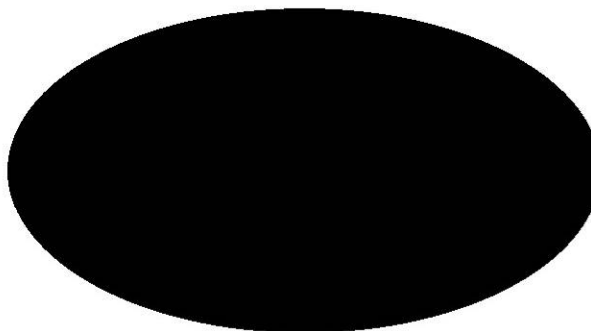


Janowiec Kościelny, dnia 8 stycznia 2021 r.

URZĄD GMINY
JANOWIEC KOŚCIELNY
13-111 Janowiec Kościelny



Znak pisma: FP.1431.4.44.2020

Decyzja

Na podstawie art. 16 ust. 2 w związku z art. 14 ust. 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej (Dz. U. z 2016 r. poz. 1764) oraz art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2020 r. poz. 256), po rozpatrzeniu wniosku [REDAKCYJA] [REDAKCYJA] w imieniu którego wystąpił [REDAKCYJA], o dostępie do informacji publicznej,

Odmawiam

udostępnienia informacji, w następującym zakresie:

- 1) Jakie były warunki umowy tj. wysokość prowizji i marż dla poszczególnych serii obligacji?

Uzasadnienie

Wnioskodawca zażądał na podstawie ustawy o dostępie do informacji publicznej, informacji publicznej w postaci treści warunków emisji wszystkich serii obligacji wyemitowanych przez Gminę Janowiec Kościelny, kiedy została podpisana umowa emisyjna oraz czy zostały złożone inne oferty. Zakres informacji dotyczy:

- 1) Kiedy została podpisana umowa emisyjna i z jakim podmiotem?
- 2) Jakie były warunki umowy, tj. wysokość prowizji i marż dla poszczególnych serii obligacji?
- 3) Czy zostały złożone inne oferty, a jeżeli tak to jakie podmioty je złożyły i jakie oferowały prowizje i marże dla poszczególnych serii obligacji?

Jak czytamy we wniosku, celem uzyskania informacji w zakresie złożonych ofert, a następnie poznania szczegółowych warunków umowy pomiędzy jednostką sektora finansów publicznych a oferentem, będzie wykorzystywane w procesie wyceny obligacji będących w portfelu banku - Wnioskodawcy. Informacja objęta niniejszym wnioskiem w istocie służyć będzie komercyjnemu wykorzystaniu na potrzeby Wnioskodawcy, który dostarczone informacje o danych finansowych jednostki samorządu terytorialnego wykorzysta do własnych celów przy oferowaniu warunków emisji obligacjach komunalnych. Dokonując analizy przedmiotowego wniosku organ rozważył, że żądane przez wnioskodawcę informacje będą wykorzystane w przyszłości w celach komercyjnych.

Świadczenie przez bank Wnioskodawcy określonego rodzaju usług – emisja obligacji komunalnych, odbywają się odpłatnie, a zatem pozyskane od jednostki samorządu terytorialnego szczegółowe informacje pozwolą – Wnioskodawcy na prowadzenie komercyjnej działalności gospodarczej. Treści finansowe zawarte we wniosku są w pewien sposób przesłankami interesu publicznego lecz nie sposób pominąć usług świadczonych przez bank odpłatnie.

Udzielając częściowej odpowiedzi na wniosek, Organ wskazał w odpowiedzi informacje zawarte w złożonych ofertach oraz datę zawarcia umowy emisyjnej z podmiotem. Dokumentem źródłowym będącym podstawą podjęcia jakichkolwiek działań w sprawie emisji obligacji komunalnych przez Gminę Janowiec Kościelny w 2020 r. jest uchwała organu stanowiącego Nr XII/91/2020 z dnia 19 marca 2020 r. w sprawie emisji obligacji komunalnych w 2020 r. Rada Gminy Janowiec Kościelny ściśle określiła warunki emisji obligacji, ilość serii, jednostkową cenę nominalną, okres wykupu poszczególnych serii. Przedmiotowa uchwała umieszczona jest w Biuletynie Informacji Publicznej Gminy Janowiec Kościelny w zakładce – akty prawne link:
http://bip.janowieckoscielny.warmia.mazury.pl/system/obj/9692_URG_91_2020.pdf.

Pytanie postawione w punkcie 2 wniosku, dotyczą spraw uregulowanych umową pomiędzy Gminą Janowiec Kościelny a Domem Maklerskim Banku BPS SA w Warszawie, która w zawiera klauzulę poufności i bez zgody drugiej strony, żadne treści zawarte w umowie nie mogą być udostępnione osobie postronnej.

Gmina Janowiec Kościelny w październiku 2020 r. udzielała informacji w trybie art. 23 ust. 1 pkt 4 w związku z art. 6 ust. 2 ustawy z dnia 25 lutego 2016 r. o ponownym wykorzystywaniu informacji sektora publicznego (Dz. U. z 2019 r. poz. 1446) w zakresie dotyczącym warunków emisji obligacji komunalnych w 2020 r. Zarówno odpowiedź na wniosek oraz decyzja o odmowie (w części) udzielenia informacji znajduje się na stronie BIP gminy w zakładce - Wnioski o ponownym wykorzystaniu informacji publicznej, link:

http://bip.janowieckoscielny.warmia.mazury.pl/system/obj/10176_Odpowiedz.pdf

Z uwagi na to, że żądania Wnioskodawcy zawarte w punkcie 2 są zbieżne ze złożonym wnioskiem w październiku 2020 r., odpowiedź musi być identyczna, jak w poprzednim rozstrzygnięciu.

Gmina wystąpiła z wnioskiem do Domu Maklerskiego o możliwość udzielenia żądanych informacji, strona poinformowała, że zgodnie z § 13 Umowy w sprawie przygotowania i przeprowadzenia emisji obligacji Dom Maklerski Banku BPS SA nie wyraża zgody na udostępnianie danych objętych umową. Działanie powyższe jest dopuszczalną formą ograniczenia dostępu do informacji przy wnioskowanym ubieganiu się o dostęp do informacji publicznej, zgodnie z art. 5 ust. 2 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej. Przepis ten ogranicza prawo do informacji publicznej ze względu na tajemnicę przedsiębiorcy. Tajemnica przedsiębiorcy/przedsiębiorstwa ma niebagatelne znaczenie i ogromną wartość. Tajemnice podlegają szczególnej, pilnej ochronie i muszą być zabezpieczone przed dostępem osób nieuprawnionych. Może się jednak zdarzyć, iż tajemnice te zostaną udostępnione osobom niepowołanym i to w świetle przepisów prawa. Przykładem sytuacji, w której tajemnice przedsiębiorstwa są narażone na ujawnienie osobom trzecim, są postępowania sądowe i administracyjne, audyty przeprowadzane przez zewnętrzne podmioty oraz postępowania prowadzone przed Urzędem Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

Podstawowa definicja tajemnicy przedsiębiorstwa została zawarta w Dyrektywie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/943 z dnia 8 czerwca 2016 roku. Zgodnie z jej treścią tajemnicą przedsiębiorstwa są wszystkie informacje, które: „są poufne w tym sensie, że jako całość lub w szczególnym zestawie i zbiorze ich elementów nie są ogólnie znane lub łatwo dostępne dla osób z kręgów, które zwykle zajmują się tym rodzajem informacji; mają wartość handlową dlatego, że są objęte tajemnicą; poddane zostały przez osobę, która zgodnie z prawem sprawuje nad nimi kontrolę, rozsądnym, w danych okolicznościach, działaniom dla utrzymania ich w tajemnicy”. Z definicji tej jednoznacznie wynika, iż za tajemnicę przedsiębiorstwa może zostać uznany każdy rodzaj informacji, niezależnie od jej typu, o ile spełnia wskazane powyżej wymogi. Jednym z podstawowych warunków jest ścisła ochrona informacji stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa przed dostępem osób trzecich.

Ponadto w art.5 ust. 1 ustawy o dostępie do informacji publicznej, wskazano również na ograniczenie w zakresie informacji sektora publicznego, których wytworzenie przez podmioty zobowiązane nie należy do zakresu ich zadań publicznych określonych prawem. Z kolei pojęcie „szczególnie istotnego interesu publicznego” jest jednak pojęciem niedookreślonym, którego zakres wyznaczany jest przez orzecznictwo oraz doktrynę. W przypadku, gdy w ocenie organu szczególna istotność dla interesu publicznego nie została wykazana, właściwy organ jest zobowiązany samodzielnie ocenić występowanie tej przesłanki. Zatem udostępnienie informacji publicznej skorelowane jest z obowiązkiem wykazania szczególnej istotności dla interesu publicznego w zakresie żądania objętego wnioskiem. W przypadku negatywnej oceny, organ jest obowiązany wydać decyzję administracyjną odmawiającą udzielenia informacji publicznej, zgodnie z art. 16 ust. 1 tejże ustawy. Odmowa udostępnienia informacji publicznej przez organ władzy publicznej następuje w drodze decyzji. Zgodnie ze stanowiskiem Naczelnego Sądu Administracyjnego, wnioskodawca żądający informacji publicznej dla jej uzyskania powinien wykazać nie tylko, że jest ona ważna dla dużego kręgu potencjalnych odbiorców, ale również, że jej uzyskanie stwarza realną możliwość wykorzystania uzyskanych danych dla poprawy funkcjonowania organów administracji i lepszej ochrony interesu publicznego (wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z 10 stycznia 2014 r., I OSK 2111/13).

Ustalenie wysokości marży emisji obligacji komunalnych z pewnością nie należy do zadań jednostki samorządu terytorialnego, a podmiot świadczący tego typu usługi maklerskie/bankowe nie jest instytucją zobowiązaną do udzielenia informacji publicznie.

Jednocześnie należy zaznaczyć, że gospodarka środkami publicznymi jest jawna, co wynika z art. 33 ust. 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 869 ze zm.). Wszelkie dane dotyczące budżetu Gminy i jego wykonywanie jest jawne. Zaciągnięcie długu w postaci emisji obligacji wykazane zostało w uchwałach Rady Gminy, w tym w Uchwale Nr XII/91/2020 z dnia 19 marca w sprawie emisji obligacji oraz w sprawie wieloletniej prognozy finansowej na lata 2020-2039 i jej zmianach w 2020 r. W uchwałach tych znajdują się szczegółowe dane wraz z wysokością planowanych wykupów obligacji i należnych odsetek, zgodnie z przyjętym harmonogramem spłat. Informacje zawarte ww. dokumentach są jawne i o ile dla przeciętnego obywatela wydają się dość trudne, to dla osoby zajmującej się w sposób zawodowy oceną sytuacji finansowej JST nie powinny stanowić jakiegokolwiek tajemnicy.

Reasumując rozpatrzenie przedmiotowego wniosku, należy stwierdzić, że wskazano stosowne dokumenty, które odpowiadają na zagadnienia wskazane we wniosku (pkt 1 i 3), natomiast w stosunku do pkt 2 wystąpiły przesłanki do odmowy udzielenia informacji publicznej, gdyż tajemnica przedsiębiorstwa stanowi przesłankę do ograniczonego zakresu jej udzielenia.

Mając na uwadze powyższe orzeczono jak w sentencji.

Od niniejszej decyzji przysługuje stronie odwołanie do Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Olsztynie. Odwołanie wnosi się za pośrednictwem tutejszego Organu, w terminie 14 dni od doręczenia decyzji.

W trakcie biegu terminu do wniesienia odwołania strona może się zrzec prawa do wniesienia odwołania wobec organu administracji publicznej, który wydał decyzję. Z dniem doręczenia organowi administracji publicznej oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania przez ostatnią ze stron postępowania, decyzja staje się ostateczna i prawomocna. Nie jest możliwe cofnięcie oświadczenia o zrzeczeniu się prawa do wniesienia odwołania.

Z up. WÓJTA
Włodzisław Stamsal
SEKRETARZ GMINY