



RZĄDOWE CENTRUM LEGISLACJI

PREZES

dr Jacek Krawczyk

Warszawa, dnia 5 października 2011 r.

RCL.DPA.520-55/11

Dot. P-5141/2011/3055/MO

BIURO PRAWNE ABW

07. PAŹ. 2011

Wpłynęło, dn.

Nr P.

5547/2011

Pan

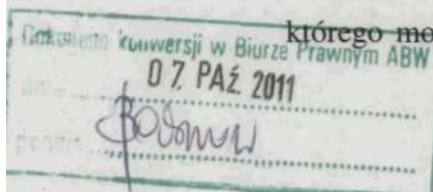
Krzysztof Bondaryk

Szef

Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego

W odpowiedzi na pismo z dnia 16 września 2011 r., które wpłynęło dnia 21 września 2011 r., przy którym załączono projekt *rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie sposobu dokumentowania prowadzonej przez Agencję Bezpieczeństwa Wewnętrznego kontroli operacyjnej*, Rządowe Centrum Legislacji uprzejmie informuje, że do projektu zgłasza następujące uwagi:

- 1) W celu zapewnienia spójności tytułów rozporządzeń dotyczących dokumentacji kontroli operacyjnej prowadzonej przez upoważnione do takich działań służby, proponuje się zmianę tytułu rozporządzenia, proponowane brzmienie: „w sprawie sposobu dokumentowania prowadzonej przez Agencję Bezpieczeństwa Wewnętrznego kontroli operacyjnej oraz przechowywania i przekazywania wniosków i zarządzeń, a także przechowywania, przekazywania oraz przetwarzania i niszczenia materiałów uzyskanych podczas stosowania tej kontroli”.
- 2) Rządowe Centrum Legislacji stoi na stanowisku, że do dokumentacji kontroli operacyjnej prowadzonej przez upoważnione do takich działań służby należy zaliczyć wniosek Prokuratora Generalnego do sądu o zezwolenie na wykorzystanie w postępowaniu karnym uzyskanego w wyniku stosowania kontroli operacyjnej dowodu popełnienia przestępstwa lub przestępstwa skarbowego, w stosunku do którego można zarządzić kontrolę operacyjną, popełnionego przez osobę, wobec



której była stosowana kontrola operacyjna, innego niż objęte zarządzeniem kontroli operacyjnej albo popełnionego przez inną osobę oraz postanowienie sądu w sprawie wykorzystania w postępowaniu karnym uzyskanego w wyniku stosowania kontroli operacyjnej dowodu popełnienia przestępstwa lub przestępstwa skarbowego, w stosunku do którego można zarządzić kontrolę operacyjną, popełnionego przez osobę, wobec której była stosowana kontrola operacyjna, innego niż objęte zarządzeniem kontroli operacyjnej albo popełnione przez inną osobę oraz, że określenie wzorów tych dokumentów mieści się w upoważnieniu ustawowym, będącym podstawą prawną do wydania projektowanego rozporządzenia. Analogiczne rozwiązanie zostało przyjęte przez Komitet Rady Ministrów w dniu 14 września 2011 r. w rekomendowanym Prezesowi Rady Ministrów i zwolnionym z obowiązku rozpatrzenia przez Komisję Prawniczą projekcie rozporządzenia w sprawie sposobu dokumentowania prowadzonej przez Centralne Biuro Antykorupcyjne kontroli operacyjnej, przechowywania i przekazywania wniosków, postanowień i zarządzeń oraz przechowywania, przekazywania oraz przetwarzania i niszczenia materiałów uzyskanych podczas stosowania tej kontroli oraz ogłoszonym rozporządzeniu Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji w sprawie sposobu dokumentowania prowadzonej przez Straż Graniczną kontroli operacyjnej, przechowywania i przekazywania wniosków i zarządzeń, a także przechowywania, przekazywania oraz przetwarzania i niszczenia materiałów uzyskanych podczas stosowania tej kontroli (Dz. U. z 2011 r. Nr 201, poz. 1190).

- 3) Do dokumentacji kontroli operacyjnej (projektowany § 2 rozporządzenia) należy również zaliczyć zażalenie Szefa Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego na postanowienie sądu w przedmiocie kontroli.
- 4) W projektowanym § 2 ust. 2 po wyrazach „podczas jej stosowania”, należy dopisać wyrazy: „w szczególności”, ponieważ dokumentację kontroli operacyjnej stanowią nie tylko nośniki informatyczne, o których mowa w projektowanym § 2 ust. 2 pkt 1 i kopie wykonane z nośników, o których mowa w projektowanym § 2 ust. 2 pkt 2, ale także inne przedmioty zawierające utrwalone informacje uzyskane w wyniku stosowania kontroli operacyjnej, w tym dokumenty piśmiennicze jak i dokumenty oglądowe i słuchowe.
- 5) Wykreślenia wymaga projektowany § 2 ust. 3, ponieważ jest on sprzeczny z art. 27 ust. 15 i ust. 16 ustawy z dnia 24 maja 2002 r. o Agencji Bezpieczeństwa

Wewnętrznego oraz Agencji Wywiadu (Dz. U. z 2010 r. Nr 29, poz. 154, z późn. zm.), z których wynika, że Agencja Bezpieczeństwa Wewnętrznego ma obowiązek:

- a) w przypadku uzyskania, w drodze zastosowania kontroli operacyjnej, dowodów pozwalających na wszczęcie postępowania karnego - przekazania Prokuratorowi Generalnemu wszystkich materiałów zgromadzonych podczas stosowania tej kontroli;
 - b) zniszczyć komisyjnie i protokolarnie wszystkie materiały, które nie stanowią informacji potwierdzającej zaistnienie przestępstwa lub nie są istotne dla bezpieczeństwa państwa, a zostały uzyskane w wyniku stosowania kontroli operacyjnej.
- 6) Z przyczyn opisanych w uwadze numer 4, preredagowania wymaga projektowany § 9 ust. 1, ponieważ zniszczeniu ulegać mają wszystkie materiały zgromadzone w wyniku stosowania kontroli operacyjnej, a nie tylko część z nich, utrwalona na nośnikach, o których mowa w projektowanym § 2 ust. 2 pkt 1 i 2.
- 7) Przepis § 10 projektu proponuje się skreślić, gdyż jest oczywiste, że stosuje się przepisy o ochronie informacji niejawnych. W akcie normatywnym wskazuje się jedynie przepisy, których stosowanie się wyłącza.
- 8) Projektowany załącznik nr 4 do rozporządzenia wymaga uzupełnienia o trzecią kategorię niszczonego materiału, uzyskiwanego w wyniku kontroli operacyjnej, niszczonego na zarządzenie Szefa ABW z uwagi na nieuznanie materiału przez Sąd Okręgowy w Warszawie za istotny dla bezpieczeństwa państwa, z następujących przyczyn:
- a) z art. 27 ust. 15f ustawy z dnia 24 maja 2002 r. o Agencji Bezpieczeństwa Wewnętrznego oraz Agencji Wywiadu wynika, że o zachowaniu materiałów z kontroli operacyjnej, które są istotne dla bezpieczeństwa państwa, orzeka Sąd Okręgowy w Warszawie na pisemny wniosek Szefa ABW złożony po uzyskaniu pisemnej zgody Prokuratora Generalnego. Z przepisów tych wynika, że status „materiałów istotnych dla bezpieczeństwa państwa” nadaje orzeczeniem sąd okręgowy;
 - b) gdy zaistnieje sytuacja, że sąd okręgowy nie będzie zgodny z Szefem ABW i nie oceni przekazanych materiałów za istotne dla bezpieczeństwa państwa, zgodnie z art. 27 ust. 16 wskazanej ustawy, Szef ABW jest obowiązany

zarządzić niezwłoczne zniszczenie tych materiałów, chyba że stanowią informację potwierdzającą zaistnienie przestępstwa;

- c) załącznik numer 4 nie przewiduje takiej możliwości.
- 9) Wzory dokumentacji kontrolnej, określone w załącznikach projektowanego rozporządzenia, należy ponownie przeanalizować w celu zachowania możliwie największej spójności ze wzorami określonymi w projekcie rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie sposobu dokumentowania prowadzonej przez Centralne Biuro Antykorupcyjne kontroli operacyjnej, przechowywania i przekazywania wniosków, postanowień i zarządzeń oraz przechowywania, przekazywania oraz przetwarzania i niszczenia materiałów uzyskanych podczas stosowania tej kontroli.
- 10) Do projektu należy dołączyć opinię Kancelarii Prezesa Rady Ministrów, o której mowa w § 11 ust. 1 Regulaminu pracy Rady Ministrów (M. P. Nr 13, poz. 221, z późn. zm.).
- 11) Projekt rozporządzenia należy niezwłocznie udostępnić w Biuletynie Informacji Publicznej Rządowego Centrum Legislacji, stosownie do brzmienia § 11a ust. 1 uchwały Nr 49 Rady Ministrów z dnia 19 marca 2002 r. - Regulamin pracy Rady Ministrów (Rządowy Proces Legislacyjny).

