

Janowiec Kościelny, dnia 6 października 2020 r.

WÓJT GMINY
JANOWIEC KOŚCIELNY
13-111 Janowiec Kościelny

Znak pisma: FP.1431.1.1.1.2020

Decyzja

Na podstawie 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) oraz art. 104 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2020 r. poz. 256), po rozpatrzeniu wniosku [REDAKOWANE] w imieniu której wystąpił członek Zarządu [REDAKOWANE] [REDAKOWANE] o ponowne wykorzystanie informacji sektora publicznego,

Odmawiam

udostępnienia informacji, w następującym zakresie:

- 1) Wysokość oprocentowania (jeżeli oprocentowanie jest zmienne, proszę o podanie marży ponad stopę WIBOR).

Uzasadnienie

Wnioskodawca zażądał udostępnienia w celu ponownego wykorzystywania, informacji publicznej w postaci treści warunków emisji wszystkich serii obligacji wyemitowanych przez Gminę Janowiec Kościelny, które pozostają nieumorzona na dzień złożenia wniosku, w formie elektronicznej, w postaci skanu lub tekstu dokumentu i przesłanie na adres e-mail [REDAKOWANE]

Zakres informacji dotyczy:

- 1) Oznaczenie serii
- 2) Data emisji lub data przydziału obligacji
- 3) Liczba obligacji danej serii
- 4) Jednostkowa cena nominalna
- 5) Data wykupu
- 6) Wysokość oprocentowania (jeżeli oprocentowanie jest zmienne, proszę o podanie marży ponad stopę WIBOR)
- 7) Podmiot pełniący funkcję agenta emisji obligacji lub oferującego obligacje

Jak czytamy we wniosku, celem ponownego wykorzystania informacji sektora publicznego objętych niniejszym wnioskiem jest ich komercyjne wykorzystanie na potrzeby tworzenia portalu municypalne.pl, który będzie dostarczał informacje o danych finansowych jednostek samorządu terytorialnego i obligacjach komunalnych. Za pośrednictwem portalu będą świadczone odpłatne i nieodpłatne usługi drogą elektroniczną, polegające na dostępie do zasobów portalu, obejmujących dane statystyczne, finansowe i treści prasowe wytworzone przez redakcję portalu. Przewidywane jest również odpłatne wykorzystanie zasobów portalu w innych formach np. poprzez udostępnianie API czy narzędzi do analizy danych w arkuszu kalkulacyjnym.

Dokonując analizy przedmiotowego wniosku organ rozważył, iż żądana przez wnioskodawcę informacja posiada charakter informacji przetworzonej, jak również to, w jaki sposób zamierza wykorzystać uzyskane informacje w przyszłości. Powstanie portalu wiąże się ze świadczeniem

określonego rodzaju usług, w tym świadczonych odpłatnie, a zatem pozyskane od jednostki samorządu terytorialnego szczegółowe informacje pozwolą Spółce – wnioskodawcy na prowadzenie komercyjnej działalności gospodarczej. Wnioskodawca podkreślił też, że portal będzie świadczył nieodpłatnie usługi poprzez dostarczanie informacji obejmujących dane statystyczne, finansowe i treści prasowe, a więc w pewien sposób przesłanki interesu publicznego. Na tę chwilę nie sposób uznać, których usług komercyjnych czy publicznych, będzie zdecydowanie więcej, i nie jest to przedmiotem niniejszej decyzji.

Udzielając częściowej odpowiedzi na wniosek, Organ wskazał dokumenty źródłowe będące podstawą podjęcia jakichkolwiek działań w sprawie emisji obligacji komunalnych przez Gminę Janowiec Kościelny w 2020 r. Odpowiedzi na punkty z wniosku od 1 do 5 można uzyskać z uchwały organu stanowiącego. Uchwałą 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. Wskazano też w odpowiedzi dzień emisji obligacji komunalnych. 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

Pytania postawione w punkcie 6 i 7 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 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 ponowne wykorzystywanie, w trybie art. 6 ust. 2 ustawy o ponownym wykorzystywaniu informacji sektora publicznego. Przepis ten ogranicza prawo do ponownego wykorzystywania 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 ust. 4 pkt 1 art.6 ustawy o ponownym wykorzystaniu informacji sektora publicznego, wskazano również na ograniczenie w zakresie informacji sektora publicznego, których wytworzenie przez podmioty zobowiązane nie należy do zakresu ich zadań publicznych określonych prawem. 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.

Wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 11 czerwca 2019 r. I OSK 1820/17 Odmowa

wyrażenia zgody na ponowne wykorzystywanie informacji sektora publicznego – wskazuje na przesłanki, co jest i co można uznać za informację publiczną lub warunki o niespełnianiu warunków dyrektywy, a zatem i ww. ustawy: „...W art. 2 ust. 2 ustawy o ponownym wykorzystywaniu ustawodawca wskazał, że przez ponowne wykorzystywanie należy rozumieć wykorzystywanie przez osoby fizyczne, osoby prawne i jednostki organizacyjne nieposiadające osobowości prawnej, zwane dalej "użytkownikami", informacji sektora publicznego, w celach komercyjnych lub niekomercyjnych innych niż pierwotny publiczny cel, dla którego informacja została wytworzona. Nie ulega zatem wątpliwości, że przedmiotem unormowań ustawy są informacje sektora publicznego wytworzone "dla celu publicznego". Celem publicznym jest działanie administracji ukierunkowane na realizację interesu publicznego. Cel ten związany jest z wykonywaniem zadań publicznych. Każdy podmiot wykonujący zadania publiczne, wypełniając te zadania zbiera, produkuje, reprodukuje i rozprowadza dokumenty. Dokumenty te wytwarzane są zatem w celu realizacji nałożonych na dany podmiot zadań publicznych. Zatem informacją sektora publicznego w rozumieniu ustawy o ponownym wykorzystywaniu jest taka informacja utrwalona i będąca w posiadaniu podmiotów wskazanych w ustawie, która może podlegać ponownemu wykorzystywaniu, a zatem tylko taka, która została wytworzona dla celu publicznego. Innymi słowy informacją sektora publicznego jest informacja wytworzona dla celu publicznego, tj. wytworzona w ramach działania ukierunkowanego na realizację interesu publicznego, utrwalona i będąca w posiadaniu podmiotów wskazanych w ustawie. Tak odkodowana definicja legalna informacji sektora publicznego pozwala przyjąć, że w zakresie tego pojęcia mieści się kategoria informacji publicznej. Tym samym za błędną należy uznać konkluzję Sądu pierwszej instancji, że skoro żądane informacje nie posiadają charakteru informacji publicznej, to w konsekwencji nie mogą być uznane za informacje sektora publicznego. Każda informacja publiczna jest jednocześnie informacją sektora publicznego, ale nie zawsze każda informacja sektora publicznego będzie stanowić jednocześnie informację publiczną (zob. P. Sitniewski, Ustawa o ponownym wykorzystywaniu informacji sektora publicznego, Komentarz, Wyd. C.H. Beck 2017, str. 10). Wskazać przy tym należy na art. 2 ust. 1 lit. a dyrektywy 2003/98/WE, który stanowi, że dyrektywa nie ma zastosowania do dokumentów, których dostarczanie jest działalnością leżącą poza zakresem zadań publicznych. Powyższy przepis wskazuje zatem, że wyłączeniu podlegają te dokumenty, które są w posiadaniu organów sektora publicznego w związku z wykonywaniem działalności wykraczającej poza zakres zadań publicznych (por. P. Sietniewski, Ustawa o ponownym wykorzystywaniu informacji sektora publicznego Komentarz, C.H. Beck 2017, str. 19). Innymi słowy, jeżeli dokument, będący przedmiotem wniosku o udostępnienie informacji sektora publicznego, został wytworzony przez podmiot zobowiązany w oderwaniu od wykonywanej przez niego działalności (poza zakresem określonych zadań publicznych), to dokument taki nie stanowi informacji sektora publicznego. Informacją sektora publicznego, co zostało już wyżej wskazane, jest informacja o takiej aktywności podmiotów, która ukierunkowana jest na wypełnianie określonych zadań publicznych i realizowanie określonych celów publicznych. Tego rodzaju aktywność jest niewątpliwie ściśle powiązana z organizacją pracy tych podmiotów, a także z organizacją pracy wewnątrz struktur danego podmiotu, planowaniem i przyjmowaniem strategii wypełniania zadań i realizacji celów publicznych, determinującymi często szybkość i efektywność ich wykonywania i osiągania. Brak jest jednak podstaw do przyjęcia, że aktywność związana z wewnętrzną organizacją funkcjonowania stanowi istotę działania podmiotów zobowiązanych w zakresie wypełniania zadań i realizacji celów publicznych. Jeżeli zatem określona informacja stanowi informację związaną ze sferą wewnętrzną (organizacyjno-techniczną) podmiotów zobowiązanych do udostępnienia informacji sektora publicznego lub jej przekazania, to nie może być kwalifikowana jako informacja sektora publicznego. Informacja związana ze sferą wewnętrzną podmiotów zobowiązanych do udostępnienia tego rodzaju informacji nie będąc bowiem informacją o takiej aktywności tych podmiotów, która ukierunkowana jest na bezpośrednie wypełnianie określonych zadań publicznych i realizowanie określonych interesów i celów publicznych, nie może być bowiem traktowana jako informacja wytworzona w ramach działania zdeterminowanego prawnie i bezpośrednio ukierunkowanego na realizację interesu publicznego, tj. jako informacja wytworzona "dla celu publicznego". Zatem taka informacja nie spełnia przesłanek z art. 2 ustawy o ponownym wykorzystywaniu oraz art. 1 ust. 1 i 2 dyrektywy.”

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 1-5 i 7), natomiast w stosunku do pkt 6 wystąpiły przesłanki do odmowy wyrażenia zgody na ponowne wykorzystywanie informacji sektora publicznego.

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.

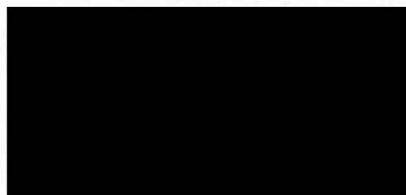
Z up. WÓJTA
Wiesław Samsel
SKARBNIK GMINY

Janowiec Kościelny, dnia 6 października 2020 r.

Akceptuję treści pisma
WÓJTA GMINY
Piotr Rakoczy
Piotr Rakoczy

WÓJTA GMINY
JANOWIEC KOŚCIELNY
13-111 Janowiec Kościelny

Znak pisma: FP.1431.1.1.1.2020



Odpowiadając na wniosek z dnia 25 września 2020 r. (przesłany elektronicznie) o ponowne wykorzystanie informacji sektora publicznego o warunkach emisji obligacji wyemitowanych przez Gminę, informuję, że organ stanowiący podjął Uchwałę Nr XII/91/2020 z dnia 19 marca 2020 r. w sprawie emisji obligacji komunalnych w 2020 r., w której zawarto warunki emisji obligacji, ilość serii, jednostkową cenę nominalną, wskazano również okres wykupu poszczególnych serii. W uzupełnieniu informacji – emisja obligacji odbyła się w dniu 25 czerwca 2020 r. Przedmiotowa uchwała zamieszczona została 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

Dane w zakresie emisji obligacji komunalnych zawarto również w wieloletniej prognozie finansowej Gminy na lata 2020-2039 oraz w Zarządzeniu nr 64/2020 Wójta Gminy Janowiec Kościelny z dnia 26 sierpnia 2020 r. w sprawie informacji o przebiegu wykonania budżetu Gminy Janowiec Kościelny, informacji o kształtowaniu się wieloletniej prognozy finansowej i o przebiegu wykonania planu finansowego gminnej instytucji kultury za pierwsze półrocze 2020 roku. W uchwałach i zarządzeniu znajdują się informacje będące przedmiotem wniosku, punkty od 1 do 5. Również te dokumenty umieszczone zostały w Biuletynie Informacji Publicznej Gminy Janowiec Kościelny w zakładce – akty prawne link:

http://bip.janowieckoscielny.warmia.mazury.pl/system/obj/9946_URG_107_2020.pdf

http://bip.janowieckoscielny.warmia.mazury.pl/system/obj/10143_URG_116_2020.pdf

http://bip.janowieckoscielny.warmia.mazury.pl/system/obj/10083_ZW_64_2020.pdf

W odpowiedzi na pytanie nr 6 w załączeniu decyzja o odmowie przekazania informacji sektora publicznego w celu ponownego wykorzystania.

Pytanie 7 – Dom Maklerski Banku BPS SA.

Osoba wytwarzająca informację:

Imię i nazwisko/stanowisko służbowe: Wiesława Samsel, Skarbnik

Telefon służbowy: 89 626 20 47

Adres e-mail: skarbnik@janowiec.com.pl

Z up. WÓJTA
Wiesława Samsel
SKARBNIK GMINY