

Lubomia, dnia 27 kwietnia 2020 r.

WÓJT GMINY LUBOMIA

Poczta Polska S.A.

Zarząd

**Dotyczy- odpowiedź na wniosek z dnia 23 kwietnia 2020 r.**

**Wasz znak: PRZ.85.2020**

W odpowiedzi na Wasz wniosek o przekazanie danych ze spisu wyborców, o którym mowa w art. 26 § 4 ustawy z dnia 5 stycznia 2011 r. Kodeks wyborczy (Dz.U. z 2019 r. poz. 684 z późn. zm.), sporządzanego i aktualizowanego przez gminę, jako zadanie zleczone, odmawiam przekazania przedmiotowych danych ze względu na brak podstawy prawnej ich udostępnienia Poczcie Polskiej S.A.

Dane wyborców zawarte w spisie wyborców stanowią dane osobowe i podlegają ochronie prawnej zarówno w Konstytucji, jak i na poziomie ustawowym. Konstytucja RP w art. 51 (ust. 1 i 2) stanowi, że „nikt nie może być obowiązany inaczej niż na podstawie ustawy do ujawniania informacji dotyczących jego osoby, zaś władze publiczne nie mogą (...) udostępniać innych informacji o obywatelach niż niezbędne w demokratycznym państwie prawnym”. Art. 99 ustawy z dnia 16 kwietnia 2020 r. o szczególnych instrumentach wsparcia w związku z rozprzestrzenieniem się wirusa SARS-CoV-2 (Dz.U. z 2020 r. poz. 695 – dalej ustawa antycovidowa), na który się Państwo powołujecie, stanowi, że operator wyznaczony w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe, po złożeniu przez siebie wniosku w formie elektronicznej, otrzymuje dane z rejestru PESEL, bądź też z innego spisu lub rejestru będącego w dyspozycji organu administracji publicznej, jeżeli dane te są potrzebne do realizacji zadań związanych z organizacją wyborów Prezydenta Rzeczypospolitej Polskiej bądź w celu wykonania innych obowiązków nałożonych przez organy administracji rządowej.

W aktualnym na 28 kwietnia 2020 r. stanie prawnym żadna regulacja prawna nie czyni z operatora pocztowego podmiotu uprawnionego do organizowania wyborów powszechnych na Prezydenta RP zarządzonych w 2020 r. Ustawa, która takie kompetencje mogłaby ewentualnie przekazać operatorowi pocztowemu, tj. ustawa z dnia 6 kwietnia 2020 r. o szczególnych zasadach przeprowadzania wyborów powszechnych na Prezydenta RP zarządzonych w 2020 r. jest nadal procedowana w parlamencie, a tym samym nie weszła w

życie. Zgodnie z art. 88 ust. 1 Konstytucji RP warunkiem wejścia w życie ustawy jest jej ogłoszenie, które następuje w Dzienniku Ustaw RP.

Jednocześnie, obecnie żadna regulacja prawna nie przewiduje powszechnego głosowania korespondencyjnego w wyborach na Prezydenta RP zarządzonych w 2020 r. Aktualnie obowiązującym dla gmin aktem prawnym w wyborach na Prezydenta RP jest ustawa z dnia 5 stycznia 2011 r. Kodeks wyborczy ( Dz. U. 2019, poz. 684 z późn.zm.), która określa zasady przeprowadzania oraz warunki ważności wyborów na Prezydenta RP (art. 1 pkt 2) i nie przewiduje również głosowania korespondencyjnego, które zostało wykluczone powołaną przez Państwo ustawą antycovidową (art. 102 pkt 4) . W wyborach na Prezydenta RP wyznaczonych na 10 maja można głosować tylko osobiście (art.2). W Kodeksie wyborczym w wyborach na Prezydenta RP zastrzeżono zadania i czynności do kompetencji urzędników wyborczych lub komisji wyborczych, żadnych zaś kompetencji i zadań nie przewidziano dla Poczty Polskiej S.A. Powołana przez Państwa decyzja Prezesa Rady Ministrów nie może również stanowić podstawy do obligowania gmin do współpracy z operatorem wyznaczonym w zakresie pozyskiwania danych osobowych mieszkańców, gdyż decyzje administracyjne nie są aktem normatywnym i nie należą do źródeł prawa powszechnie obowiązującego, wymienionych wyczerpująco w art. 87 Konstytucji RP. Ustawa z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. 2020 poz. 374 ze zm.) przewiduje wprawdzie możliwość wydawania indywidualnych poleceń w formie decyzji administracyjnych jednostkom samorządu terytorialnego, państwowym osobom prawnym czy przedsiębiorstwom państwowym przez Prezesa Rady Ministrów (art. 11 ust.3) jednakże wyłącznie w związku z przeciwdziałaniem COVID-19. Polecenie przekazania Poczcie Polskiej S.A. spisu wszystkich wyborców nie wyczerpuje przesłanki zapobiegania COVID-19, zważywszy na to, że obowiązujące przepisy prawa nie przewidują ani powszechnego ani ograniczonego głosowania korespondencyjnego.

Dane osobowe, o które wnioskuje Poczta Polska S.A. nie mogą być też wydane „w celu wykonania innych obowiązków nałożonych przez organy administracji rządowej” (art. 99 *in fine* ustawy antycovidowej), ponieważ takich obowiązków Poczta Polska S.A. aktualnie nie posiada i brak jest podstawy prawnej do nałożenia na nią takiego obowiązku.

W związku z realizacją norm Kodeksu wyborczego nie mogę też Poczcie Polskiej udostępnić pomieszczeń oraz urn wyborczych w pomieszczeniach, gdzie mają siedziby komisje wyborcze. Na podstawie art.16 § 1 powołanego Kodeksu, 10 kwietnia 2020 r. podałem do publicznej wiadomości wyborców w Biuletynie Informacji Publicznej informację o numerach oraz granicach obwodów głosowania oraz wyznaczonych siedzibach obwodowych komisji wyborczych. 20 kwietnia 2020 r. poleceniem nr 28/2020 Komisarz Wyborczy w Bielsku-Białej III powołał obwodowe komisje wyborcze w wyborach Prezydenta RP. Te wybory nie zostały odwołane, a miejsca są aktualne.

Udostępnienie Poczcie Polskiej żądanych danych osobowych mieszkańców bez podstawy prawnej naraża mnie na odpowiedzialność karną z art. 266 § 2 Kodeksu karnego, zgodnie z którym funkcjonariusz publiczny, który osobie nieuprawnionej ujawnia informację, którą uzyskał w związku z wykonywaniem czynności służbowych, a której ujawnienie może narazić na szkodę prawnie chroniony interes, podlega odpowiedzialności karnej do 3 lat pozbawienia wolności. W przepisie tym istotne jest, aby osoba, której dane się ujawnia, posiadała do tego uprawnienie w czasie, gdy takie udostępnienie danych nastąpiło, a nie później np. gdy ustawa z dnia 6 kwietnia 2020 r. „ o głosowaniu korespondencyjnym” zostanie ogłoszona w Dzienniku Ustaw RP. Udostępnienie przedmiotowych danych stanowi też naruszenie szeregu innych przepisów np. art. 231 § 1 k.k. (przekroczenie uprawnień) art.107 ust. 1 ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych, art.6 ust. 1 i 3 RODO. Niezależnie od powyższego, Prezes Urzędu Ochrony Danych Osobowych, w razie stwierdzenia naruszenia przez jednostkę samorządu terytorialnego zasad przetwarzania danych osobowych określonych w RODO, może na tę jednostkę nałożyć administracyjną karę pieniężną w wysokości do 100 tys. zł (art.102 ustawy o ochronie danych osobowych).

Informuję jednocześnie, że po uchwaleniu powołanej ustawy z dnia 6 kwietnia 2020 r. i jej ogłoszeniu w Dzienniku Ustaw, Wójt Gminy Lubomia natychmiast przekaze Poczcie Polskiej S.A. żądane dane ze spisu wyborców, do czego jest przygotowany. Na dzień dzisiejszy /28 kwietnia 2020 r./ wniosek Państwa jest przedwczesny i nie wywołuje skutków prawnych. Narusza prawo do prywatności osób fizycznych oraz zasady ochrony danych osobowych.

WÓJT GMINY LUBOMIA

Radca prawny dr Czesław Burek