**Поступање јавних наручилаца у погледу примене члана 14. став 1. тачка 3) Закона о јавним набавкама**

Законом о јавним набавкама („Службени гласник РС“, број 91/19, у даљем тексту: ЗЈН/2019) предвиђене су ситуације у којима наручиоци немају обавезу да приликом набавке одређених добара, услуга или радова спроводе поступке јавних набавки предвиђене овим законом.

Један од тих изузетака односи се на ситуације када потребу за набавкама имају правна лица, која поред тога што имају статус јавног наручиоца, поједине активности или већи број њих обављају у условима реалне тржишне конкуренције. ЗЈН/2019 прописује под којим условима ови наручиоци, нису дужни да спроводе поступке јавне набавке и то када набављају предмете набавки који су намењени искључиво за њихово учешће на тржишту. Смисао овог изузетка је стварање услова да јавни наручиоци буду конкурентни на тржишту, односно да друга правна лица, која немају статус наручилаца, не буду у предности, из разлога што свакако нису дужни да поступају у складу са одредбама ЗЈН/2019.

Наиме, чланом 14. став 1. тачка 3) ЗЈН/2019, прописано је да одредбе овог закона јавни наручиоци не примењују на набавке намењене преради и продаји, даљој продаји или изнајмљивању трећим лицима на тржишту, под условом да јавни наручилац нема искључиво или посебно право продаје или изнајмљивања предмета набавке и да други субјекти могу под једнаким условима да врше продају, препродају или изнајмљивање предмета набавке трећим лицима.

На основу наведене одредбе ЗЈН/2019, произлази да је за примену овог изузетка потребно кумулативно испуњење више услова, и то:

- да се набавља ради прераде и продаје, даље продаје или изнајмљивања трећим лицима на тржишту,

- да наручилац нема искључива или посебна права продаје или изнајмљивања предмета набавке и

- да други субјекти могу под једнаким условима да врше продају, препродају или изнајмљивање предмета набавке трећим лицима.

Искључива или посебна права, у смислу ЗЈН/2019, су права која се додељују или произилазе из закона, подзаконског акта или појединачног акта и којим се ограничава обављање одређене делатности на једног или више наручилаца.

С друге стране, чланом 7. став 1. тачка 6) Закона о јавним набавкама („Службени гласник“, бр. 124/12, 14/15 и 68/15, у даљем тексту: ЗЈН/2015) било је прописано да одредбе овог закона наручиоци не примењују на набавке добара и услуга које наручилац набавља ради даље продаје, ради прераде и продаје, као и ради пружања услуга или извођења радова на тржишту, под условом да наручилац нема искључива или посебна права препродаје или изнајмљивања тих добара, односно пружања услуга или извођења радова за које ће та добра и услуге користити.

Из наведене одредбе ЗЈН/2015, произлази да је за примену овог изузетка било потребно кумулативно испуњење више услова, и то:

1. да је у питању набавка добара и услуга;
2. да наручилац добра и услуге набавља ради даље продаје, ради прераде и продаје, као и ради пружања услуга или извођења радова на тржишту;
3. да наручилац нема искључива или посебна права препродаје или изнајмљивања тих добара, односно пружања услуга или извођења радова за које ће та добра и услуге користити.

Чланом 3. став 1. тач. 24) и 25) ЗЈН/2015, било је дефинисано шта се сматра искључивим, односно посебним правом.

Из наведеног произлази да су услови за примену изузетка из члана 7. став 1. тачка 6) ЗЈН/2015 били испуњени када наручилац набавља добра и услуге, ради даље продаје, ради прераде и продаје, односно ради пружања услуга или извођења радова на тржишту, када је предмет набавке уско повезан са делатношћу наручиоца коју обавља у условима тржишне конкуренције, односно да нема искључива и посебна права на обављање предметне делатности. Дакле, за сваку конкретну набавку било је неопходно да наручилац има положај учесника на тржишту. То је подразумевало да исту врсту делатности обављају и други учесници у складу са важећим прописима за обављање предметне делатности, с тим да учесници на тржишту могу слободно обављати предметну делатност на истом географском подручју, односно да постоји конкуренција.

Имајући у виду наведено, основна разлика између члана 14. став 1. тачка 3) ЗЈН/2019 и члана 7. став 1. тачка 6) ЗЈН/2015 је у намени предмета набавке која наручилац набавља. Дакле, сагласно одредбама ЗЈН/2019, наручилац није дужан да примењује одредбе овог закона уколико предмет набавке набавља ради прераде и продаје, даље продаје или изнајмљивања трећим лицима на тржишту. Међутим, уколико наручилац предмет набавке набавља ради пружања услуга или извођења радова на тржишту, не постоји основ за примену овог изузетка, односно наручилац је у обавези да примењује одредбе ЗЈН/2019.