

Matej Kovačič




Datum: 15. december 2009

Ministrstvo za javno upravo
Tržaška cesta 21
1000 Ljubljana

Zadeva: odgovor na poziv glede izrekanja o navedbah stranskega udeleženca v postopku po ZDIJZ (št. 090-70/2009/10)

Spoštovani,

Podpisani Matej Kovačič, stanujoč  sem v okviru postopka o odločanju o dostopu do informacij javnega značaja dne 10. 12. 2009 prejel poziv, da se izrečem o navedbah stranskega udeleženca v postopku, podjetja *Microsoft Ireland Operations Limited*.

Microsoft Ireland Operations Limited v svojem mnenju navaja, da nasprotuje razkritju podatkov, ki so po njihovem mnenju podjetja poslovna skrivnost oziroma jih je podjetje Microsoft po tim. subjektivnem kriteriju opredelilo kot poslovno skrivnost. Podjetje Microsoft, ki je poslalo dve mnenji, navaja kateri podatki oziroma dokumenti po njihovem mnenju predstavljajo poslovno skrivnost, v svojem drugem mnenju iz dne 14. oktobra 2009 pa tudi izrecno predlaga, da Ministrstvo za javno upravo zavrne dostop do podatka o številu delovnih postaj iz dokumenta "*Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6*".

Po mojem mnenju mora v postopku Ministrstvo za javno upravo upoštevati dejstvo, da so predmet poslovne skrivnosti lahko samo podatki, ki pomenijo konkurenčno prednost podjetja v kakršnemkoli pogledu in katerih sporočanje neupravičeni osebi, bi škodilo konkurenčnemu položaju podjetja, ne morejo pa biti kot poslovna skrivnost zajeti podatki, ki ne vplivajo na tržni konkurenčni položaj ter zlasti to ne morejo biti podatki o porabi javnih sredstev. Pri tem se opiram tudi na več odločb Informacijskega pooblaščenca RS glede dostopa do informacij javnega značaja.

Po *Zakonu o gospodarskih družbah* imajo poslovni subjekti seveda pravico, da po svoji volji označijo določene informacije za poslovno skrivnost, vendar MJU pozivam, da v postopku po *Zakonu o dostopu do informacij javnega značaja* takšno označitev preizkusi.

Dejstvo je, da je bila podlaga za podpis dveh krovnih pogodb o dobavi programske opreme podjetja Microsoft za organe javne uprave, ki sta predmet mojega zahtevka na podlagi *Zakona o dostopu do informacij javnega značaja*, javno naročilo 2008/P 40. *Zakon o javnem naročanju* (ZJN-2) v 2. odstavku 22. člena določa, da je cena iz ponudbe javni podatek in v primeru merila ekonomsko najugodnejše ponudbe tisti podatki, ki izkazujejo oceno oziroma uvrstitev ponudbe v okviru drugih meril.

22. člen ZJN-2 tako zagotavlja javnost javnih naročil ter s tem omogoča nadzor nad pravilnostjo dela javnega sektorja, kar preprečuje slabo upravljanje, zlorabo oblasti in korupcijo. V javnem interesu je namreč, da sta razvidna namen in način porabe javnih sredstev, vsakdo, ki želi pridobiti javno naročilo, pa se zato mora podrediti posebnemu načinu sklepanja pravnih poslov. Zato se morajo ponudniki pa tudi naročniki blaga in storitev zavedati, da ne morejo pričakovati popolnega varstva poslovne skrivnosti v ponudbi in kasneje v pogodbi, ki je sklenjena na podlagi javnega naročila. Zato po mojem mnenju izjema poslovne skrivnosti ob upoštevanju navedenega in tudi upoštevanju 3. odstavka 39. člena *Zakona o gospodarskih družbah*, ki določa, da se za poslovno skrivnost ne morejo določiti podatki, ki so po zakonu javni, ne more priti v poštev.

Prav tako izjema poslovne skrivnosti ne more priti v poštev tudi zaradi 3. odstavka 6. člena *Zakona o dostopu do informacij javnega značaja*, ki izrecno določa, da se ne glede na obstoj izjeme poslovne skrivnosti po 1. odstavku 6. člena ZDIJZ dostop do zahtevane informacije dovoli če gre za podatke o porabi javnih sredstev. S to določbo je tako zakonodajalec še dodatno okrepil nadzorno funkcijo ZDIJZ, saj je izrecno dovolil dostop do zahtevanih informacij javnega značaja, ki predstavljajo poslovno skrivnost, če je so le-te povezane s porabo javnih sredstev.

Prav tako se sklicujem tudi na odločbo Informacijskega pooblaščenca št. 090-42/2009/11 ter na sodbo Upravnega sodišča RS opr. št. U 284/2008-35 iz dne 27. 5. 2009, v kateri je sodišče zapisalo, da "je nadzor javnosti, ki naj bi ga institut transparentnosti zasledoval, to pa je spodbujanje in zagotavljanje učinkovite in poštene konkurence ter smotrno porabo javnih sredstev v postopkih javnega naročanja, mogoče zagotoviti zgolj s tem, da se javnosti omogoči tudi dostop do količine po enoti, saj skupni znesek šele skupaj s podatkom o količini zagotavlja učinkovit nadzor o smotrni

porabi javnih sredstev”.

Na podlagi vsega navedenega Ministrstvu za javno upravo predlagam, da v skladu z 2. odstavkom 22. člena *Zakona o javnem naročanju* (ZJN-2), 3. odstavkom 6. člena *Zakona o dostopu do informacij javnega značaja* ter slovensko pravno prakso (odločbe Informacijskega pooblaščenca, sodba Upravnega sodišča RS opr. št. U 284/2008-35) presodi, da zavrnitev dostopa do informacij javnega značaja na podlagi razloga poslovne skrivnosti v danem primeru ni upravičena ter mi omogoči dostop do informacij, ki so po mnenju podjetja Microsoft poslovna skrivnost.

Podjetje Microsoft je v svojem prvem dopisu poslanem Ministrstvu za javno upravo dne 29. septembra 2009, le-tega tudi zaprosilo, da ga zaradi obstoja možnosti, da bo prosilcu odobren dostop do določenih vsebin pogodb, “*čim prej obvesti o identiteti prosilca, ki je podal zahtevo za dostop do informacij javnega značaja*”. Zato Ministrstvo za javno upravo prosim, da mi čim prej sporoči ali je podjetju Microsoft mojo identiteto razkrilo in če da, na kakšni pravni podlagi.

S spoštovanjem,

Matej Kovačič