myśl którego informacje niejawne mogą być udostępnione wyłącznie osobie dającej rękojmię zachowania tajemnicy i tylko w zakresie

niezbędnym do wykonywania przez nią pracy lub pełnienia służby na zajmowanym stanowisku albo wykonywania czynności zleconych.

Zgodnie uzasadnieniem wyroku Naczelnego Sądu Administracyjnego w Warszawie z dnia 6 września 2016 r. (sygn. akt I OSK 210/15) „*Ograniczenia w dostępie do informacji publicznej (w dostępie do dokumentów urzędowych) są przewidywane także w prawodawstwie Unii Europejskiej (...) w myśl art. 4 ust. 1 rozporządzenia (WE) Parlamentu Europejskiego i Rady Nr 1049/2001 z dnia 30 maja 2001 r. w sprawie publicznego dostępu do dokumentów parlamentu Europejskiego, Rady i Komisji (Dz. U. UE. L 2001.145.43), odmowa udostępnienia dokumentów może nastąpić m.in. gdy ujawnienie naruszyłoby ochronę: a) interesu publicznego w odniesieniu do:*

- *bezpieczeństwa publicznego,*
- *obrony i spraw wojskowych,*
- *stosunków międzynarodowych, (...)*

Reasumując można stwierdzić, że żadna z przytoczonych regulacji międzynarodowych i unijnych wprost nie normuje analizowanego wyłączenia dostępu do informacji. Z regulacji tych wynika natomiast, że odmowa udostępnienia informacji publicznej ze względu na przepisy o ochronie informacji niejawnych nie jest sprzeczna z rozumieniem zakresu dostępu do informacji publicznej oraz dopuszczalności ograniczeń tego dostępu w dokumentach organów Rady Europy oraz Unii Europejskiej”.

Ponadto w ocenie organu zasadnym jest przytoczenie sentencji w części pierwszej wyroku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Krakowie z dnia 4 marca 2014 r. (sygn. akt II SA/Kr42/14) „*dla ochrony informacji, o której mowa w art. 4 ust. 1 ustawy z 2010 r. o ochronie informacji niejawnych, wystarczy element materialny, tzn. że stanowią one informacje, których nieuprawnione ujawnienie spowodowałoby lub mogłoby spowodować szkody dla Rzeczypospolitej Polskiej albo byłoby z punktu widzenia jej interesów niekorzystne. Informacja niejawna chroniona jest zatem bez względu na to, czy osoba uprawniona uznała za stosowne oznaczyć ją odpowiednią klauzulą. Jest ona bowiem niejawna z uwagi na zagrożenia wynikające z jej treści, lub sposobu jej uzyskania, a nie w następstwie klasyfikacji.”*

Należy również pamiętać, że nad uzyskiwaniem przez Żandarmerię Wojskową danych telekomunikacyjnych, pocztowych lub internetowych kontrolę sprawuje niezawisły sąd zapewniając ochronę konstytucyjnej zasady demokratycznego państwa prawnego, urzeczywistniającego zasady sprawiedliwości społecznej, a obowiązujące w tym zakresie regulacje prawne rangi ustawowej w sposób wystarczający zapewniają ochronę podstawowych praw obywateli, nie ograniczając przy tym możliwości legalnego i skutecznego działania Żandarmerii Wojskowej.

Wracając do drugiego zakresu informacji, o które wystąpiła strona, dotyczących udostępnienia informacji z rejestrów wystąpień o uzyskanie danych telekomunikacyjnych, pocztowych i internetowych za okres od 1 lipca do 31 grudnia 2016 r., obejmujących rodzaje danych oraz sum wystąpień o te dane, z wyłączeniem celu uzyskania, należało stwierdzić, że dane te stanowią informację publiczną, których udostępnienie nie podlega ograniczeniu. Z tego względu, wyżej wymienione dane zostaną przekazane drogą elektroniczną na adres e-mailowy: fundacja@panoptykon.org wnioskującemu podmiotowi, zgodnie z jego dyspozycją.

Biorąc powyższe pod uwagę orzeczono jak w sentencji.

POUCZENIE

Od niniejszej decyzji stronie przysługuje prawo wniesienia odwołania do Ministra Obrony Narodowej, za pośrednictwem Komendanta Głównego Żandarmerii Wojskowej, w terminie 14 dni od dnia jej doręczenia.



KOMENDANT GŁÓWNY
ŻANDARMERII WOJSKOWEJ

gen bryg. Tomasz POŁUCH

Wykonano w 2 egz.

Egz. Nr 1 – Fundacja Panoptykon, ul. Orzechowska 4 lok. 4, 02-068 Warszawa;

Egz. Nr 2 – a/a.

T – 1/5; kat. A