

R 2P.08.16



**Komendant Wojewódzki Policji
w Opolu**

**Fundacja PANOPTYKON
ul. Orzechowska 4 lok. 4
02-068 Warszawa**

**DECYZJA NR 3 /2016
Komendanta Wojewódzkiego Policji w Opolu
z dnia 23 sierpnia 2016 r.**

Na podstawie art. 16 ust. 2 pkt 1 w związku z art. 5 ust.1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (t.j. Dz. U. z 2015 r. poz. 2058, z późn. zm.), art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2010 r. Nr 182, poz. 1228, z późn. zm.) oraz art. 104 i 107 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r. poz. 23, z późn. zm.), po rozpatrzeniu wniosku o udostępnienie informacji publicznej z dnia 10 sierpnia 2016 r.

postanawiam

odmówić udostępnienia informacji publicznej w zakresie wskazanym we wniosku jako punkt 1 ppkt 1 i 2, dotyczącej przekazania informacji obejmującej dane dotyczące ilości zapytań skierowanych w 2015 roku przez KWP w Opolu oraz podległe jej jednostki do operatorów telekomunikacyjnych, z podziałem na rodzaje ustaleń

UZASADNIENIE

W dniu 10.08.2016 r. do Komendanta Wojewódzkiego Policji w Opolu wpłynął wniosek Fundacji Panoptykon, w którym zwraca się ona m.in. o odpowiedź na następujące pytanie:

- Ile razy Komenda Wojewódzka Policji w Opolu i podległe jej jednostki zwracały się do operatorów publicznej sieci telekomunikacyjnej o udostępnienie danych, o których mowa w art. 180c i 180d ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. – Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. nr 171, poz. 1800 ze zm.).

- W podpunkcie 2 wniosku Fundacja Panoptykon poprosiła o przedstawienie powyższej informacji z rozbiciem na następujące rodzaje ustaleń:

- abonent,
- biling,
- lokalizacja,
- stacja bazowo-transmisyjna sieci komórkowej (BTS)
- inne.

Punktem wyjścia przy rozpatrywaniu wniosku o udostępnienie informacji publicznej jest rozstrzygnięcie kwestii czy przedmiot zapytania stanowi informację publiczną w znaczeniu nadanym ustawą o dostępie do informacji publicznej (UDIP). Ogólnikowa, szeroka definicja informacji publicznej została wskazana w art. 1 ust. 1 przywołanej ustawy. Przepis ten stanowi, że informacją publiczną jest każda informacja o sprawach publicznych. Niezpełny, przykładowy katalog informacji uznanych przez ustawodawcę za informacje o charakterze publicznym ujęty został w art. 6 UDIP. W artykule tym wskazano, że udostępnieniu podlegają m.in. dane publiczne – art. 6 ust. 1 pkt 4 UDIP. Przekładając przytoczone regulacje na stan faktyczny w sprawie zainicjowanej wspomnianym wnioskiem, należy uznać, że zakres żądania wnioskodawcy dotyczy informacji publicznej w rozumieniu ustawowym

W świetle art. 4 UDIP, nie budzi wątpliwości fakt, że Komendant Wojewódzki Policji w Opolu jest podmiotem zobowiązanym do udzielenia informacji publicznej, a przepis ten ma charakter normy bezwzględnie obowiązującej. Policja, utworzona jako umundurowana i uzbrojona formacja służąca społeczeństwu i przeznaczona do ochrony bezpieczeństwa ludzi oraz do utrzymania bezpieczeństwa i porządku publicznego (art. 1 ustawy z dnia 06.04.1990 r. o Policji – t. j. Dz. U z 2015 r. poz. 355 z późn. zm), zalicza się do organów władzy publicznej, o jakich mowa w art. 61 ust. 1 Konstytucji RP i art. 4 ust. 1 pkt 1 ustawy o dostępie do informacji publicznej. W omawianej sprawie spełniony został zakres przedmiotowy jak i podmiotowy UDIP, zaistniały zatem przesłanki do rozpatrzenia przez Komendanta Wojewódzkiego Policji w Opolu wniosku o udostępnienie informacji publicznej.

Pozytywne rozstrzygnięcie zagadnienia kwalifikacji przedmiotu zapytania wnioskodawcy jako informacji publicznej zrodziło obowiązek zbadania możliwości udostępnienia żądanych informacji. Realizując prawny obowiązek udostępnienia informacji publicznej organ udostępnił stronie informacje, o których mowa w punkcie 2 wniosku oraz zwrócił się do wnioskodawcy, celem wykazania interesu publicznego, ze względu na który udzielenie informacji określonych w punkcie 1 ppkt 3 wniosku jest szczególnie istotne. Do dnia wydania niniejszej decyzji organ nie uzyskał odpowiedzi na wysłane żądanie.

Jednocześnie Komendant Wojewódzki Policji stwierdził, że realizacja wniosku w zakresie udostępnienia informacji, zażądaney w punkcie 1 ppkt 1 i 2 wniosku nie jest możliwa z uwagi na ziszczenie się okoliczności, o której mowa w art. 5 ust. 1 UDIP, tj. ograniczenie prawa do uzyskania informacji publicznej z uwagi na ochronę informacji niejawnych i innych tajemnic ustawowo chronionych.

Jakkolwiek zakres żądania wnioskodawcy dotyka informacji publicznej, w rozumieniu nadanym przepisami ustawy o dostępie do informacji publicznej, w istniejącym stanie faktyczno-prawnym informacja, o której mowa w sentencji niniejszej decyzji nie może zostać udostępniona, gdyż w omawianej sprawie zachodzi ustawowa przesłanka ograniczająca dostęp do informacji publicznej. Ustawa o dostępie do informacji publicznej w art. 5 ust. 1 zawiera regulację przewidującą organicznie przez dysponenta informacji publicznej prawa do uzyskania przez podmioty trzecie takiej informacji publicznej, która jednocześnie podlega ochronie w zakresie i na zasadach określonych w przepisach o ochronie informacji niejawnych, bądź jest uznana za tajemnicę chronioną przepisami innych ustaw. Zatem, ograniczenie udzielenia informacji publicznej, o którym mowa w art. 5 ust. 1 UDIP następuje ze względu na konieczność ochrony tajemnic ustawowo chronionych, a więc w takim przypadku, gdy informacja co do zasady stanowi informację publiczną, jednak nie może zostać udostępniona ze względu na to, że jest chroniona – wyraźnie i wprost – innymi przepisami, np. stanowi informację niejawną (por. wyrok WSA w Opolu, II SA/Op 71/16 z dnia 22.02.2016 r.)

Dane o zakresie tematycznym wskazanym w punkcie 1 ppkt 1 i 2 wniosku, pozostające w dyspozycji Komendy Wojewódzkiej Policji w Opolu, ze względu na

wylączenie możliwości udostępnienia informacji publicznej określone w art. 5 ust. 1 UDIP, nie mogą być przekazane, gdyż objęte są klauzulą „zastrzeżone”. Powyższe wynika z Zarządzenia nr 71 Komendanta Głównego Policji z dnia 19.12.2014 r. w sprawie planowania strategicznego, sprawozdawczości oraz systemu kontroli zarządczej w Policji (Dz. Urz. KGP z 2014 r. poz. 142), które w załączniku nr 6 zatytułowanym „Sprawozdanie z działalności operacyjnej służby kryminalnej” wprowadza do stosowania wzór formularza nr N-1/4 dot. liczby zapytań skierowanych do operatorów telekomunikacyjnych, który po wypełnieniu jest „zastrzeżony”. Ponownego podkreślenia wymaga fakt, że wymieniony formularz obejmuje dane, o które wnosi wnioskodawca w punkcie 1 ppkt 1 i 2 swojego wniosku. Przedmiotowy formularz jest przygotowywany przez poszczególne Komendy Wojewódzkie Policji oraz dyrektorów biur KGP i przesyłany do Biura Kryminalnego KGP, z zachowaniem przepisów o ochronie informacji niejawnych.

Przechodząc do kwestii odmowy udostępnienia informacji publicznej z uwagi na objęcie klauzulą „zastrzeżone” należy wyjaśnić, że zasady ochrony informacji, które wymagają zabezpieczenia przed nieuprawnionym ujawnieniem, uregulowane zostały w ustawie z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2010 r. Nr 182, poz. 1228, z późn. zm.). Ustawa o ochronie informacji niejawnych stanowi lex specialis wobec przepisów UDIP. Ustawa ta w sposób całkowicie autonomiczny określa zasady dostępu do wskazanych w tej ustawie informacji. Inny niż w UDIP jest przede wszystkim krąg osób, którym informacje niejawne mogą być udostępnione. Z art. 4 ust. 1 ustawy o ochronie informacji niejawnych wynika, że 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. Obie przesłanki muszą być przy tym spełnione równocześnie, a więc nie wystarczy, że osoba żądająca dostępu do informacji daje rękojmię zachowania tajemnicy. Żądane informacje muszą jeszcze być niezbędne do wykonywania pracy, pełnienia służby lub wykonywania czynności zleconych (por. wyrok II Sa/Bk 519/15 WSA w Białymstoku). Klasyfikowanie informacji niejawnej oznacza przyznanie tej informacji jednej z klauzul tajności. Informacja, której nadano określoną klauzulę, ma charakter niejawny, co pociąga za sobą skutki w zakresie odpowiedniego z nią postępowania, w szczególności informacja taka może być udostępniona wyłącznie osobie uprawnionej, zgodnie z przepisami ustawy dotyczącymi dostępu do określonej klauzuli tajności, ponadto musi być przetwarzana w warunkach uniemożliwiających ich nieuprawnione ujawnienie oraz musi być chroniona, odpowiednio do nadanej klauzuli tajności, z zastosowaniem środków bezpieczeństwa określonych w ustawie i przepisach wykonawczych wydanych na jej podstawie – art. 8 ustawy o ochronie informacji niejawnych.

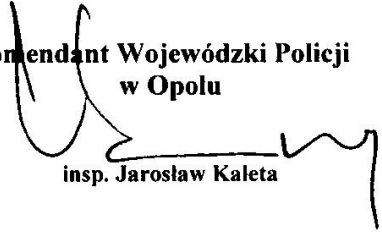
Dostęp do informacji publicznej nie ma charakteru absolutnego i może podlegać ograniczeniom, o czym świadczy treść art. 61 ust.3 Konstytucji RP. Zgodnie z nim ograniczenie prawa do uzyskiwania informacji wskazanych w ust. 1 i 2 może nastąpić wyłącznie ze względu na określoną w ustawach ochronę wolności i praw innych osób i podmiotów gospodarczych oraz ochronę porządku prawnego, bezpieczeństwa lub ważnego interesu państwa. Przepis art. 5 ust. 1 UDIP konkretyzuje powyższą zasadę.

W toku postępowania o udzielenie informacji publicznej stanowisko zajęli – mł. insp. Gabriela Brewka-Chudoba - funkcjonariusz na Jednoosobowym Stanowisku ds. Bezpieczeństwa Informacji KWP w Opolu, mł. insp. Jacek Diechtiar – Naczelnik Wydziału Techniki Operacyjnej KWP w Opolu. Decyzję opiniował radca prawny – podinsp. Jolanta Fila, natomiast wydał Komendant Wojewódzki Policji w Opolu – insp. Jarosław Kaleta.

POJĄCZENIE

Na podstawie art. 129 § 1 i 2 Kodeksu postępowania administracyjnego od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Komendanta Głównego Policji, za pośrednictwem Komendanta Wojewódzkiego Policji w Opolu, w terminie 14 dni od dnia doręczenia decyzji.

**Komendant Wojewódzki Policji
w Opolu**


insp. Jarosław Kaleta

Wyk. 3 egz. GBCh.

Egz. Nr 1 – Fundacja Panoptikon (na adres:02-068 Warszawa, ul. Orzechowska 4 lok. 4)

Egz. Nr 2 – akta postępowania w sprawie udzielenia informacji publicznej w/m

Egz. Nr 3 – a/a - zbiór