



Številka: 090-70/2009/10

Datum: 14.10.2009

Ministrstvo za javno upravo (v nadaljevanju: organ), na podlagi drugega odstavka 22. člena ter 7. člena v povezavi z drugo in tretjo točko prvega odstavka 6. člena Zakona o dostopu do informacij javnega značaja (Ur. l. RS, št. 51/2006 - UPB2 in 117/06 ZDavP2, v nadaljevanju: ZDIJZ) o zahtevi za dostop do informacij javnega značaja prosilca Matej Kovačič, [REDACTED] (v nadaljevanju: prosilec), izdaja naslednjo

ODLOČBO

1. Zahtevi Mateja Kovačiča za posredovanje seznama, vsebine in vrednosti vseh pogodb, ki jih je državna uprava v zadnjem letu sklenila s podjetjem Microsoft **se ugoti** tako, da se prosilcu omogoči dostop do naslednjih dokumentov v celoti:

- MS Business and Services Agreement z dne 14.5.2009;
- MS Enterprise Agreement z dne 14.5.2009;
- Enterprise Obrazec za podpis z dne 14.5.2009;
- Enterprise Obrazec za podpis z dne 23.7.2009;
- Seznam vseh pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 za obdobje 2009-2011 z dne 12.10.2009 in
- Enterprise subscription – Obrazec za izbiro nosilcev podatkov.

2. Zahteva Mateja Kovačiča iz 1. točke **se zavrne** v delu, ki se nanaša na podatke iz naslednjih dokumentov v celoti:

- Dopolnilo CTM 1-LK26OD;
- Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek);
- Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B03;
- Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila 2B1;
- Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B28.

3. Zahtevi Mateja Kovačiča iz 1. točke **se delno ugoti** tako, da se prosilcu omogoči delni dostop do naslednjih dokumentov:

- Dodatek za upravičeno ustanovo, razen podatkov pod točkama 3. in 4;
- Včlanitev v program Enterprise (posredna), razen podatkov pod točkami 1f., 1g., 2., 4. in 5;
- Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 z dne 16.7.2009, razen podatkov v stolpcu: število delovnih postaj;
- Obrazec za podatke o dodatni osebi za stik, razen podatkov pod točkami 1. – 7.;

- Obrazec za podatke o dodatni osebi za stik, razen podatkov - ime in priimek osebe in njen e-poštni naslov v točkah od 1-6 in

- Včlanitev v program Enterprise (posredna), razen podatkov - ime in priimek osebe in njen e-poštni naslov pod točkami 1.d. in 1.g.

4. Zahteva Mateja Kovačiča iz 1. točke, v delu, ki se nanaša na dostop do vsebine in vrednosti posameznih pogodb, ki so jih drugi organi državne uprave sklenili s podjetjem Microsoft v zadnjem letu, **se zavrne.**

5. Posebni stroški postopka niso nastali.

O b r a z l o ž i t e v

I.

Ministrstvo za javno upravo (v nadaljevanju: MJU oziroma organ) je dne 28.8.2009 prejelo zahtevo Mateja Kovačiča (v nadaljevanju prosilec), s katero je v skladu z ZDIJZ zahteval posredovanje seznama, vsebine in vrednosti vseh pogodb, ki jih je državna uprava v zadnjem letu sklenila s podjetjem Microsoft. Navedel je, da se želi z vsebino seznaniti v obliki fotokopije ali elektronske kopije ter da se želi, v skladu s 7. členom ZDIJZ, v primerih, ko dokument vsebuje izjeme po 6. členu ZDIJZ, seznaniti z delno vsebino dokumenta. Prosilec je prosil, da se mu v primeru, da bi bili za posredovanje informacije javnega značaja zaračunani stroški, predhodno sporoči višino stroškov, ki ji namerava organ zaračunati za posredovanje informacij.

II.

Pri obravnavi zahteve prosilca je organ najprej ugotavljal, kateri dokumenti predstavljajo informacijo javnega značaja v zadevi.

ZDIJZ ureja postopek, ki vsakomur omogoča prost dostop in ponovno uporabo informacij javnega značaja, s katerimi razpolagajo državni organi, organi lokalnih skupnosti, javne agencije, javni skladi in druge osebe javnega prava, nosilci javnih pooblastil in izvajalci javnih služb.

Informacija javnega značaja je po določilu prvega odstavka 4. člena ZDIJZ informacija, ki izvira iz delovnega področja organa, nahaja pa se v obliki dokumenta, zadeve, dosjeja, registra, evidence ali dokumentarnega gradiva, ki ga je organ izdelal sam, v sodelovanju z drugim organom ali pridobil od drugih oseb. Iz navedene definicije so razvidni trije osnovni pogoji, ki morajo biti kumulativno izpolnjeni, da lahko govorimo o obstoju informacije javnega značaja, in sicer:

- 1.) informacija mora izvirati iz delovnega področja organa;
- 2.) organ mora z njo razpolagati;
- 3.) nahajati se mora v neki materializirani obliki.

V postopku je bilo ugotovljeno, da je v okviru zadnjega leta¹, to je v obdobju od 28.8.2008 do 28.9.2009, MJU sklenilo dve krovni pogodbi o dobavi programske opreme podjetja Microsoft za organe javne uprave: *MS Business and Services Agreement* z dne 14.5.2009 (v nadaljevanju: MS-BSA) in *MS Enterprise Agreement* z dne 14.5.2009 (v nadaljevanju: MS-EA), pogodbeni stranki katerih je podjetje Microsoft Ireland Operations Limited, Atrium Building Block B, Carmenhall Road, Sandyford Industrial Estate, Dublin 18, Irska (v nadaljevanju: MS Ireland).

Podlaga za podpis predmetnih pogodb za nabavo in vzdrževanje Microsoft programske opreme je bilo javno naročilo z oznako 2008/P 49, ki je bilo izvedeno in oddano po postopku s pogajanjem brez predhodne objave. Pogajanja so potekala z podjetjem Gambit Trade d.o.o., Savska cesta 3A, Ljubljana, ki je ekskluzivni prodajalec programske opreme podjetja Microsoft za velike stranke. Obvestilo o oddaji naročila je objavljeno na svetovnem spletu, v okviru Portala javnih naročil², št. objave JN 6659/2009 z dne 18.8.2009 (v nadaljevanju: obvestilo o oddaji naročila).

Ministrstvo za javno upravo je predmetno naročilo izvedlo v imenu in za račun naročnikov, ki so navedeni v razpisni dokumentaciji in sicer v skladu z njihovimi pooblastili.³ Ministrstvo za javno upravo je po izvedenem postopku podpisalo dve krovni pogodbi: MS-BSA in MS-EA, ki določata pogodbeno razmerje t.i. Microsoftovega količinskega licenciranja, posamezni naročniki pa so se na podlagi doseženih pogojev in cen odločili, ali bodo dejansko pristopili k podpisu pogodbe ali ne.

Čeprav se zahteva prosilca nanaša izrecno na pogodbe "državne uprave", jo je organ obravnaval širše in sicer kot pogodbe, ki se nanašajo, ne zgolj na državne organe, temveč tudi na preostale organe javne uprave. Navedeni krovni pogodbi sta bili namreč sklenjeni na podlagi pooblastil, ki so jih dali predvsem tudi drugi organi javne uprave (npr. tudi občine, skladi, agencije ipd). Organi javne uprave, ki so dejansko pristopili k podpisu licenčnih pogodb, so razvidni iz dveh dokumentov Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 z dne 16.7.2009 (sestavljen na podlagi včlanitve v program Enterprise Enrollment, katerega nosilec je MJU) in zadnji aktualni Seznam vseh pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 za obdobje 2009-2011 z dne 12.10.2009 (sestavljen na podlagi več včlanitev v program Enterprise Enrollment)⁴. Medtem ko sta bili krovni pogodbi podpisani s podjetjem MS Ireland, so posamezni organi podpisali licenčne pogodbe s podjetjem Gambit Trade d.o.o. kot ekskluzivnim prodajalcem programske opreme podjetja Microsoft za velike stranke. MJU za svoje lastne potrebe k podpisu takšne pogodbe v zadnjem letu ni pristopilo. MJU tudi ne razpolaga z informacijami o vsebini oziroma posamezni vrednosti pogodb, ki so bile individualno sklenjene s strani drugih organov javne uprave.

¹ Organ je prejel zahtevo prosilca dne 28.8.2009.

² Povezava: <http://www.enarocanje.si/pregledobjav.asp>

³ Pooblastila so bila podana v skladu s 16. členom Zakona o javnem naročanju (Uradni list RS št. 128/2006, 16/2008, 34/2008; ZJN-2).

⁴ Razlog za več včlanitev v program Enterprise Enrollment je bil poslovne narave (pridobitev več dodatnih ugodnosti).

Glede skupne vrednosti predmetnih pogodb, je iz obvestila o oddaji naročila na Portalu javnih naročil razvidno (glej Oddelek V, točko V.4), da je bila kot začetna skupna ocenjena vrednost naročila naveden znesek 8.708.577,00 EUR brez DDV, nanaša pa se na obdobje 36 mesecev oz. 3 let. Dejanska skupna vrednost pogodbe na dan 12.10.2009 za 81 pristopnikov znaša 6.976.280,38 EUR (glej Seznam vseh pristopnikov z dne 12.10.2009).

Sestavni del navedenih dveh krovnih pogodb MS-BSA in MS-EA predstavljajo tudi naslednja dopolnila:

- Enterprise Obrazec za podpis z dne 14.5.2009;
- Dodatek za upravičeno državno ustanovo;
- Dopolnilo CTM 1-LK26OD;
- Enterprise Obrazec za podpis z dne 2.7.2009;
- Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek);
- Včlanitev v program Enterprise (posredna);
- Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 z dne 16.7.2009;
- Seznam vseh pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 za obdobje 2009-2011 z dne 12.10.2009;
- Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B03;
- Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila 2B1;
- Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B28;
- Obrazec za podatke o dodatni osebi za stik;
- Enterprise in Enterprise subscription – Obrazec za izbiro nosilcev podatkov; in
- Enterprise Obrazec za podpis z dne 23.7.2009.

Organ ugotavlja, da zgoraj navedeni dokumenti predstavljajo dokumente, ki so predmet zahteve prosilca in da ti dokumenti izpolnjujejo vse kriterije za informacijo javnega značaja po ZDIJZ, saj gre za informacije, ki izvirajo iz delovnega področja organa, organ z njimi razpolaga in se nahajajo v materializirani obliki. V nadaljevanju je organ preveril, ali je dostop do zahtevanih dokumentov potrebno zavrniti na podlagi katerega izmed enajstih zakonsko določenih razlogov iz prvega odstavka 6. člena ZDIJZ.

III.

Organ lahko prosilcu zavrne dostop do zahtevane informacije:

- v skladu z 2. točko prvega odstavka 6. člena ZDIJZ, kadar gre za podatek, ki je opredeljen kot poslovna skrivnost v skladu z Zakonom o gospodarskih družbah (ZGD-1, Uradni list RS, št. 42/06 s spremembami in dopolnitvami); in
- v skladu s 3. točko prvega odstavka 6. člena ZDIJZ tudi v primeru, če se zahteva nanaša na osebni podatek, katerega razkritje bi pomenilo kršitev varstva osebnih podatkov v skladu Zakonom o varstvu osebnih podatkov (Uradni list RS, št. 86/04, 113/05 in 67/07, v nadaljevanju ZVOP-1).

Ne glede na določbo prvega odstavka 6. člena ZDIJZ, ki določa izjeme od prostega dostopa, pa organ v skladu s 1. alinejo tretjega odstavka 6. člena ZDIJZ dostop do zahtevane informacije dovoli, če gre za

podatke o porabi javnih sredstev ali podatke, povezane z opravljanjem javne funkcije ali delovnega razmerja javnega uslužbenca, razen v primerih iz 1. in 5. do 8. točke prvega odstavka ter v primerih, ko zakon ki ureja javne finance ali zakon, ki ureja javna naročila, določata drugače.

IV.

V postopku dostopa do informacij javnega značaja na podlagi pisne zahteve se v skladu z drugim odstavkom 15. člena ZDIJZ subsidiarno uporabljajo določbe Zakona o splošnem upravnem postopku (Uradni list RS, št. 24/06 – UPB, 105/06 – ZUS-1 in 126/07; v nadaljevanju: ZUP). V skladu z ZUP mora organ po uradni dolžnosti skrbeti za to, da se postopka udeležijo vsi tisti, na katerih pravice ali pravne koristi bi lahko vplivala odločitev organa. V postopek je torej potrebno pritegniti vse tiste subjekte, katerih pravice ali pravne koristi bi z ugoditvijo zahtevi za dostop do informacij javnega značaja utegnile biti prizadete in jim omogočiti udeležbo v postopku.

Na podlagi 44. člena ZUP v povezavi s 43. členom ZUP je organ zato pozval k vključitvi v postopek kot stranskega udeleženca stranko pogodb MS-BSA in MS-EA, ki je MS Ireland, iz razloga, ker bi slednja lahko imela v postopku pravni interes.

Na poziv za udeležbo v postopku je stranski udeleženec, po svojem pooblaščenju odvetniku [REDACTED] [REDACTED] iz Odvetniške pisarne [REDACTED], dne 21.9.2009 odgovoril (dopis št. 090-70/2009/5), da se želi vključiti v postopek, saj ima kot podpisnik zgoraj navedenih pogodb pravni interes za sodelovanje v postopku in napovedal, da bo uveljavljal izjemo od načela prostega dostopa do informacij javnega značaja po 2. točki prvega odstavka 6. člena ZDIJZ, saj se predmetna zahteva nanaša tudi na podatke, ki predstavljajo poslovno skrivnost.

V.

Organ je dne 29.9.2009 (dopis št. 090-70/2009/7) prejel mnenje stranskega udeleženca glede razkritja vsebine pogodb in dne 14.10.2009 dopolnitev mnenja (dopis št. 090-70/2009/9). Stranski udeleženec v mnenjih navaja, da nasprotuje razkritju celotne vsebine sklenjenih pogodb in dokumentov, ki so njihov del, saj določeni podatki v njih predstavljajo izjeme v skladu s 6. členom ZDIJZ, na podlagi katerih mora naslovni organ prosilcu zavrniti dostop do zahtevane informacije. Tako izjemo na podlagi druge točke prvega odstavka 6. člena ZDIJZ predstavljajo podatki, ki so v skladu z zakonom, ki ureja gospodarske družbe, opredeljeni kot poslovna skrivnost; v skladu s prvim odstavkom 39. člena ZGD-1 so to podatki, za katere tako določi družba s pisnim sklepom.

Stranski udeleženec navaja, da takšno pisno odredbo družbe v konkretnem primeru predstavlja 4. poglavje pogodbe MS-BSA z naslovom "Zaupnost". Družba stranskega udeleženca je kot obvezne splošne pogoje in določila sprejela pogodbo MS-BSA in jo v nespremenjeni obliki (to je, z enakimi klavzulami določil in pogojev) uporablja že vrsto let. Vsebina splošnih določil in pogojev MS-BSA je v družbi stranskega udeleženca objavljena in dostopna vsem zaposlenim. Vsaka stranka, ki želi s stranskim udeležencem vstopiti v pogodbeno razmerje Microsoftovega količinskega licenciranja ("Microsoft Volume Licensing Agreement") mora sprejeti splošne pogoje in določila MS-BSA. Ker ti

pogoji in določila veljajo za celotno pogodbeno razmerje Microsoftovega količinskega licenciranja, veljajo torej za vse dokumente, sklenjene v okviru takega pogodbenega razmerja. Stranski udeleženec predlaga, da organ prosilcu na tej podlagi zavrne dostop do določenih dokumentov oz. podatkov, ki jih je mogoče razvrstiti v štirih sklope podatkov: i) podatki ki vsebujejo pogoje Microsoftovih pogodb, dosežene s pogajanjem, nadalje ii) podatkov o trženju, ki niso javni; iii) podatki o izdelkih podjetja, ki niso javni oz. so zaupnega značaja in iv) podatki, ki se nanašajo na pogodbenega partnerja oz. stranko stranskega udeleženca in niso javni; konkretno gre za naslednje dokumente oz. dele dokumentov: dokumenta *Dopolnilo CTM 1-LK26OD* v celoti in *Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek)* v celoti; dokument *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B03* v celoti; dokument *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila 2B1* v celoti; dokument *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B28* v celoti; dokument *Dodatek za upravičeno ustanovo* pod točkama 3. in 4; dokument *Včlanitev v program Enterprise (posredna)* pod točkami 1f., 1g., 2., 4. in 5; dokument *Obrazec za podatke o dodatni osebi za stik* pod točkami 1. – 7. in dokument *Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6. z dne 16.7.2009* glede podatkov o številu delovnih postaj.

Dodatno stranski udeleženec navaja, da je potrebno varovati tudi podatke, katerih razkritje bi pomenilo kršitev varstva osebnih podatkov v skladu z zakonom, ki ureja varstvo osebnih podatkov in da so takšni podatki vsebovani v: dokumentu *Dopolnilo CTM 1-LK26OD*; dokumentu *Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek)*; dokumentu *Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 z dne 16.7.2009*; dokumentu *Obrazec za podatke o dodatni osebi za stik* in dokumentu *Včlanitev v program Enterprise (posredna)* pod točkami 1.a., 1.d. in 1.g; ter predlaga, da organ osebne podatke v navedenih dokumentih zavaruje tako, da prosilcu zavrne oziroma prepreči dostop do njih.

VI.

Ker se je stranski udeleženec v postopku skliceval na izjemo poslovne skrivnosti, je organ zahtevane dokumente najprej obravnaval z vidika prvega odstavka 39. člena ZGD-1. Organ je tako najprej presojal, ali so izpolnjene zahteve, ki jih določa ZGD-1 za poslovno skrivnost po subjektivnem kriteriju; namreč na podlagi prvega odstavka 39. člena ZGD-1 je poslovna skrivnost opredeljena kot podatek, ki ga določi družba s pisnim sklepom. S tem sklepom morajo biti seznanjeni družbeniki, delavci, člani organov in druge osebe, ki so dolžne varovati poslovno skrivnost.

Organ ugotavlja, da je pri subjektivnem načinu določitve poslovne skrivnosti dejstvo, kateri podatki bodo opredeljeni kot poslovna skrivnost, odvisno od družbe. Za opredelitev poslovne skrivnosti ni pomembno, kakšen pomen imajo ti podatki objektivno za družbo, temveč subjektivna odločitev družbe, da hoče zavarovati določen podatek kot poslovno skrivnost. Upravičenec sam s svojim aktom in s svojo voljo označi podatek kot zaupen in prepove njegovo neupravičeno sporočanje. Za izpolnitev tega merila mora biti podana izrecna odredba o tem, kateri podatki se štejejo za poslovno skrivnost. Ta odredba je lahko dana bodisi v splošnem aktu, lahko pa je tudi posamična. Odredba je lahko bolj ali manj konkretna, mora pa biti pisna in z njo morajo biti seznanjene osebe, ki so dolžne podatek varovati (B. Zabel, glej Veliki komentar ZGD-1, GV založba, 2006, str. 211 in naslednje). Navedeni akt mora vsebovati tudi podatke o tem, na kakšen način naj bi družba poslovno skrivnost varovala, kar zaradi določnosti in jasnosti zahteva ZGD-1 v prvem odstavku 40. člena. Z načinom varovanja je zlasti mišljeno, da sklep ne le, da določa podatke, ki so poslovna skrivnost, temveč mora določiti tudi, kdo in kako hrani podatke, ter kdo odloča o tem, kdaj in kako se podatki sporočajo drugim osebam. Tem

zahtevam pa lahko dodamo še tretjo, ki velja za vse normativne akte. Odredba ne sme veljati za nazaj. Kršitev poslovne skrivnosti so torej samo tista dejanja, ki so bila kot taka že pred kršitvijo določena z odredbo (več: komentar Zakona o gospodarskih družbah, druga, dopolnjena in spremenjena izdaja, 1. knjiga, urednik prof. dr. Marijan Kocbek, GV Založba, d.o.o., Ljubljana, 2002, str. 195-196). Iz navedenega izhaja tudi, da opredelitev pisnega sklepa iz prvega odstavka 39. člena ZGD-1 ni tako ozka, da bi se izrecno zahteval formalni sklep družbe v skladu z ZGD-1, temveč za tak sklep zadostuje, da družba pisno odredi oziroma določi, kaj šteje za poslovno skrivnost ter kakšen je način varstva poslovne skrivnosti in da so takimi zapisanimi pravili seznanjeni vsi, ki so dolžni varovati opredeljene podatke kot poslovno skrivnost.

V konkretnem primeru je takšna izrecna odredba o določitvi poslovne skrivnosti podana v posamičnem aktu, in sicer v splošnih pogodbenih določilih vsebovanih v pogodbi MS-BSA. Dokument MS-BSA v 4. poglavju pod naslovom "Zaupnost" določa podatke, ki so poslovna skrivnost. Pogoji in določila tega poglavja torej predstavljajo odredbo stranskega udeleženca, s katero je le-ta določil, kateri podatki zanj štejejo za poslovno skrivnost. S prejemom določil MS-BSA se tudi vsaka pogodbeni stranka stranskega udeleženca seznanja, katere podatke je dolžna varovati kot poslovno skrivnost in na kakšen način.

Stranski udeleženec je kot obvezne splošne pogoje in določila sprejel pogodbo MS-BSA in jo v nespremenjeni obliki uporablja že vrsto let. Vsebinska splošna določila in pogojev MS-BSA je v družbi stranskega udeleženca objavljena in dostopna tudi vsem zaposlenim. Vsaka stranka, ki želi s stranskim udeležencem vstopiti v pogodbeno razmerje Microsoftovega količinskega licenciranja mora sprejeti splošne pogoje in določila MS-BSA. Ker ti pogoji in določila veljajo za celotno pogodbeno razmerje Microsoftovega količinskega licenciranja, veljajo torej za vse dokumente, sklenjene v okviru takega pogodbenega razmerja. V konkretnem primeru torej za vse zgoraj naštetih dokumente - pogodbo MS-BSA in vse njene spremembe (amandmaje, dopolnila,...) kakor tudi za licenčno pogodbo (pogodba MS-EA). Vključenost določil pogodbe MS-BSA v MS-EA (in njegove spremembe in dodatke) je izrecno določena tudi v drugem odstavku prve strani pogodbe MS-BSA (glej str. 1 pogodbe MS-BSA). Kršitev navedenih pogodbenih določil za sopogodbnika predstavlja kršitev pogodbe MS-BSA in je sankcionirana kot ostale kršitve pogodbe MS-BSA (npr. odpoved pogodbe, splošna poslovna odškodninska odgovornost).

Na podlagi izrecne pisne odredbe stranskega udeleženca v 4. poglavju pogodbe MS-BSA se je MJU zavezal varovati kot "zaupne podatke" oziroma kot poslovno skrivnost "podatke, ki niso javnega značaja, vendar so strokovno znanje in poslovne skrivnosti v kakršnikoli obliki, ki: i) so označeni kot zaupno, ali ii) za katere razumna oseba ve oziroma razume, da so zaupnega značaja; in vključujejo podatke o izdelkih ali strankah, trženju in promocijah druge stranke, ki niso javni, ter pogoje Microsoftovih pogodb, dosežene s pogajanjem" (točka 4a). Točka 4b. nadalje določa kateri podatki ne štejejo za zaupne, točka 4c. natančno opredeljuje ravnanje z zaupnimi podatki, točka 4d. trajanje obveznosti zaradi zaupnih podatkov, točka 4e. pa pravico do uporabe povratnih informacij.

Organ ugotavlja, da 4. poglavje tipske pogodbe MS-BSA tako predstavlja ustrezen način družbinskega subjektivnega načina varovanja določenih podatkov kot poslovne skrivnosti v skladu z 39. členom ZGD-1 in izpolnjuje vse zakonske pogoje, ki jih za to določa 40. člen ZGD-1; določbe so v pisni obliki, z njimi so bili vnaprej seznanjeni vsi, ki so dolžni varovati podatke kot poslovno skrivnost, natančno

opredeljuje, kateri podatki štejejo za poslovno skrivnost, natančno tudi opredeljuje način varovanja poslovne skrivnosti in odgovornost oseb, ki jo morajo varovati.

Po pregledu dokumentov, ki so predmet te zahteve, organ ugotavlja, da za poslovno skrivnost na podlagi zgoraj navedenega v skladu s 4a. poglavjem MS-BSA štejejo sledeči podatki iz uvodoma naštetih pogodb MS-BSA in MS-EA ter k njima pripadajočih dokumentov: *Dopolnilo CTM 1-LK26OD*; *Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek)*; *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B03*; *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila 2B1* in *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B28*. Vsi navedeni dokumenti vsebujejo pogoje Microsoftovih pogodb, dosežene s pogajanjem in so zato edinstveni, kot taki pa povprečni oziroma razumni osebi nedvomno dajejo vedeti, da so zaupnega značaja. Nadalje za poslovno skrivnost štejejo tudi podatki dokumenta *Dodatek za upravičeno ustanovo*, in sicer podatki pod točkama 3. in 4., ker gre za vsebino podatkov o trženju, ki niso javni, poleg tega pa glede na vsebino, na katero se nanašajo, zanje vsaka razumna oseba ve oziroma razume, da so zaupnega značaja. Za poslovno skrivnost štejejo tudi podatki iz dokumenta *Včlanitev v program Enterprise (posredna)*. Navedeni dokument pod točkami 1f., 2., 4. in 5. vsebuje tržne podatke in podatke o izdelkih podjetja Microsoft, ki niso javni, glede na vsebino, na katero se nanašajo pa zanje vsaka razumna oseba ve oziroma razume, da so zaupnega značaja. Iz istih razlogov predstavljajo poslovno skrivnost tudi podatki o številu delovnih postaj iz dokumenta *Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6. z dne 16.7.2009*, saj v povezavi s podatki 4. točke dokumenta *Včlanitev v program Enterprise (posredna)*, predstavljajo osnovo za izračun cenovne stopnje, torej gre za tržne podatke in podatke o izdelkih Microsoft, ki niso javni, poleg tega pa glede na vsebino, na katero se nanašajo, zanje vsaka razumna oseba ve oziroma razume, da so zaupnega značaja. Dokument *Včlanitev v program Enterprise (posredna)* pod točko 1g., dokument *Dopolnilo CTM 1-LK26OD* (spodaj) in dokument *Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek)* (spodaj) vsebujejo podatke o pogodbenem partnerju/stranki stranskega udeleženca in niso javni, zato tudi ti podatki štejejo za s strani družbe določeno poslovno skrivnost. Iz vsebinsko enakega razloga za poslovno skrivnost štejejo tudi podatki dokumenta *Obrazec za podatke o dodatni osebi za stik* pod točkami 1. – 7., saj se vsi nanašajo na pogodbeno stranko stranskega udeleženca.

Organ tudi ugotavlja, da noben od navedenih podatkov ni v nasprotju s tretjim odstavkom 39. člena ZGD-1. Navedeni člen ZGD-1 pravi, da kot poslovna skrivnost ne more biti določen podatek, ki je po zakonu javen ali ki pomeni kršitev dobrih poslovnih običajev ali zakona. Noben od zahtevanih dokumentov namreč ne vsebuje takih informacij, ki bi izpolnjevale pogoje iz tretjega odstavka 39. člena ZGD-1.

VII.

Organ ugotavlja, da v skladu s 3. točko prvega odstavka 6. člena ZDIJZ potrebno zavrniti dostop do določenih podatkov zato, ker gre za osebne podatke, katerega razkritje bi pomenilo kršitev varstva osebnih podatkov v skladu z ZVOP-1.

Stranski udeleženec navaja, da je na zgornji podlagi potrebno preprečiti dostop do osebnih podatkov v naslednjih dokumentih: dokumentu *Dopolnilo CTM 1-LK26OD*; dokumentu *Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek)*; dokumentu *Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 z dne 16.7.2009*; dokumentu *Obrazec za podatke o dodatni osebi za stik* in dokumentu *Včlanitev v program*

Enterprise (posredna) pod točkami 1.a., 1.d. in 1.g; ter predlaga, da organ osebne podatke v navedenih dokumentih zavaruje tako, da prosilcu zavrne oziroma prepreči dostop do njih.

Organ ugotavlja, da kar zadeva vsebinsko podobna dokumenta *Dopolnilo CTM 1-LK26OD* in *Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek)*; slednja vsebujeta osebni podatek: ime in priimek osebe, pooblaščenca za zastopanje podjetja (prokurist). Vendar pa tu ne gre za varovane osebne podatke, saj so ti podatki javno dostopni že na podlagi določb Zakona o sodnem registru (Uradni list RS, št. 13/1994 s spremembami in dopolnitvami).⁵

Dokument *Seznam pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 z dne 16.7.2009* vsebuje seznam kontaktnih oseb v organih javne uprave. Gre za imena in priimke fizičnih oseb in v tem smislu za osebne podatke, ki pa so dostopni javnosti na podlagi 1. alineje tretjega odstavka 6. člena ZDIJZ. V danem primeru gre namreč imena in priimke javnih uslužbencev, torej za podatke, ki so povezani z "opravljanjem javne funkcije ali delovnega razmerja javnega uslužbenca".

Dokument *Obrazec za podatke o dodatni osebi za stik* vsebuje osebne podatke "osebe za stik", zato je organ brisal ime in priimek osebe in njen e-poštni naslov v točkah od 1-6 navedenega dokumenta. Kar zadeva dokument *Včlanitev v program Enterprise (posredna)* organ ugotavlja, da gre pri osebnih podatkih navedenih v okviru točke 1.a za osebne podatke javnega uslužbenca MJU (ime in priimek in e-poštni naslov), ki so dostopni javnosti na podlagi 1. alineje tretjega odstavka 6. člena ZDIJZ; da podatki iz točke 1.g - ime in priimek osebe za stik ter e-poštni naslov - uživajo posebno varstvo in da se dostop do njih zavrne na podlagi 3. točke prvega odstavka 6. člena ZDIJZ. Vendar pa preostali osebni podatki iz te točke niso varovani iz razloga, ker gre za ime in priimek oseb, pooblaščenih za zastopanje podjetja (prokurist oz. direktor), torej osebne podatke, ki so javno dostopni že na podlagi določb Zakona o sodnem registru, zato dostopa do njih ni mogoče zavrni na podlagi 3. točke prvega odstavka 6. člena ZDIJZ, saj ne gre za osebne podatke varovane na podlagi določb ZVOP-1.

VIII.

Ker je organ ugotovil, da se v zahtevanih dokumentih nahajajo tudi podatki, ki v skladu z 2. oziroma s 3. točko prvega odstavka 6. člena ZDIJZ predstavljajo izjemo od prostega dostopa do informacij javnega značaja, je organ na koncu preveril ali je prosilcu mogoče zagotoviti delni dostop v skladu z 7. členom ZDIJZ, ki določa, da organ v primeru, ko dokument ali njegov del le delno vsebuje informacije iz prvega odstavka 6. člena ZDIJZ in jih je mogoče izločiti iz dokumenta, ne da bi to ogrozilo njegovo zaupnost, izloči te informacije iz dokumenta ter seznanil prosilca z vsebino preostalega dela dokumenta.

Organ ugotavlja, da delnega dostopa ni mogoče zagotoviti do naslednjih dokumentov, ki vsebujejo poslovne skrivnosti, ne da bi to ogrozilo njihovo zaupnost: *Dopolnilo CTM 1-LK26OD*; *Dopolnilo CTM 1-LK26OD (Popravek)*; *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B03*; *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila 2B1* in *Včlanitev Enterprise Enrollment ID dopolnila B28*. Zaradi navedenega je potrebno dostop do teh dokumentov zavrni v celoti.

⁵ Glej npr. odločbo Informacijskega pooblaščenca št. 090-26/2009.

Prosilcu se lahko omogoči delni dostop do preostalih zahtevanih informacij, ki vsebujejo varovane podatke in sicer tako, kot izhaja iz izreka.

V preostalem se zahtevi prosilca ugoti tako, da se mu omogoči dostop do celotne vsebine dokumentov (obe krovni pogodbi: *MS-BSA* in *MS-EA*; *Enterprise Obrazec za podpis z dne 14.5.2009*; *Enterprise Obrazec za podpis z dne 23.7.2009*; *Seznam vseh pristopnikov k pogodbi Microsoft Enterprise Agreement 6.6 za obdobje 2009-2011 z dne 12.10.2009* in *Enterprise in Enterprise subscription – Obrazec za izbiro nosilcev podatkov*).

IX.

Organ mora ob izdaji odločbe odločiti tudi o posebnih stroških, ki so nastali v zvezi z odločanjem v upravnem postopku. V predmetnem postopku posebni stroški postopka niso nastali.

POUK O PRAVNEM SREDSTVU: Zoper odločbo je dopustna pritožba v roku 15 dni od dneva vročitve odločbe. Pritožba se vložijo pisno ali ustno na zapisnik na Ministrstvo za javno upravo, Tržaška cesta 21, Ljubljana, nasloviti pa jo je potrebno na Informacijskega pooblaščenca, Vošnjakova 1, 1000 Ljubljana in je prosta plačila upravne takse. Če je pritožba poslana priporočeno po pošti, se šteje, da je pravočasna, če je oddana na pošto zadnji dan pritožbenega roka. O pritožbi odloča Informacijski pooblaščenec.

Pripravila:

[REDACTED]

sekretarka




Irma Pavlinič Krebs
MINISTRICA

Vročiti:

- Matej Kovačič, [REDACTED] - osebno
- [REDACTED], odvetnik - osebno