Агенцијата за заштита на правото на слободен пристап до информациите од јавен карактер, врз основа на член 109 став 9 од Законот за општата управна постапка (“Службен весник на Република Македонија“ бр. 124/2015), а согласно член 27и член 34 став 1 од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер (“Службен весник на Република Северна Македонија“ бр. 101/2019), и согласно Упатството за спроведување на Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер (“Службен весник на Република Северна Македонија“ бр.60/20), постапувајќи по Жалбата изјавена од В. М. од Скопје, поднесена против Решението на Министерството за одбрана, по предметот Барање за пристап до информации од јавен карактер, на 23.09.2024 година, го донесе следното

**Р Е Ш Е Н И Е**

1. Жалбата изјавена од В. М. од Скопје, поднесена против Решението на Министерството за одбрана бр.04-2718/2 од 12.09.2024 година, заведена во Агенцијата под бр.08-241 на 13.09.2024 година, по предметот Барање за пристап до информации од јавен карактер, **СЕ УВАЖУВА.**

**2. Решението на Имателот на информации бр. 04-2718/2 од 12.06.2024 година СЕ ПОНИШТУВА.**

1. **Предметот се враќа на повторно постапување пред првостепениот орган.**
2. **Имателот на информации е должен да го спроведе ова Решение во рок од 15 дена од денот на неговиот прием и за истото да ја извести Агенцијата.**

**О Б Р А З Л О Ж Е Н И Е**

В. М. од Скопје, како што е наведено во Жалбата, на 21.08.2024 година поднел Барање за пристап до информации од јавен карактер до Министерството за одбрана, со кое побарал по е-маил да му се достави фотокопија или електронски запис од следната информација:

„Фотокопии од записниците од кадровските совети на ниво бригада или повисоко со кои се предлага порано (предвремено) унапредување на С. Л. од бригаден генерал во генерал-мајор, согласно одредбите и постапката утврдени во член 61 од Законот за служба во Армијата на Република Северна Македонија.“

Постапувајќи по ова Барање, Имателот на информации до Барателот му доставил Решение бр.04-2718/2 од 12.09.2024 година со кое Барањето на Барателот се уважува. Во Решението е наведено: „...Имателот на информацијата Министерството за одбрана на Република Северна Македонија Ви доставува електронски одговор на бараната информација (согласно избраниот начин на достава) по следното прашање: ... Согласно барањето за пристап до информации од јавен карактер доставено од В.М. 09-2718/1 од 22.08.2024 година, Ве известуваме дека одговорот на Генералштабот на Армијата е дека во наведениот случај е постапено согласно Законот за одбарана и Законот за служба во Армијата.“

Незадоволен од горенаведеното Решение, Барателот на информации на 13.09.2024 година поднесе Жалба до Агенцијата, заведена во архивата на Агенцијата под бр.08-241. Во Жалбата е наведено: „...На 12 септември 2024 година добив одговор од имателот на информацијата по електронска пошта. Во одговорот, имателот целосно го уважил моето барање. Но покрај тоа, наместо бараната информација, имателот се впушта во наративно објаснување кое нема никаква врска со описот на информацијата која се бара во нашето барање за пристап .... Сметам дека имателот не постапил согласно Законот за пристап до информации од јавен карактер бидејќи иако не го одбил моето барање, сепак не ми ја доставил и бараната информација. Барам од Агенцијата за заштита на правото на пристап до информации од јавен карактер да постапи по предметот со цел имателот да одговори по директното прашање/барана информација во Барањето за пристап до информации и да ми ги достави бараните документи.“.

Агенцијата со електронски допис бр. 08-241 од 13.09.2024 година ја препрати Жалбата до Имателот на информации и побара во рок од 7 дена да се произнесе по истата и до Агенцијта да ги достави сите списи во врска со предметот.

Имателот на информации на 19.09.2024 година до Агенцијата преку е-маил достави Одговор на жалба бр.08-2992/1 од 18.09.2024 година, заведен во Агенцијата под бр.08-241. Во Одговорот е наведено: „..Ве известуваме за следното: Согласно Барањето за добивање на фотокопии од записниците од кадровските совети со кои се водела и предлагала постапката за унапредување, како и по поднесентата жалба, Министерството за одбрана Ве известува дека постапката и процедурата е водена од страна на Генералштабот на Армијата, како и дека составот на кадровскиот совет и записниците се од класифициран карактер.“

Агенцијата за заштита на правото на слободен пристап до информациите од јавен карактер, постапувајќи согласно одредбите од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер, ја разгледа Жалбата изјавена од Барателот на информацијата, истата **ЈА УВАЖИ, Решението го поништи и предметот го врати на повторно постапување пред првостепениот орган,** поради следното:

По разгледувањето на Жалбата и сите списи во врска со предметот, Агенцијата утврди дека Имателот на информации не постапил целосно по Барањето на Барателот согласно одредбите на Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер, поради следните причини:

Согласно член 3 став 1 алинеја 2 од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер, „информација од јавен карактер“ е **информација во која било форма што ја создал или со која располага** имателот на информацијата согласно со неговите надлежности.

Во врска со оспореното Решение, Агенцијата утврди дека, Имателот на информации при постапување по Барањето за пристап до информации од јавен карактер погрешно го применил материјалното право и Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер како Lex specialis.

 Во конкретниот случај, Имателот на информации при донесување на оспореното Решение, Барањето го уважува со образложението дека „е постапено согласно Законот за одбрана и Законот за служба во Армијата“, додека во Одговорот на жалба бр.08-2992/1 од 18.09.2024 година наведува дека „составот на кадровскиот совет и записниците се од класифициран карактер“.

Во член 6 став 1 алинеја 1 од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер, е утврдено дека „информација која врз основа на закон претставува класифицирана информација со соодветен степен на класификација“. Но во став 3 од истиот член се вели: „По исклучок од ставот 1 на овој член имателите на информации ќе одобрат пристап до информација, по задолжително спроведениот тест на штетност со кој ќе се утврди дека со објавувањето на таквата информација последиците врз интересот кој се заштитува се помали од јавниот интерес утврден со закон што би се постигнал со објавувањето на информацијата.“

Тоа значи дека исклучоците од член 6 став 1 не се апсолутни и во одредени случаи, по спроведен тест на штетност може да се утврди дека со објавувањето на таквата информација последиците врз интересот кој се заштитува се помали од јавниот интерес утврден со закон што би се постигнал со објавувањето на информацијата.

Доколку, Имателот на информации согласно горенаведеното утврди дека бараната информација е исклучок од член 6 став 1 од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер, е должен да донесе решение со кое жалбата ќе ја одбие согласно член 20 став 1 од истиот Закон, со спроведување на задолжителниот тест на штетност, како задолжителна постапка, со која се утврдува кои се тие интереси кои се заштитуваат.

Горенаведената должност произлегува од членот 6 став 3 од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер, во кое е наведено дека: „По исклучок од ставот 1 на овој член имателите на информации ќе одобрат пристап до информација, по задолжително спроведениот тест на штетност со кој ќе се ќе се утврди дека со објавувањето на таквата информација последиците врз интересот кој заштитува се помали од јавниот интерес утврден со закон што би се постигнал со објавувањето на информацијата.“

При повторното постапување, Имателот е должен да одново да постапува по Барањето на Барателот согласно укажувањата на Агенцијата согласно одредбите од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер и исто така до Агенцијата да достави доказ за класификацијата на документот, со соодветен печат на класификацијата, датум за класификацијата и евентуално декласификација или рекласификација на истиот.

 Поради погоре наведеното, Агенцијата за заштита на правото за слободен пристап до информации од јавен карактер одлучи како во диспозитивот на ова Решение.

Ова Решение е конечно во управната постапка и против него нема место за жалба.

**ПРАВНА ПОУКА:** Против ова Решение странката може да поведе управен спор пред Управниот суд во рок од 30 дена.

 **Директор,**

 **Пламенка Бојчева**