**CRNA GORA**

**AGENCIJA ZA ZAŠTITU LIČNIH PODATAKA**

**I SLOBODAN PRISTUP INFORMACIJAMA**

**Br. 05-19-13671-24/23**

**Podgorica, 23.02.2024.**

Na osnovu člana 47,člana 56 stav 1 tačka 6 i čl.71 st. 3 i 4 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti („Sl. list CG“ br. 79/08, 70/09, 44/12 i 22/17), postupajući po Zahtjevu za zaštitu prava X.X.,podnesenim preko punomoćnika advokatske kancelarije Čejović Vesne i Čejović Sonje, advokata iz Bara, br.05-18-13671-1/23 od 22.06.2023. godine, a odlučujući po Prigovoru, izjavljenim preko punomoćnika advokatske kancelarije Čejović Vesne i Čejović Sonje, br.05-19-13671-16/23 od 31.10.2023. godine,izjavljenim na Zapisnik o izvršenom nadzoru, br. 05-19-13671-8/23 od 15.09.2023. godine, Savjet Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama je na sjednici održanoj dana 23.02.2024. godine donio

**R J E Š E N J E**

I Prigovor X.X. izjavljen preko punomoćnika advokatske kancelarije Čejović Vesne i Čejović Sonje, br.05-19-13671-16/23 od 31.10.2023. godine, na Zapisnik o izvršenom nadzoru, br. 05-19-13671-8/23 od 15.09.2023. godine, usvaja se kao osnovan

II Zabranjuje se Upravi policije – Regionalni centar Granične policije “Centar” davanje na korišćenje ličnih podataka X.X. u svrhu provjere podobnosti Agenciji za nacionalnu bezbjednost bez pravnog osnova

III Naređuje se Upravi policije – Regionalni centar Granične policije “Centar”, da u roku od odmah od prijema ovog rješenja, izvrši brisanje ličnih podataka X.X. dostavljenih od strane Agencije za nacionalnu bezbjednost suprotno zakonu

IV Naređuje se Upravi policije – Regionalni centar Granične policije “Centar”, da u roku od 7 dana od dana prijema ovog rješenja, obavijesti Agenciju o preduzetim mjerama iz stava III dispozitiva ovog rješenja

**O b r a z l o ž e nj e**

Dana 22.06.2023. godine ovoj Agenciji od strane X.X., iz Bara, saobraćajnog pilota vazdušnog saobraćaja – kapetan vazduhoplova, preko punomoćnika, advokatske kancelarije Čejović Vesne i Čejović Sonje, advokata iz Bara, upućen je Zahtjev za zaštitu prava, br.05-18-13671-1/23 od 22.06.2023. godine, kojim navodi da su mu povrijeđena prava na zaštitu ličnih podataka propisana Zakonom o zaštiti podataka o ličnosti vezano za postupak provjere podobnosti koji shodno Zakonu o vazdušnom saobraćaju sprovodi nadležni policijski organ radi pristupa ovog lica kao pilota u ograničene i kontrolisane zone aerodroma. U zahtjevu se, u bitnom, navodi sljedeće: da je dana 30.11.2022. godine Granična policija Podgorica obavijestila „ToMontenegro“, d.o.o. kao poslodavca podnosioca Zahtjeva da su „službenici sproveli postupak bezbjednosne provjere“ i utvrdili da svi zaposleni za koje je podnijet zahtjev „ToMontenegro“, među kojima je bio i X.X., ispunjavaju uslove za izdavanje ID kartice za kretanje u ograničene i kontrolisane zone; da je 14.12.2022. godine (13 dana kasnije) od strane Granične policije dostavljen novi dopis u kojem se navodi da Nikola Pavličić, a ne X.X., u ovom trenutku “ne ispunjava uslove „za ulazak u ograničene i kontrolisane zone AD Aerodromi Crne Gore“, čime mu je onemogućeno da pristupi avionu i obavlja posao kapetana vazduhoplova; da je, postupajući na ovakav način Granična policija, kako se navodi, postupila drastično nezakonito čime je podnosiocu zahtjeva uskraćeno pravo na rad jer bez ID kartice ne može da pristupi do aviona gdje mu je radno mjesto; dalje, navodi se da je povodom Pritužbe koju je podnio podnosilac Zahtjeva za zaštitu prava, Uprava policije u dopisu od 16.05.2023.godine, obavijestila Zaštitnika ljudskih prava i sloboda da što se tiče policije/MUP-a X.X. ispunjava uslove za izdavanje ID kartice, ali da je dobila obavještenje od Agencije za nacionalnu bezbjednost  “da su izvršenim provjerama registrovana saznanja koja ukazuju da postoji sumnja koja ne preporučuje X.X. za ulazak u ograničene i kontrolisane zone aerodroma”, što je suprotno materijalnim dokazima – akt bezbjedonosne provjere, br. 52/1-233/22-45153/1 od 28.11.2022.godine u kome je navedeno da je za X.X. provjera u toku. Kako se navodi, dana 07.06.2023. godine Uprava policije izdaje još jedan dopis, poslovne oznake 54-br/73-652/23 da X.X. ne ispunjava uslove za izdavanje ID kartice, a koji nije dostavljen ovom licu.

Slijedom navedenog, u skladu sa članom 50 stav 1 tačka 1 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, izvršen je nadzor u prostorijama subjekta nadzora – Uprava policije – Regionalni centar Granične policije “Centar” i shodno tome sačinjen Zapisnik o izvršenom nadzoru, br. 05-18-13671-8/23 od 15.09.2023. godine. U postupku nadzora,a na osnovu pisane izjave subjekta nadzora, br.05-18-13671-7 od 04.09.2023.godine i izvedenih dokaza, u bitnom, utvrđeno je sljedeće činjenično stanje: da se Odjeljenje bezbjednosti “To Montenegro” d.o.o. dopisom broj 6043 od 31.10.2022. godine obratilo RC GP “Centar” Stanica GP Aerodrom Podgorica Zahtjevom da se u skladu sa propisima Međunarodne organizacije za civilno vazduhoplovstvo ICAO i Annex17, kao i u skladu sa Nacionalnim programom bezbjednosti civilnog vazduhoplovstva CG izvrše standardne i dodatne bezbjednosne provjerr za ukupno 15 lica među kojima je pod red.br. 2 upisan X.X., a uz koji je na internom proisanom Obrascu dostavljena pisana saglasnost ovog lica za sprovođenje postupka bezbjedonosne provjere “Background Check” od 20.10.2022.godine, fotokopija njegove lične karte i Uvjerenje iz Osnovnog suda u Baru, Ku 2022/2374 od 19.10.2022.godine da se protiv ovog lica ne vodi krivični postupak. RC GP “Centar” je izvršio provjeru podobnosti shodno čl.144 Zakona o vazdušnom saobraćaju, kojom prilikom je ustanovljeno da X.X. po pitanju, kako se navodi u pisanoj izjavi i u materijalnim dokazima, “standardnih (osnovnih) bezbjednosnih provjera nema smetnji za izdavanje ID kartice za kretanje na aerodromu” koje podrazumijevaju provjere kroz operativne i kaznene evidencije. Provjere kroz operativne evidencije vrše se putem aplikacije MUP-a/Uprava policije, dok se provjere kroz kaznene evidencije, u skladu sa zakonom kojim se uređuje elektronska uprava vrše preko aplikacije koja je u nadležnosti organa državne uprave nadležnog za poslove pravosuđa. Osim navedenog, vrši se uvid u Uvjerenje nadležnog Osnovnog suda da li se protiv podnosioca zahtjeva kod tog suda vodi krivični postupak. Od 01.08.2022.godine Zahtjev za sprovođenje bezbjedonosne provjere se od strane Sektora granične policije prosljeđuje Agenciji za nacionalnu bezbjednost u skladu sa odredbama Nacionalnog programa bezbjednosti civilnog vazduhoplovstva Crne Gore koji je donijela Vlada Crne Gore dana 28.07.2022.godine. Ovaj dokumenat   je u skladu sa zakonom, označen stepenom tajnosti POVJERLJIVO. Nadalje, Sektor granične provjere dopisom 51/1 “Povjerljivo” broj 508 od 12. decembra 2023. godine povratno je obavijestio RC GP “Centar” da na osnovu prikupljenih podataka iz domena nadležnosti Agencije za nacionalnu bezbjednost imenovani ne ispunjava uslove za izdavanje ID kartice za ulazak u ograničene i kontrolisane zone, o čemu je obaviješteno Odjeljenje bezbjednosti “To Montenegro” d.o.o., dopisom, 54 broj 416/22 od 14.12.2022. godine. Dana 19.12.2022. godine ovom Centru se ponovo obratilo Odjeljenje bezbjednosti “To Montenegro” d.o.o. dopisom broj 6772 sa zahtjevom da se opet izvrše dodatne bezbjednosne provjere za x.x., uz novu - pisanu saglasnost ovog lica od 19.12.2022.godine. Od strane Sektora granične provjere dostavljen je dopis 52/1 “Povjerljivo” broj 753 od 05. juna 2023. godine da na osnovu prikupljenih podataka iz domena nadležnosti Agencije za nacionalnu bezbjednost imenovani ne ispunjava uslove za izdavanje ID kartice za ulazak u ograničene i kontrolisane zone, o čemu je obaviješteno Odjeljenje bezbjednosti “To Montenegro” d.o.o., aktom 54 broj 23-662/23 od 07.06.2023. godine. Pored nevednog utvrđeno je da je dana 17.01.2023. godine od strane Direktorata za bezbjednosno-nadzorne poslove Ministarstva unutrašnjih poslova izvršen vanredni nadzor , te da je u Izvještaju o izvršenom nadzoru 03 broj 745/23-2594/1 od 19.01.2023. godine konstatovano da su službenici Uprave policije, Sektora granične policije, RC GP “Centar” u konkretnom slučaju postupali u skladu sa ovlašćenjima i dužnostima propisanim Zakonom o vazdušnom saobraćaju, Zakonu o graničnoj kontroli i Nacionalnim programom bezbjednosti civilnog vazduhoplovstva Crne Gore.

Na osnovu nesporno utvrđenog činjeničnog stanja, u predmetnom Zapisniku konstatovano je da je čl.22a st.3 Zakona o graničnoj kontroli uređeno da se za lica zaposlena u privrednom društvu, drugom pravnom licu, odnosno kod preduzetnika koji obavljaju djelatnost na području graničnog prelaza u vazdušnom saobraćaju uslovi za izdavanje identifikacione kartice utvrđuju zakonom kojim se uređuje bezbjednost vazdušnog saobraćaja u vazdušnom saobraćaju. Zahtjev za dobijanje identifikacione kartice, za lice zaposleno na području vazdušnog saobraćaja, podnosi se operatoru iz čl.3. st.3 ovog Zakona, koji istu izdaje, uz prethodnu saglasnost policije (čl.23 st.3 ovog Zakona). Odredabama čl. 144 Zakona o vazdušnom saobraćaju propisano je da član posade, između ostalih lica, za pristup bezbjednosnoj zoni ograničenog pristupa mora imati identifikacionu karticu za člana posade koju dobija nakon što se izvrše provjere podobnosti. Ovaj član Zakona uređuje da provjera podobnosti podrazumijeva dokumentovanu provjeru lica, koju vrši organ uprave nadležan za policijske poslove uvidom u kaznene i operativne evidencije, kao i na osnovu uvjerenja koje izdaje nadležni sudski organ. Drugi uslovi za izdavanje ID kartice nisu uređeni ovim Zakonom, kao što je to slučaj sa Zakonom o graničnoj kontroli. U tom kontekstu, *RC GP “Centar”*  nije prvobitni rukovalac zbirke ličnih podataka, već treća strana (korisnik ličnih podataka) u smislu čl. 3 st.1 t.4 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, koji ima pravo da u svrhu provjere podobnosti (u službenim aktima subjekta nadzora i “ToMonetenegro” ova provjera naziva se osnovna bezbjedonosna provjera)koristi lične podatake X.X. pod uslovima i na način uređen čl. 144 st. 2 i 5 Zakona o vazdušnom saobraćaju, a u smislu izvršavanja zakonom propisanih obaveza saglasno čl. 10 st. 2 t.1 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti. Nadalje, u Zapisniku se konstatuje da ni postupak vršenja dodatne bezbjedonosne provjere za dobijanje identifikacione kartice za određenu kategoriju lica koja obavljaju djelatnost u vazdušnom saobraćaju nije uređen Zakonom o vazdušnom saobraćaju, niti je propisan Zakonom o graničnoj kontroli *kao lex generalis.* Dodatna bezbjedonosna provjera propisana je, prema navodima subjekta nadzora a na osnovu referentnih akata u koje je izvršen uvid, u skladu sa tačkom 7.4 priloga 6 Nacionalnog programa bezbjednosti civilnog vazduhoplovstva, koje izmjene su donesene na sjednici Vlade od 28.07.2022. godine. Shodno čl.139 st. 1 Zakona o vazdušnom saobraćaju,Program bezbjednosti donosi Vlada. Stavom 3 ovog člana Zakona uređeno je da se Program bezbjednosti izrađuje na crnogorskom i engleskom jeziku i označen je određenim stepenom tajnosti u skladu sa zakonom kojim se uređuje tajnost podataka.S tim u vezi, posebno se ističe da je članom 139 stavom 2 Zakona propisano da Program bezbjednosti naročito sadrži: mjere koje će se sprovoditi radi obezbjeđenja civilnog vazduhoplovstva od radnji nezakonitog ometanja, subjekte nadležne za sprovođenje mjera sa opisom mjera koje su dužni da preduzimaju operatori i drugi subjekti i program obuke za bezbjednost civilnog vazduhoplovstva**.** Prema čl.136 st. 1 Zakona bezbjednost civilnog obuhvata ”skup mjera, ljudskih i materijalnih potencijala” namijenjenih za zaštitu civilnog vazduhoplovstva od radnji nezakonitog ometanja koje ugrožavaju bezbjednost civilnog vazduhoplovstva. Dakle iz navedenih odredbi jasno proizilazi da postoji zakonska dužnost sprovođenja mjera propisanih Programom bezbjednosti od strane za to nadležnih subjekata. U konkretnom, postupajući po zahtjevima (dva zahtjeva) “ToMontenegra” *RC GP “Centar”*  je dao na dalje korišćenje lične podatke podnosioca Zahtjeva za zaštitu prava Sektoru granične policije, a ovaj Sektor iste proslijedio Agenciji za nacionalnu bezbjednost, sve navedeno u skladu sa Nacionalnim programom bezbjednosti civilnog vazduhoplovstva-Povelja 11, tačka 11.2.3. stav 1, podtačke 2, 3 i 5. Uz predmetne zahtjeve “ToMontenegra” dostavljena je, pored ostale dokumentacije koja sadrži lične podatke X.X. i pisana Saglasnost ovog lica za sprovođenje postupka bezbjedonosne provjere “Background ChecK” (od 20.10.2022. godine i 19.12.2022). Pisana saglasnost lica na koga se lični podaci odnose predstavlja valjani pravni uslov za obradu ličnih podataka u smislu čl.10 st.1 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti, ako je data saglasno čl.9 st.1 t.6 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti koja uređuje način i uslove davanja saglasnosti. Na osnovu navedenog, a sa aspekta zaštite ličnih podataka, mjere bezbjednosti koje podrazumjevaju obradu ličnih podataka kojima se ograničava pravo privatnosti, tj. koje predstavljaju poseban rizik za prava i slobode lica kao što je bezbjednosna provjera moraju biti uređene zakonskim propisom (čl.2 st. 1 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti), a ne *ad hoc*, aktom niže pravne snage od zakona, kako bi se izbjegla pravna nesigurnost i nesaglasnost pravnog poretka koja za posljedicu ima povredu prava na zaštitu ličnih podataka jemčenih Ustavom i čl.4 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti. S obzirom da kontrolor shodno čl.25 Zakona o tajnosti podataka nema pribavljenu dozvolu za pristup tajnim podacima, nije mogao izvršiti uvid u Nacionalni program bezbjednosti civilnog vazduhoplovstva, koji je označen stepenom tajnosti „POVERLJIVO“ kako bi se tačno i potpuno utvrdilo činjenično stanje, imajući u vidu pisane navode da se u konkretnom predmetu radi o međunarodnom standardu, kao i da li se u smislu čl. 9 Ustava Crne Gore u konkretnom slučaju, izuzetno, može raditi o supremaciji potvrđenih i objavljenih međunarodnih ugovora koje su obavezujuće za Crnu Goru. Članom 26 Zakona o tajnosti podataka propisano da pristup tajnim podacima bez dozvole za pristup tajnim podacima imaju između ostalih i članovi Savjeta nezavisnog nadzornog organa za zaštitu ličnih podataka i pristup informacijama, to je potrebno radi pravilnog i zakonitog rješavanja ovog zahtjeva za zaštitu prava, navedeni dokumenat dostaviti Savjetu Agencije za zaštitu ličnih podataka i slobodan pristup informacijama.

Protiv navedenog Zapisnika o izvršenom nadzoru, podnijet je Prigovor, br. 05-18-13671-16/23 od 31.10.2023. godine od strane X.X., izjavljen preko punomoćnika advokatske kancelarije Čejović Vesne i Čejović Sonje, u kojem se u bitnom navodi sljedeće: da su konstatacije kontrolora kontradiktorne i netačne kad su u pitanju Nacionalni program bezbijednosti civilnog vazduhoplovstva i nepostojanje saglasnosti podnosioca prigovora da Agencija za nacionalnu bezbjednost vrši bezbjedonosnu provjeru i time obradu njegovih ličnih podataka; da je Zapisnikom konstatovano da pitanje obrade ličnih podataka mora biti regulisano zakonom, što u konkretnom slučaju nije urađeno, već je subjekt nadzora i sam izjavio da je Nacionalnim programom bezbijednosti civilnog vazduhoplovstva CG koji je donijela Vlada CG i koji je označen stepenom tajnosti POVJERLJIVO, detaljno preciziran postupak pokretanja postupka za izdavanje ID kartice, koje se bezbjedonosne provjere vrše tom prilikom, koji organ ih vrši, koja se dokumentacija dostavlja graničnoj policiji itd, čime se potvrđuje nezakonitost postupanja od strane samog subjekta nadzora; da ovaj Nacionalni program ne predstavlja osnov za potpuno utvrđivanje činjeničnog stanja. Kako se dalje navodi u Zapisniku, nejasne su konstatacije kontrolora vezano za nepostojanje saglasnosti X.X. da ANB vrši obradu njegovih ličnih podataka, te da iz pismenih dokaza dostavljenih kontroloru nedvosmisleno proizilazi da X.X. nije dao saglasnost za isto već je samo i isključivo dao saglasnost da se zbog potrebe posla izvrši provjera biografije, što uključuje i provjeru krivične i kaznene evidencije; da X.nije bio upoznat sa navodima subjekta nadzora da mu agencija nije dala pozitivan stav (ANB) za izdavanje ID kartice za kretanje u kontrolisane i ograničene zone, a koji je ovoj agenciji podnio pisani zahtjev kojim je traženo da ga obavijesti da li je prikupljala podatke o njemu i ako jeste da mu stavi na raspolaganje dokumentaciju o prikupljenim podacima, što Agencija nije uradila niti ga je obavijestila vezano za prikupljanje podataka o njemu; da kontrolor nije konstatovao da postoje dva dopisa sa istim brojem i datumom od 14.12.2022. godine u kojima se zainteresovano lice označava sa dva različita prezimena, pri čemu navodna slučajna greška u prezimenu nije ispravljena na način koji je propisan zakonom.

Postupajući po predmetnom Zahtjevu za zaštitu prava izvršen je vezani nadzor kod “ToMontenegro” d.o.o. i shodno tome sačinjen Zapisnik o izvršenom nadzoru, br. 05-18-13671-13/23 od 23.10.2023. godine kako bi se utvrdilo činjenično stanje da li je i na koji način “To Montenegro”, kao rukovalac zbirke ličnih podataka, obavijestio zaposlenog X.X. (kao i druga lica nad kojima su vršene provjere za izdavanje ID kartice) o svrsi i pravnom osnovu za vršenje dodatne bezbjednosne provjere “Background Check” kao i o tome koji organ istu sprovodi. Nadzorom je utvrđeno da je subjekt nadzora kao rukovalac zbirke ličnih podataka u svojstvu poslodavca vršio (prvobitno) prikupljanje ličnih podataka za konkretnu svrhu na osnovu propisanih obrazaca: Zahtjeva za izdavanje ID kartice (sastavni dio Pravilnika o izdavanju ID kartica) i saglasnosti X.X. za sprovođenje postupka bezbjednosne provjere, koji obrazac je sastavni dio internog Programa bezbjednosti ToMontenegro. Nadzorom je utvrđeno da je ovo lice dalo saglasnost dva puta: 20.10.2022. i 19.12.2022. godine, da se vrši provjera biografije tog lica za “potrebe posla”, što uključuje provjeru krivične i kaznene evidencije (kako se navodi u Napomeniukoliko ne budu dostavljeni svi traženi podaci, predmet neće biti uzet u razmatranje , te da se potpisom daje saglasnost da se zbog potrebe posla izvrši provjera biografije , što uključuje i provjeru krivične i kaznene evidencije, te se potvrđuje da su date informacije potpuno tačne. Obrazac sadrži polja za upis sljedeće vrste podataka: ime i prezime; djevojačko prezime; ime i prezime oca; ime, prezime i djevojačko prezime majke; datum rođenja, mjesto rođenja; opština, republika, mjesto prebivališta i adresa stana; prethodno prebivalište (posljednjih 10 godina u zemlji i inostranstvu); državljanstvo; broj lične karte, mjesto izdavanja; JMBG; kontakt telefon, obrazovanje - školska sprema; zaposlen na poslovima-radno mjesto; prethodna zaposlenja (kompletna adresa, razlog prekida radnog angažovanja), kontakt osoba za preporuku (ličnu i poslovnu). Nadzorom je utvrđeno i da je ovo lice prethodno obaviješteno da će se vršiti dodatna bezbjednosna provjera od strane Agencije za nacionalnu bezbjednost (dokaz: Zapisnik sa sastanka SeRB od 11.08.2022. godine). Slijedom navedenog, u Zapisniku je konstatovano je da kao valjani pravni osnov za obradu ličnih podataka, saglasnost mora biti dobrovoljno data, posebna i utemeljena na informacijama (član 9 stav 1 tačka 6 ovog Zakona). Postajanje dobrovoljne saglasnosti podrazumijeva da lice, čiji se podaci obrađuju, može zaista birati bez opasnosti od negativnih posljedica ako uskrati saglasnost, što u konkretnom nije slučaj, imajući u vidu da nedostavljanje traženih podataka podrazumijeva u krajnjem nedobijanje ID koja je neophodna za aktivan radni odnos ovog lica. Osim toga, navedena svrha obrade za “za potrebe posla” je opšte generalizovana i stvara poziciju podređenosti zaposlenog koji nije slobodan u izboru, **jer ne davanje saglasnosti za potrebe posla podrazumijeva za to lice značajne negativne posljedice.** postavlja se pitanje za koju namjenu se zahtijeva navođenje prethodnog prebivališta lica posljednjih 10 godina **i u inostranstvu**, i da li i na koji način, policija kao nadležni organ može da vrši provjeru podataka iz kaznene i operativne evidencije država u kojima je to lice imalo prebivalište, budući da iz važeće odredbe zakona proizilazi da nadležni policijski organ može da vrši uvid u kaznene i operativne evidencije, koje vodi po službenoj dužnosti i koje su uspostavljene u skaldu sa zakonom u smislu čl. 26 i 27 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti. Iz prednjeg proizilazi da prilikom procjenjivanja ličnih svojstava i sposobnosti koji su od značaja za odlučivanje za prava, obaveze i interese lica, valjana odluka o podobnosti lica podrazumijeva obradu ličnih podataka koja se zasniva na automatskoj obradi podataka samo ako je propisana zakonom i pod uslovom da su propisane mjere zaštite zakonitih interesa lica u smislu čl. 16 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti.

Dana 02.11.2023.godine na XLIV sjednici Savjeta Agencije donesen je zaključak da je radi pravilnog i zakonitog rješavanja predmetnog zahtjeva za zaštitu prava potrebno dostaviti Nacionalni program bezbjednosti civilnog vazduhoplovstva Crne Gore od 28.07.2022.,godine Savjetu na uvid, o čemu je Vladi Crne Gore upućen akt, br.02-125-19829-1/23.

Nakon razmatranja spisa predmeta – navoda iz Zahtjeva za zaštitu prava, Izjašnjenja subjekta nadzora, Zapisnika o izvršenom nadzoru, navoda podnosioca Prigovora, uvida u referentne odredabe Nacionalnog programa bezbjednosti, koje odredbe ne može komentarisati jer je ovaj dokumenat označen stepenom tajnosti POVJERLJIVO, Savjet Agencije je našao da je prigovor osnovan.

Prilikom odlučivanja o predmetnom pitanju, Savjet Agencije je pošao od odredbe člana 43 st. 1 i 2 Ustava Crne Gore kojim se jemči zaštita podataka o ličnosti i zabranjuje upotreba podataka o ličnosti van namjene za koju su prikupljeni.

Lični podaci moraju se obrađivati na pošten i zakonit način i ne mogu se obrađivati u većem obimu nego što je potrebno da bi se postigla svrha obrade niti na način koji nije u skladu sa njihovom namjenom shodno članu 2 st. 1 i 2 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti. Načelo zakonitosti obrade ličnih podataka podrazumijeva da za svaku obradu ličnih podataka u smislu člana 9 st. 1 t. 2 ovog Zakona mora postojati valjani pravni osnov iz čl. 10 koji reguliše da se obrada ličnih podataka može vršiti po prethodno dobijenoj saglasnosti lica čiji se lični podaci obrađuju, koja se može opozvati u svakom trenutku, dok je stavom 2 t. 1 i 4 ovog člana zakona propisano da se obrada ličnih podataka vrši bez saglasnosti lica, ako je to neophodno radi izvršavanja zakonom propisanih obaveza rukovaoca zbirke ličnih podataka, odnosno u vršenju javnih ovlašćenja koja su u djelokrugu rada, odnosno nadležnosti rukovaoca zbirke ličnih podataka ili treće strane, odnosno korisnika ličnih podataka.

Shodno članu 4 Zakona zaštita ličnih podataka obezbjeđuje se svakom licu bez obzira na državljanstvo, prebivalište, rasu, boju kože, pol, jezik, vjeru, političko i drugo uvjerenje, nacionalnost, socijalno porijeklo, imovno stanje, obrazovanje, društveni položaj ili drugo lično svojstvo.

Po ovom zakonu obavezni su da postupaju rukovaoci zbirki ličnih podataka koji obrađuju lične podatke na teritoriji Crne Gore ili van Crne Gore gdje se u skladu sa međunarodnim pravom primjenjuju propisi Crne Gore (čl.5 Zakona) .

Odredbom iz člana 7 ovog Zakona propisano je da se ovaj zakon primjenjuje na obradu ličnih podataka koja se vrši automatski, u cjelosti ili djelimično ili na drugi način, a sastavni je dio ili će postati dio zbirke ličnih podataka.

Saglasno čl.144 st.5 Zakona o vazdušnom saobraćaju provjeru podobnosti lica vrši organ uprave nadležan za policijske poslove uvidom u kaznene i operativne evidencije, kao i na osnovu uvjerenja koje izdaje nadležni sudski organ. Shodno čl. 139 st.1 i 3 Zakona o vazdušnom saobraćaju Program bezbjednosti donosi Vlada, na predlog Odbora za bezbjednost, i izrađuje se na crnogorskom i engleskom jeziku i označen je određenim stepenom tajnosti u skladu sa zakonom kojim se uređuje tajnost podataka.

Saglasno čl 2 Zakona o Agenciji za nacionalnu bezbjednost , ("Službeni list Republike Cne Gore", br. 028/05 od 05.05.2005, "Službeni list Crne Gore", br. 086/09 od 25.12.2009, 073/10 od 10.12.2010, 020/11 od 15.04.2011, 008/15 od 27.02.2015) tada važeći propisa vezan za konkretni slučaj, Agencija vrši poslove iz svoje nadležnosti na osnovu i u okviru Ustava i zakona. Članom 17 Zakona o Agenciji za nacionalnu bezbjednost, , propisano je da prikupljanje, obrada, korišćenje i zaštita ličnih i drugih podataka koji se odnose na ostvarivanje nadležnosti Agencije vrši se u skladu sa zakonom.

Na osnovu izloženog, Savjet Agencije nalazi da Zakonom o vazdušnom saobraćaju i Zakonom o graničnoj kontroli nije propisana nadležnost Agencije za nacionalnu bezbjednost za sprovođenje bezbjednosne provjere ili provjere podobnosti. S tim u vezi, osnovani su navodi iz Prigovora da izmjene i dopune Nacionalnog programa bezbjednosti, koji je donijela Vlada Crne Gore 28.07.2022.godine, a kojim se uvodi obaveza dodatne bezbjedonosne provjere od strane Agencije za nacionalnu bezbjednost u postupku dobijanja ID kartice za ulazak u ograničene i zabranjene zone aerodroma, ne može kao propis niže pravne snage od zakona biti valjani pravni osnov za obradu ličnih podatka podnosioca Zahtjeva za zaštitu prava,bez obzira na činjenicu što je propisana dužnost za nadležne subjekte (policiju i operatora) da sprovode mjere propisane Nacionalnim programom shodno čl.139 st.2 Zakona o vazdušnom saobraćaju. U konkretnom slučaju jasno je da davanje na korišćenje ličnih podataka X.X. vršeno na nezakonit način suprotno čl.2st.1, čl.10 i čl.17 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti u vezi sa čl.144 Zakona o vazdušnom saobraćaju. Dakle, davanje na korišćenje ličnih podataka ovog lica od strane policije Agenciji za nacionalnu bezbjednost na osnovu propisa koji nije zakon i koji je označen stepenom tajnosti, došlo je do povrede prava na zaštitu ličnih podataka ovog lica. Bitno je naznačiti da podzakonskim aktima kojima se detaljnije uređuju određeni postupci, procedure , mjere i tsl. ne može i ne smije biti propisana obrada ličnih podataka ukoliko osnov za obradu u smislu čl. 9 st.1 t.2 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti ne postoji u zakonu koji taj akt bliže razrađuje. Postupak donošenja podzakonskih akata znatno je jednostavniji i podložniji izmjenama nego što je donošenje zakona pa se u tom kontekstu ostavlja mogućnost da se javnopravnom organu uredi obrada ličnih podataka koja je u direktnoj suprotnosti sa važećim zakonom,a što je u konkretnom slučaj.

Saglasno prednje izloženom, jasno je i da pisana saglasnost X.X. na obrascu Saglasnost za sprovođenje bezbjednosne provjere “Background Check”, iako je prethodno usmeno obaviješten da će se vršiti dodatna bezbjednosna provjera od strane Agencije za nacionalnu bezbjednost, a što se utvrđuje na osnovu uvida u Zapisnik sa sastanka SeRB od 11.08.2022. godine, ne može biti valjani pravni osnov za obradu ličnih podataka ovog lica shodno čl.10 st.1 a u vezi čl.9 st.1 t. 6 Zakona o zaštiti podataka. Ovo iz razloga jer se “*potpisom daje saglasnost da se zbog potrebe posla izvrši provjera biografije, što uključuje i provjeru krivične i kaznene evidencije*”, a ne za bezbjedonosnu provjeru od strane Agencije za nacionalnu bezbjednost. Saglasnost data na prednje navedeni način ne može biti dobrovoljna a što je neophodan zakonski uslov iz čl9.st.1 t6. Zakona, jer ne davanje saglasnosti podrazumijeva za to lice negativne posljedice, odnosno uslov za prekid radnog odnosa.

Pred navedenog Savjet Agencije nalazi da Zakonom o vazdušnom saobraćaju nisu propisane odredbe kojim su uređuju mjere zaštite zakonitih interesa lica u slučaju ne ispunjavanja uslova za dobijanje ID kartice, kao što je to navedeno u čl.23 st.6 i 7 Zakona o graničnoj kontroli a u vezi sa čl. 15a Zakona o zaštiti podataka o ličnosti.

Iz sprovedenog nadzora nedvosmisleno proizilazi da postoji naglašena potreba za propisivanjem jasnog zakonskog okvira u vezi postupka i uslova provjere određene kategorije lica za omogućavanje pristupa u strogo kontrolisan pristup i zaštićene zone u civilnom vazdušnom saobraćaju, kako bi se osigurala adekvatna zaštita ličnih podataka i usklađenost sa ustavnim i zakonskim garancijama.

Pri donošenju ovakve odluke Savjet Agencije je imao u vidu Mišljenje Zaštitnika ljudskih prava i sloboda Crne Gore, br.226/23 od 19.oktobra 2023.godine dato po Pritužbi X.X. na postupanje policije prilikom provjere podobnosti za izadavanje ID kartice.

U skladu sa članom 71 Zakona o zaštiti podataka o ličnosti izrečene su mjere koje granična policija mora preduzeti kako bi otklonila nepravilnosti u obradi ličnih podataka podnosioca Zahtjeva za zaštitu prava.

Vezano za ostale navode iz Prigovora, Savjet Agencije ukazuje da Agencija nije nadležna da utvrđuje pravilnost sačinjavanja i način donošenja upravnih akata shodno , odnosno zakonitost postupanja policije po osnovu pritužbe shodno čl.32 Zakona o unutrašnjim poslovima.

Na osnovu izloženog Savjet Agencije je odlučio kao u izreci rješenja.

**Pravna pouka:** Protiv ovog Rješenja može se pokrenuti Upravni spor u roku od 20 dana od dana prijema.

**SAVJET AGENCIJE:**

Predsjednik, mr Željko Rutović

**Dostavljeno:**

* Podnosiocu prigovora, adv.Čejović
* Regionalni centar Granične policije Centar
* Odsjeku za nadzor
* Odsjeku za predmete i prigovore