

Мишљење Агенције за борбу против корупције
бр. 014-011-00-0170/21-11 од 19.05.2021. године

ИСТОВРЕМЕНО ВРШЕЊЕ ЈАВНЕ ФУНКЦИЈЕ ЧЛАНА НАДЗОРНОГ ОДБОРА ИЗ РЕДА ЗАПОСЛЕНИХ И ОБАВЉАЊЕ ДУЖНОСТИ ЧЛАНА КОМИСИЈЕ ЗА ЈАВНЕ НАБАВКЕ

Одредбама чл. 40. Закона о спречавању корупције ("Службени гласник РС", бр. 35/19, 88/19-УС и 11/21-аутентично тумачење; у даљем тексту: Закон) прописано је да је јавни функционер дужан да јавни интерес не подреди приватном, да се придржава прописа који уређују његова права и обавезе и ствара и одржава поверење грађана у савесно и одговорно обављање јавне функције, да не сме бити зависан од лица која би могла да утичу на његову непристрасност, нити да користи јавну функцију зарад стицања било какве користи или погодности за себе или повезано лице и не сме да употреби, ради стисања користи или погодности себи или другом или доношења штете другом, информације до којих дође на јавној функцији, ако нису доступне јавности.

У смислу чл. 41. Закона, приватни интерес је било каква корист или погодност за јавног функционера или повезано лице, а сукоб интереса је ситуација у којој јавни функционер има приватни интерес који утиче, може да утиче или изгледа као да утиче на обављање јавне функције.

Одредбом чл. 42. ст. 1. истог закона прописана је обавеза јавног функционера да приликом ступања на дужност и током вршења јавне функције, у року од пет дана, писмено обавести непосредно претпостављеног и Агенцију о сумњи у постојање сукоба интереса или о сукобу интереса који он или са њим повезано лице има.

Према чл. 40. Статута АМРЕС-а бр. 022-31/2015/2 од 01.04.2021. године (у даљем тексту: Статут), Надзорни одбор АМРЕС-а прегледа годишњи извештај и завршни рачун, о резултатима извршеног надзора у писменом облику обавештава Управни одбор и министарство надлежно за послове телекомуникација и информационог друштва, указујући на евентуалне пропусте Управног одбора, директора и других лица, доноси пословник о свом раду, којим ближе уређује начин рада и одлучивање, врши и друге послове утврђене законом и тим статутом.

Одредбама чл. 50. ст. 2. и 3. Закона о јавним набавкама ("Службени гласник РС", бр. 91/19) прописано је да сукоб интереса између наручиоца и привредног субјекта обухвата ситуације у којима представници наручиоца који су укључени у спровођење тог поступка или могу да утичу на исход тог поступка, имају директан или индиректан финансијски, економски или други приватни интерес, за који би се могло сматрати да доводи у питање њихову непристрасност и независност у том поступку и да сукоб интереса у смислу става 2. овог члана нарочито укључује, поред осталог, случај ако представник наручиоца учествује у управљању привредног субјекта.

Према одредби чл. 50. ст. 4. Закона о јавним набавкама, представником наручиоца у смислу става 2. тог члана нарочито се сматра руководиоца наручиоца односно одговорно лице наручиоца, члан управног, извршног или надзорног одбора наручиоца, као и члан комисије за јавну набавку, односно лице које спроводи поступак јавне набавке.

Одредбама чл. 92. ст. 1, 7. и 8. наведеног закона прописано је, поред осталог, да поступак јавне набавке спроводи комисија за јавну набавку коју именује наручилац, која предузима све радње у поступку, а нарочито припрема огласе о јавној набавци, конкурсну документацију, врши стручну оцену понуда и пријава, припрема извештаје о поступку јавне набавке, обавља потребну комуникацију у поступку јавне набавке у складу са одредбама овог закона и предузима потребне радње у случају подношења захтева за заштиту права и да се комисија за јавну набавку стара се о законитости спровођења поступка.

Према одредби чл. 92. ст. 2. истог закона, у комисији за јавну набавку један члан мора да буде лице које има стечено високо образовање из правне научне области на студијама другог степена (дипломске академске студије – мастер, специјалистичке академске студије, специјалистичке струковне студије), односно високо образовање које је законом изједначено са академским називом мастер на основним студијама у трајању од најмање четири године или службеник за јавне набавке са високим образовањем на студијама другог степена (дипломске академске студије-мастер, специјалистичке академске студије, специјалистичке струковне студије), односно високо образовање које је законом изједначено са академским називом мастер на основним студијама у трајању од најмање четири године или лице које је стекло сертификат за службеника за јавне набавке до дана ступања на снагу тог закона.

У складу са одредбом чл. 145. Закона о јавним набавкама, након спроведене стручне оцене понуда односно пријава комисија за јавну набавку саставља извештај о поступку јавне набавке.

Имајући у виду наведено, нема законских сметњи да за члана Комисије за јавне набавке АМРЕС-а буде именовано лице које је члан Надзорног одбора из реда запослених, дипломирани правник и сертификовани службеник за јавне набавке, односно, наведена ситуација, сама по себи, не представља сукоб интереса.

Међутим, ситуација у којој би члан Надзорног одбора АМРЕС-а, који се сматра представником наручиоца у смислу Закона о јавним набавкама, имао директан или индиректан финансијски, економски или други приватни интерес у поступку јавне набавке у којој је наручилац АМРЕС, представљала би сукоб интереса у смислу одредбе чл. 50. ст. 2. Закона о јавним набавкама и у смислу чл. 41. Закона и на тај начин члан Надзорног одбора АМРЕС-а као јавни функционер поступао би супротно одредбама чл. 40. Закона.