**MINISTARSTVO ODBRANE**

**IZVJEŠTAJ O SPROVEDENOJ JAVNOJ RASPRAVI**

NACRT ZAKONA O IZMJENAMA I DOPUNAMA ZAKONA O TAJNOSTI PODATAKA

**Vrijeme trajanje rasprave:** Ministarstvo odbrane 11.6.2019. uputilo je Javni poziv građanima i svim zainteresovanim subjektima, za učešće u javnoj raspravi o Nacrtu zakona o izmjenama i dopunama Zakona o tajnosti podataka. Javna rasprava trajala je do 10.7.2019.

**Način sprovođenja javne rasprave (održavanje okruglih stolova, tribina i prezentacija, sa navedenim mjestom i datumom održavanja; dostavljanje primjedbi, predloga i sugestija u pisanom ili elektronskom obliku, sa navedenim načinom i rokom dostavljanja):** Javna rasprava se sprovodila putem dostavljanja primjedbi, predloga i sugestija. Takođe, 9.7.2019. godine u Ministarstvu odbrane održan je okrugli sto u vezi sa Nacrtom zakona.

**Ovlašćeni predstavnici Ministarstva odbrane koji su učestvovali u javnoj raspravi:**

Nada Ulićević, V.D. sekretara Ministarstva odbrane,

Relja Radonjić, načelnik Odjeljenja za normativnu djelatnost.

U javnoj raspravi takođe su učestvovali:

Savo Vučinić, V.D. direktora Direkcije za zaštitu podataka,

Bosiljka Dumović, načelnica Odjeljenja za zaštitu tajnih podataka u Direkciji za zaštitu tajnih podataka.

**Podaci o broju i strukturi učesnika u javnoj raspravi:**

Okruglom stolu u okviru javne rasprave prisustvovalo je oko 40 učesnika, i to: predstavnici Ministarstva odbrane, Direkcije za zaštitu tajnih podataka i predstavnici nevladinih organizacija i medija.

**Rezime dostavljanih primjedbi, predloga i sugestija, sa navedenim razlozima njihovog prihvatanja, odnosno neprihvatanja:**

**Na Nacrt Zakona o izmjenama i dopunama Zakona o tajnosti podataka u toku javne rasprave blagovremeno je dostavljeno pet primjedbi, prijedloga i sugestija koje su date u pisanom obliku, odnosno usmeno tokom održavanja okruglog stola.**

**1. Primjedba/predlog/sugestija:** NVO MANS, NVO Institut alternativa i NVO 35 mm predložili su da se član 2 stav 1 i član 6 Nacrta Zakona brišu.

 **Obrazloženje primjedbe/predloga/sugestije:** Članom 2 stav 1 i članom 6 Nacrta Zakona dodaje se novi osnov za proglašavanje podataka tajnim, odnosno propisuje se da su tajni podaci i oni podaci čijim bi otkrivanjem „nastupile ili mogle nastupiti štetne posljedice za ostvarivanje funkcije organa“. Ove odredbe su suprotne Ustavu Crne Gore koji propisuju da svako ima pravo pristupa informacijama u posjedu državnih organa i organizacija koje vrše javna ovlašćenja i da se pravo pristupa informacijama može ograničiti ako je to u interesu: zaštite života; javnog zdravlja, morala i privatnosti, vođenja krivičnog postupka; bezbjednosti i odbrane Crne Gore.Takođe, ove odredbe su suprotne i članu 19 stav 3 Međunarodnog pakta o građanskim i političkim pravima i članu 10 stav 2 Evropske konvencije za zaštitu ljudskih prava i osnovnih sloboda, kao i članu 3 Konvencije Savjeta Evrope o pristupu zvaničnim dokumentima.

**Odgovor obrađivača:** Predlog se prihvata

**2. Primjedba/predlog/sugestija:** NVO MANS predložio je da sečlan 5 Nacrta Zakona briše.

**Obrazloženje primjedbe/predloga/sugestije:** Članom 5 Nacrta Zakona propisuje se da organi u čijem radu u kontinuitetu nastaju tajni podaci, sami određuju kategorije podataka kojima se može odrediti stepen tajnosti “STROGO TAJNO”, “TAJNO”, “POVJERLJIVO” I “INTERNO”. Ovakvo propisivanje omogućava visok stepen proizvoljnosti, što je suprotno principu vladavine prava. Nacrt Zakona predviđa i brisanje odredbi koje su propisivale nadzor nad određivanjem stepena tajnosti, što sa ovakvom odredbom istovremeno omogućava organima da proizvoljno, bez ograničenja i kontrole od bilo koga, prvo određuju kategorije podataka koje mogu označiti tajnim, a zatim i da tako određenim kategorijama podataka, takođe proizvoljno, bez ograničenja i kontrole od bilo kog, određuju stepen tajnosti. Po sada važećem rješenju kategorije podataka kojima se određuje stepen tajnosti propisuje Vlada i to propisivanje važi za sve organe.

**Odgovor obrađivača:** Predlog se ne prihvata.

Član 5 Nacrta zakona formulisan je na način da bi se organima u čijem radu nastaje veći broj tajnih podataka i u kojima postoji više ovlašćenih lica za određivanje stepena tajnosti podataka, olakšao rad na način što bi ti organi mogli odrediti kategorije podataka u skladu sa specifičnim nadležnostima organa, cijeneći njihov značaj za bezbjednost i odbranu, vanjsku, monetarnu i ekonomsku politiku Crne Gore.

Imajući u vidu da osnov za određivanje stepena tajnosti podatka predstavlja sadržaj tajnog podatka i njegov značaj za bezbjednost i odbranu, vanjsku, monetarnu i ekonomsku politiku Crne Gore, ne postoji mogućnost proizvoljnog određivanja kategorija podataka, već se iste mogu odrediti isključivo u navedenim oblastima, koje su usaglašene sa Ustavom Crne Gore i kao takve propisane i Zakonom o slobodnom pristupu informacijama kao moguća ograničenja od pristupa informacijama.

**3. Primjedba/predlog/sugestija:** NVO MANS predložio je da sečlan 27 Nacrta zakona briše.

 **Obrazloženje primjedbe/predloga/sugestije:** Članom 27 Nacrta zakona faktički se briše najvažniji kriterijum za određivanje mjera zaštite tajnih podatak i to kriterijum koji se odnosi na sadržaj tajnog podataka. Tako se otvara prostor za preduzimanje mjera zaštite podataka bez obzira na njihov sadržaj. Upravo je sadržaj tajnog podatka ono što opravdava određivanje mjera za njegovu zaštitu.

**Odgovor obrađivača:**

Predlog se ne prihvata.

Članom 27 Nacrta zakona mijenjaju se kriterijumi za određivanje mjera zaštite tajnih podataka, i to umjesto „sadržaja, vrste i forme tajnog podatka“ propisuju se kriterijumi „broj i forma tajnih podataka“, iz razloga što se na osnovu sadržaja tajnog podatka određuje stepen tajnosti podatka koji predstavlja jedan od kriterijuma za određivanje mjera zaštite tajnih podataka, a koji se ne mijenja predloženim Nacrtom zakona.

U skladu sa NATO i EU standardima, kao i propisima iz oblasti tajnih podataka, zaštita tajnih podataka sprovodi se u zavisnosti od stepena tajnosti podataka, kao i broja i forme (papirna i elektronska forma) tajnih podataka. Tajni podaci najvišeg stepena tajnosti zahtijevaju najveću zaštitu dok tajni podaci najnižeg stepena tajnosti zahtijevaju potpuno drugačije standarde zaštite. Stepen štete koji se procjenjuje prilikom određivanja stepena tajnosti podatka opredjeljuje oznaku tajnosti kao i stepen zaštite tajnog podatka.

**4. Primjedba/predlog/sugestija:** NVO MANS predložio je da se:

Čl. 31 i 35 brišu;

Član 36 mijenja i glasi:

 „U članu 80 stav 2 mijenja se i glasi:

 Inspekcijski nadzor nad sprovođenjem ovog zakona u pogledu određivanja stepena tajnosti podataka, primjene zaštite tajnih podataka, kao i nad primjenom međunarodnih ugovora koji se odnose ne tajne podatke vrši Direkcija preko ovlašćenih inspektora, u skladu sa zakonom.“;

Član 37 mijenja i glasi:

 „U članu 81 stav 1 tačka 1 mijenja se i glasi:

 1) kontroliše primjenu zakona u pogledu određivanja stepena tajnosti podataka, primjenu mjera zaštite tajnih podataka propisanih zakonom i drugim propisima koji se odnose na zaštitu tajnih podataka;“.

 U tački 2 poslije riječi „razmjenom“ dodaju se zarez i riječi: „primjenom mjera zaštite tajnih podataka“.

 U stavu 2 riječ „bezbjednost“ zamjenjuje se riječima: „primjene mjera zaštite tajnih podataka“.

 Stav 3 mijenja se i glasi:

 „Ovlašćeni inspektor nalaže mjere i određuje rok za otklanjanje nedostataka u vezi sa određivanjem stepena tajnosti, primjenom mjera zaštite tajnih podataka, korišćenjem, razmjenom i drugim radnjama obrade tajnih podataka.“.

**Obrazloženje primjedbe/predloga/sugestije:** Nacrt zakona u prethodnim odredbama ne obezbjeđuje nadzor u pogledu zakonitog određivanja stepena tajnosti podataka, već samo u odnosu na zaštitu tajnih podataka i primjenu međunarodnih ugovora koji se odnose na tajne podatke. Tako se organima koji određuju stepen tajnosti dodatno ostavlja mogućnost da podatke proizvoljno označavaju tajnim, bez mogućnosti kontrole da li pri tome postupaju zakonito. Neprihvatljivo je da se podaci mogu označavati tajnim i da pri tome ne postoji nadzor od bilo kog nad tim postupkom i načinom na koji se podaci označavaju tajnim. Zato je neophodno propisati da Direkcija, preko svojih inspektora, vrši nadzor nad zakonitim određivanjem stepena tajnosti i ovlašćenje inspektorima da preduzimaju mjere kada u inspekcijskom nadzoru utvrde nepravilnosti u tom dijelu.

**Odgovor obrađivača:**

Član 31 – Predlog se ne prihvata.

Članom 31 Nacrta zakona briše se član 73 važećeg zakona, radi usaglašavanja sa Zakonom o državnoj upravi ("Sl. list Crne Gore", br. 78/18), kojim je propisano da status pravnog lica mogu imati jedino državne agencije i državni fondovi (čl. 43 i 46).

Član 35 – Predlog se ne prihvata.

Članom 35 mijenja se naziv poglavlja XI „NADZOR NAD SPROVOĐENJEM ZAKONA“ u naziv poglavlja „NADZOR“ iz razloga što navedeno poglavlje pored odredbi koje se odnose na Inspekcijski nadzor koji vrši Direkcija za zaštitu tajnih podataka sadrži i odredbe koje se odnose na nadzor nad zakonitošću i cjelishodnošću rada Direkcije, koji vrši Ministarstvo odbrane.

Čl. 36 i 37 – Predlog se ne prihvata.

Čl. 36 i 37 vrši se preciziranje norme na način da se Inspekcijski nadzor nad sprovođenjem ovog zakona vrši u pogledu primjene mjera zaštite tajnih podataka, što je i osnovna djelatnost Direkcije za zaštitu tajnih podataka.

Određivanje stepena tajnosti podatka u isključivoj je nadležnosti ovlašćenog lica za određivanje tajnosti podatka. Rješenje kojim ovlašćeno lice podatak označava tajnim mora biti obrazloženo i u njemu se mora dati ocjena mogućih štetnih posljedica koje bi mogle nastupiti objavljivanjem tajnog podatka.

U skladu sa uporednom praksom ne postoji organ ekvivalentan Direkciji za zaštitu tajnih podataka koji ima nadležnosti da vrši procjenu da li je ovlašćeno lice za određivanje stepena tajnosti podatka, prilikom određivanja stepena tajnosti, pravilno cijenilo moguće štetne posljedice za bezbjednost države ili druge njene interese.

Da li je ovlašćeno lice za određivanje stepena tajnosti podatka, prilikom određivanja stepena tajnosti, adekvatno procijenilo moguće štetne posljedice za bezbjednost države ili druge njene interese, može se utvrđivati u sudskom postupku.

**5. Primjedba/predlog/sugestija:** NVO MANS predložio je da seu članu 82 važećeg Zakona o tajnosti podataka propiše novčana kazna za prekršaj ako se nezakonito odredi stepen tajnosti podatkuradi prikrivanja izvršenog krivičnog djela, ugrožavanja životne sredine, ograničavanja konkurencije, prekoračenja ili zloupotrebe ovlašćenja, nezakonitog akta i postupanja ili administrativne greške organa.

**Obrazloženje primjedbe/predloga/sugestije:** Predlagač smatra daovlašćeno lice za određivanje stepena tajnosti podatka mora prekršajno da odgovara ako se utvrdi da je nezakonito odredio stepen tajnosti nekom podatku.

**Odgovor obrađivača:** Predlog se ne prihvata.

Imajući u vidu da je članom 4 važećeg Zakona o tajnosti podataka propisano da se tajnost podatka ne može odrediti radi prikrivanja izvršenog krivičnog djela, ugrožavanja životne sredine, ograničavanja konkurencije, prekoračenja ili zloupotrebe ovlašćenja, nezakonitog akta i postupanja ili administrativne greške organa, te da sudovi mogu cijeniti da li je nekom podatku nezakonito određen stepen tajnosti, eventualna odgovornost ovlašćenog lica za određivanje stepena tajnosti podatka može se utvrditi u skladu sa drugim zakonima, zbog čega smatramo da se Zakonom o tajnosti podataka ne treba propisivati kazna za prekršaj zbog nezakonitog određivanja stepena tajnosti podatka.

**Mjesto i datum sačinjavanja izvještaja javne rasprave:** Podgorica, 25.7.2019. godine.

**Naziv organizacione jedinice Ministarstva odbrane odgovorne za pripremu Nacrta zakona o izmjenama i dopunama Zakona o tajnosti podataka:** Odjeljenje za normativnu djelatnost