



SŁUŻBA KONTRWYWIADU WOJSKOWEGO
BIURO PRAWNE

838

14.08.2013

Warszawa, dnia 13.08.2013 r.

Szanowna
Pani
Katarzyna SZYMIELEWICZ
Prezes Zarządu Fundacji
PANOPTYKON

dotyczy: wniosku o udostępnienie informacji publicznej.

W związku z wnioskiem o udostępnienie informacji publicznej z dnia 26 lipca 2013 r. otrzymanym w dniu 30 lipca 2013 r. - działając z upoważnienia Szefa Służby Kontrwywiadu Wojskowego uprzejmie zawiadamiam, że dane dot. współpracy Służby Kontrwywiadu Wojskowego z właściwymi organami i służbami innych państw o udostępnienie których na podstawie art. 2 ust.1 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej /Dz. U. Nr 112 poz. 1198 z późn.zm./ zwróciła się Fundacja, nie należą do materii informacji publicznej w rozumieniu art.61 ust. 1 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej .

Zgodnie z przywołaną powyżej konstytucyjną podstawą prawną, sprawa publiczna musi być rozumiana jako źródło informacji publicznej tylko w takim zakresie, jaki wynika z łącznego wykonywania zadań władzy publicznej i gospodarowania mieniem lub majątkiem. Jeżeli nie występują jednocześnie dwie przesłanki, a tylko wykonywanie zadania publicznego, to nie mamy do czynienia ze sprawą publiczną. Wówczas brak jest możliwości skutecznego dochodzenia prawa dostępu do informacji. Inaczej mówiąc muszą być spełnione łącznie następujące kryteria umożliwiające kwalifikowanie określonych stanów jako sprawy publicznej:

- 1/ kryterium podmiotowe, czyli odwołanie się do pojęcia organów władzy publicznej, podmiotów publicznych, a także osób pełniących funkcje publiczne;
- 2/ kryterium przedmiotowe- sprawy z zakresu administracji publicznej / zadania władzy publicznej/;
- 3/kryterium gospodarowania /dysponowania/ majątkiem Skarbu Państwa lub mieniem komunalnym.

Wprawdzie w art.4 ust.1 pkt.5 ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej odstępiono od kumulatywnego wystąpienia przesłanek a mianowicie dopuszczono możliwość wykonywania zadania władzy publicznej bez dysponowania majątkiem publicznym, jednakże należy mieć w tym miejscu na uwadze art. 8 ust.1 i art. 87 ust.1 Konstytucji RP w świetle których, Konstytucja jest najwyższym prawem

Rzeczypospolitej Polskiej a źródłami powszechnie obowiązującego prawa są: Konstytucja, ustawy, ratyfikowane umowy międzynarodowe oraz rozporządzenia.

Wobec powyższego poza wszelkim sporem jest fakt, iż art.61 ust.1 Konstytucji RP należy stosować w pierwszej kolejności przed ustawą z dnia 6 września 2001r. o dostępie do informacji publicznej.

Art.8 ust.2 Konstytucji upoważnia do zastosowania Konstytucji bezpośrednio, w przypadku gdy akt normatywny niższego rzędu jest sprzeczny z Konstytucją, który musi być zgodny z Konstytucją a nie odwrotnie.

W naszej ocenie nie można zgodzić się z tezą, że dane dot. współpracy SKW z właściwymi organami i służbami innych państw posiadają walor informacji publicznych z uwagi również na następujący stan prawny w tym zakresie.

Zgodnie z art.1 w związku z art.25 ustawy z dnia 9 czerwca 2006 r. o Służbie Kontrwywiadu Wojskowego oraz Służbie Wywiadu Wojskowego /Dz. U. Nr 104 poz.709 z późn. zm./ Służba Kontrwywiadu Wojskowego jest przede wszystkim *służbą specjalną*, której zakres zadań dotyczy:

1/ czynności operacyjno – rozpoznawczych;

2/ analityczno-informacyjnych;

3/ wynikających z przepisów ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych /Dz. U. Nr 182 poz.1228/

Służba Kontrwywiadu Wojskowego jako służba specjalna wykonuje zadania publiczne jednakże nie dysponuje majątkiem publicznym a tym samym nie spełnia łącznie przesłanek wymienionych w art.61 ust.1 Konstytucji RP niezbędnych do uznania jako źródło informacji publicznej.

Nadto z art.43 ust.3 pkt.2 ustawy z dnia 9 czerwca 2006 r. o Służbie Kontrwywiadu Wojskowego oraz Służbie Wywiadu Wojskowego, wynika wprost zakaz udzielania informacji dot. form i zasad współpracy z innymi służbami specjalnymi oraz stosowanych środków i metodach współpracy.

Zgodnie z art.3 ust.3 ustawy z dnia 9 czerwca 2006 r. o Służbie Kontrwywiadu Wojskowego oraz Służbie Wywiadu Wojskowego działalność Szefa SKW podlega kontroli Sejmu.

Również Komisja do spraw Służb Specjalnych jako stała komisja, na podstawie art.18 ust.1 pkt.2 w związku z art.140 uchwały Sejmu Rzeczypospolitej z dnia 30 lipca 1992 r. Regulamin Sejmu Rzeczypospolitej Polskiej / t.j. M. P. z 2012 .poz. 32 r z późn.zm./ kontroluje działalność SKW, uczestnicząc w sprawach dotyczących służb specjalnych.

Jest to regulacja prawna, która zapewnia wystarczającą społeczną kontrolę nad działalnością Służby Kontrwywiadu Wojskowego. Pozyskiwanie danych statystycznych przez Fundację bez możliwości zapoznania się z materiałami źródłowymi, prowadziłoby do wadliwych wniosków niewątpliwie utrudniających realizację ustawowych zadań Służby Kontrwywiadu Wojskowego.

Niezależnie od powyższych zadań Szef Służby Kontrwywiadu Wojskowego jest centralnym organem administracji rządowej, działającym odpowiednio przy pomocy Służby Kontrwywiadu Wojskowego będącym urzędem administracji rządowej w rozumieniu art.3 ust.1 ustawy z dnia 9 czerwca 2006r. o Służbie Kontrwywiadu Wojskowego oraz Służbie Wywiadu Wojskowego i dysponującym majątkiem publicznym. Każda zatem informacja o sprawach publicznych związana z zakresem zadań Służby Kontrwywiadu Wojskowego jako urzędu administracji rządowej jest informacją publiczną.

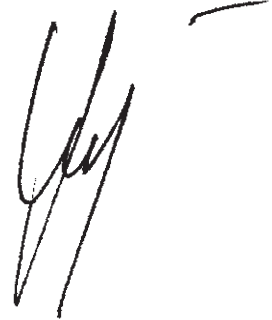
Taką informację cechuje powszechność i użyteczność dla ogółu a Szef Służby Kontrwywiadu Wojskowego jest zobowiązany do jej udostępnienia.

Niezależnie o przedstawionej powyżej argumentacji prawnej należy mieć na uwadze, że dane dot. współpracy SKW ze służbami innych państw stanowią informacje niejawne w rozumieniu ustawy z dnia 5 sierpnia 2010r. o ochronie informacji niejawnych.

Jednocześnie uprzejmie informuję, że powyższą argumentację prawną zawartą w piśmie z dnia 06.02.2013 r Nr 105/07.02.2013. w sprawie uznania, iż dane

statystyczne operacyjne nie stanowią informacji publicznej, Helsińska Fundacja Praw Człowieka przyjęła, nie kierując sprawy na drogę postępowania sądowego.

Z tych wszystkich względów Służba Kontrwywiadu Wojskowego nie odmawia udostępnienia informacji tylko zawiadamia, że żądana informacja nie jest informacją publiczną i nie należy do zakresu przedmiotowego ustawy z dnia 6 września 2001 r. o dostępie do informacji publicznej.

A handwritten signature in black ink, consisting of several fluid, overlapping strokes, located in the upper right quadrant of the page.