**Коментари на предлог законите за реформа на безбедносно-разузнавачките служби, со фокус на следењето на комуникациите**

Закон за изменување на Законот за електронските комуникации

Како здруженија на граѓани кои години наназад работат на унапредувањето на владеењето на правото и човековите права го поднесуваме овој документ, кој содржи детални препораки за подобрување на предложените законски решенија во областа на следење на комуникациите. Сметаме дека дадените предлози ќе ја подобрат правната рамка со цел намалување на можностите за злоупотреба на следењето на комуникациите и подобрување на системот на заштита на човековите права кога тие се повредени поради незаконско следење на комуникациите.

Воедно, би сакале да истакнеме дека процесот на развивање на предложените законски измени во оваа област, како најкритична, беше нетранспарентен, со оглед дека ниту едно од здруженијата на граѓани кое работи во оваа област не е повикано да биде член на работните групи кои ги подготвуваа законските измени. Ваквото постапување од страна на Министерството за внатрешни работи е спротивно на заложбите на Владата на РМ дадени во „Планот 3-6-9“, план за реформи кои ги предлага Владата. Имено, во делот на **реформата на разузнавачките и безбедносните служби**, Владата наведе дека „ќе обезбеди транспарентна и инклузивна дебата, во која процесот на консултации ќе биде соодветно спроведен. Реформите ќе се спроведуваат конкретно и на терен, дури откако ќе обезбедиме јасна слика, план и динамика за потребните промени, со кој ќе ги отстраниме причините за пројавените слабости во безбедносниот механизам и службите за безбедност и разузнавање и ќе ја вратиме довербата во истите.”  
  
Понатаму, Владата предвиде дека ќе отпочне инклузивна дискусија во Собранието за избор на моделот за реформа на системот на следење на комуникациите и ќе подготви план за реализација на препораките на групата високи експерти за системските прашања од владеење на правото во врска со следењето на комуникациите (2015), со листа на правни акти, административни и технички мерки и финансиски импликации.

Сепак моделот за реформа на системот на следење на комуникациите беше избран без никаква јавна дискусија и избраниот предлог за прв пат може да се види во предложените законски измени објавени на веб страната ЕНЕР. Дополнително, во јавноста беше соопштено дека Владата го избрала моделот за реформа на системот, но сепак таква одлука не може да се најде, што дава основан сомнеж дека Министерството за внатрешни работи нетранспарентно и самостојно го направило изборот.

Во оваа насока би сакале да го потенцираме и заклучокот на експертската група за системски промени во делот на владеењето на правото дека не се преземени дејствија за следење на препораките од претходниот извештај направен во 2015 година во однос на транспарентноста. Во најновиот извештај на експертската група објавен во септември 2017 година се наведува дека транспарентноста е една од клучните алатки за враќањето на довербата на граѓаните во институциите и дека грешките од минатото не смеат да бидат повторени и една форма на заробена држава да биде заменета со друга.

Оттука бараме Владата сериозно да ги земе предвид овие забелешки и да ги вклучи експертските здруженија на граѓани во работната група која ќе работи на дополнувањето на предложените законски текстови.

**Подносители на коментарите:**

• Евротинк – Центар за европски стратегии

• Хелсиншки комитет за човекови права на Република Македонија

• Аналитика тинк-тенк

• Асоцијација за развојни иницијативи ЗЕНИТ

• Форум за истражување на безбедносните политики „Секуритас“

• Трпе Стојановски

• Гордан Калајџиев

• Јован Јовчески

**Закон за изменување на Законот за електронските комуникации**

|  |
| --- |
| **Пристап на државата до комуникациите на сите граѓани без судска наредба** |
| Предложено во текстот достапен на ЕНЕР:  Предлог законот за изменување на законот за електронските комуникации (ЗЕК) во членот 3 предвидува да се избрише членот 175 од ЗЕК, кој е основа за директниот пристап на МВР до комуникациите на граѓаните, т.е. ги обврзува операторите да му овозможат на овластениот орган за следење на комуникации, следење на комуникациите во реално време. |
| Коментар:  Со бришењето на членот 175 од ЗЕК само парцијално се надминуваат постојните проблеми во Законот. Дополнителна област во која се потребни интервенции е задржувањето податоци за комуникацискиот сообраќај на сите граѓани (т.н. метаподатоци[[1]](#footnote-1)), регулирано во членовите 176–178 од Законот за електронските комуникации. Задржувањето на податоците за комуникацискиот сообраќај на сите граѓани утврдени со овие членови – со кои меѓу другото може да се следи и движењето на граѓаните врз основа на сигналите од нивните мобилни телефони – се спротивни на членот 18 од Уставот на Република Македонија, што ја гарантира сигурноста и тајноста на личните податоци како и „заштитата од повреда на личниот интегритет што произлегува од регистрирањето на информации за граѓаните преку обработка на податоците.“ Со членот 178 од ЗЕК се обврзуваат телекомуникациските оператори масовно и неселективно да задржуваат податоци за електронските комуникации на сите граѓани во период од 12 месеци, без судска наредба, што е во спротивност со правото на граѓаните на приватност и заштита на личните податоци. Членот 176, став 3 од истиот закон пропишува дека операторите се должни задржаните податоци за електронските комуникации на претплатниците по барање да им ги достават на надлежните органи по услови и постапка утврдени со закон. Потребата за бришење на овие одредби би била во согласност со одлуката на Европскиот суд на правдата[[2]](#footnote-2), кој одлучи дека масовното задржување на телекомуникациските податоци го прекршува темелното правото на приватен живот и правото на заштита на личните податоци на поединците, поради тоа што на државните органи им обезбедува масовен и неселективен пристап до личните податоци на граѓаните. Одредбите за масовно задржување податоци во ЗЕК беа оправдани како транспонирање на Директивата 2006/24/EЗ, која беше поништена од Европскиот суд на правдата во 2014 г. непосредно по донесувањето на Законот за електронските комуникации во Македонија. По поништувањето на Директивата од Европскиот суд на правдата, во Македонија не се преземени никакви чекори кон отстранување на спорните членови кои го регулираат задржувањето на податоците, што е потребно со цел усогласување со правото на ЕУ. |
| Предлог:  Со членот 3 од предлог законот да се избришат и членовите 176, 177 и 178 од Законот за електронските комуникации.  Задржувањето на податоците за комуникацискиот сообраќај да се регулира во Законот за следење на комуникации и во Законот за кривична постапка, исклучиво како посебна истражна мерка, а задржувањето вакви податоци да се врши само врз основа на барање на јавен обвинител, и последователна судска наредба во одреден период, согласно времетраењето на посебната истражна мерка. Временскиот рок на задржување на овие податоци да се хармонизира со праксата и регулативата на Европската унија. Во оваа насока неопходно е и зајакнување на регулативата и капацитетите на операторите за одговорно и безбедно чување на податоците. |

|  |
| --- |
| **Продолжување на директниот пристап до комуникациите на сите граѓани** |
| Предложено во текстот достапен на ЕНЕР:  Предлог законот во членот 5 налага измената на законот да не се применува се до денот на примената на новиот Закон за следење на комуникациите (ЗСК), а најдоцна до 1 ноември 2018 година. |
| Коментар:  Одложеното применување на измените, најдоцна од 1 ноември 2018 година, остава период од речиси цела година без никакви промени во начинот на следење на комуникациите, без притоа да се наметнат ограничувања на директниот пристап на УБК до содржината на комуникациите на граѓаните. За време на ваквиот долг преоден рок, ќе продолжи да постои ризикот од повторни злоупотреби од директниот пристап на МВР до комуникациите на сите граѓани. Загрижува што Владата во меѓувреме побара од Уставниот суд да ја прекине постапката за оценување на уставноста на членот 175 од законот. Дополнително, долгиот преоден период не ја рефлектира ургентноста на укинувањето на директниот пристап, што е едно од главните барања на Итните реформски приоритети. |
| Предлог:  Да се одреди пократок краен рок за спроведување на реформата, која е претставена како итен приоритет за државата, а Владата со Планот 3-6-9 се обврза дека мерките во приоритетните области ќе ги реализира во најскор можен рок. Оптимален рок за финализирање на реформата и воспоставување на новиот модел за следење на комуникациите е најдоцна до 1 март 2018 година. Во меѓувреме, треба да се предвидат дополнителни заштитни мерки со цел да се намали можноста за злоупотреби поради моменталниот директен пристап на УБК до електронските комуникации. Ваквите мерки можат да содржат:   * + задолжителни редовни посети од собраниските комисии во МВР и УБК се до воведувањето на новиот систем, со можност членовите на комисиите при посетите да бидат придружени од експерти;   + Собраниската комисија за следење на спроведувањето на посебната истражна мерка следење на комуникациите да има пристап во реално време во собраниските простории до логови од пристапот на овластените лица кои го пренасочиле комуникацискиот сигнал и до логови од лицата во овластените органи за следење на комуникациите кои го вршат експлоатирањето на комуникациите. Треба да се обезбедат и технички мерки за да нема можност логовите да се избришат или изменат.   + итно воспоставување на Граѓанскиот совет за контрола и спроведување на надзор над следењето на комуникациите;   + објавување на два полугодишни извештаи од страна на Јавното обвинителство и МВР за следењето на комуникациите, кој ќе треба да биде објавен најдоцна во рок 30 дена по истекот на извештајниот период и разгледан од страна на Комисијата за надзор над спроведувањето на посебната истражна мерка следење на комуникациите од страна на Министерството за внатрешни работи, Управата за финансиска полиција, Царинската управа и Министерството за одбрана на јавна седница;   + Формирање на стручна служба за поддршка на Комисијата за надзор над спроведувањето на посебната истражна мерка следење на комуникациите од страна на Министерството за внатрешни работи, Управата за финансиска полиција, Царинската управа и Министерството за одбрана и Комисијата за надзор над работата на Управата за безбедност и контраразузнавање и на агенцијата за разузнавање   + Да се зајакне внатрешната контрола во МВР за да врши контрола и на случаи во коишто е злоупотребено овластувањето за следење на комуникациите. |

1. Податоци за тоа со кого комуницираме, во кое време, од која локација и со каков уред. [↑](#footnote-ref-1)
2. Пресуда на Европскиот суд на правдата за поништување на директивата за задржување податоци 2006/24/ЕЗ: <https://curia.europa.eu/jcms/upload/docs/application/pdf/2014-04/cp140054en.pdf> [↑](#footnote-ref-2)