Согласно член 109 став 4, 5 и 13 од Законот за општата управна постапка (“Службен весник на Република Македонија“ бр. 124/2015), а врз основа на член 27 и член 34 став (1) од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер (“Службен весник на Република Северна Македонија“ бр. 101/2019) и Упатството за спроведување на Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер (“Службен весник на Република Северна Македонија“ бр. 60/20), постапувајќи по Жалбата изјавена од Унис Телеком А.Д. Мостар од Босна и Херцегновина, поднесенa преку полномошникот Филип Јакимовски, адвокат од Скопје, против Решението на АД за пренос на електрична енергија и управување со електропреносниот систем МЕПСО, по предметот Барање за пристап до информации од јавен карактер, Директорот на Агенцијата за заштита на правото на слободен пристап до информациите од јавен карактер го донесе следното

**Р Е Ш Е Н И Е**

1. Жалбата изјавена од Унис Телеком А.Д. Мостар од Босна и Херцегновина, поднесенa преку полномошникот Филип Јакимовски, адвокат од Скопје против Решението на АД за пренос на електрична енергија и управување со електропреносниот систем МЕПСО бр.02-312/5 од 09.03.2022 година, заведена во архивата на Агенцијата под бр. 08-24 од 23.03.2022 година, по предметот Барање за пристап до информации од јавен карактер, делумно се уважува и тоа, **во дел од Барањето „**целокупна документација за објавениот тендер:
* Optical Loop: Lot 2 Telecommunication Equipment and Remote monitoring of Substation;

## ECEPP Tender Exercise ID 18478701

* EBRD Projekt ID 44114, **СЕ ОДБИВА како неоснована.**
1. **Во дел од Барањето**: „увид во документација од извршена анализа од Ваша страна односно напрaвеното истражување на пазарот за можни продавачи кои би можеле да ги задоволат барањата објавени во тендерската документација пред објавувањето на тендерот, како и во записниците од одржаните состаноци на тендерските комисии и останатите релевантни документи по однос на горе цитираниот тендер.“ **СЕ ЗАДОЛЖУВА** Имателот на информации да му овозможи увид во бараната информација.
2. Имателот на информации е должен да го спроведе ова Решение во рок од 15 дена од денот на неговиот прием и за истото да ја извести Агенцијата.

**О Б Р А З Л О Ж Е Н И Е**

## На 18.01.2022 година, Унис Телеком А.Д. Мостар од Босна и Херцегновина, поднесенa преку полномошникот Филип Јакимовски, адвокат од Скопје, поднел Барање за пристап до информации од јавен карактер до АД за пренос на електрична енергија и управување со електропреносниот систем МЕПСО, со кое побарал да изврши увид „и доколку е потребно и во форма на препис/фотокопија“ од следната информација:

## „-Optical Loop: Lot 2 Telecommunication Equipment and Remote monitoring of Substation;

## ECEPP Tender Exercise ID 18478701

## EBRD Projekt ID 44114

## Исто така, Бараме да извршиме увид во документација од извршена анализа од Ваша страна односно напрaвеното истражување на пазарот за можни продавачи кои би можеле да ги задоволат барањата објавени во тендерската документација пред објавувањето на тендерот, како и во записниците од одржаните состаноци на тендерските комисии и останатите релевантни документи по однос на горе цитираниот тендер.“.

## Постапувајќи по предметното Барање, Имателот на информации донел Решение бр.02-312/2 од 26.01.2022 година со кое го одбива барањето на Барателот. Во Решението е наведено дека: „Се одбива барањето од УНИС Телеком АД Мостар ...По спроведениот тест на штетност согласно член 20, став (2) а врз основа член 6, став (1) од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер не му се овозможува увид на барателот Унис...По спроведениот тест на штетност и добиениот одговор од Европската банка за обнова и развој се дојде до следните заклучоци:

## Процесот на набавка се одвива исклучиво преку порталот за е-набавки на клиентите во системот ЕСЕРР на ЕБОР и се очекува целата коресподенција со АД МЕПСО во државна сопственост, Скопје и сите Понудувачи да се врши преку системот ЕСЕРР.

## Сите чекори, без исклучок, во процесот на набавка подлежат на претходна ревизија и одобрување, т.н. „NO OBJECTION“ од страна на ЕБОР.

## Сите анализи на пазарот се од доверлив карактер...

## Информациите добиени во процесот на набавка, вклучително и информации доставени во фаза на претквалификација од потенцијалните понудувачи, понуди или детали за понудените цени...се третираат како информации и документација која е од доверлив карактер.“

Незадоволен од наведеното Решение, Барателот до Агенцијата поднесе Жалба, заведена во Агенцијата под бр. 08-24 на 03.02.2022 година, во која го наведе следното: „..Имателот на информации АД МЕПСО, во своето образложение за одбивање наведува дека проектот за кој се однесува предметното барање се спроведува во целосна согласност со Политиките и правилата на набавки на ЕБОР, и дека тестот за штетност се спроведол на начин што имателот на информации се обратил до ЕБОР, и по спроведување на тестот на штетност, сметале дека последиците врз интерсот кој се заштитува се поголеми од јавниот интерес утврден со закон... И покрај фактот дека имателот на информацијата АД МЕПСО, не го доставил тестот за штетност, истиот направил пропусти и погрешно го применил материјалното право, на начин што во побиваното Решение, поточно во своето образложение, во став 5 наведува дека: „ последиците врз интересот кој се заштитува се поголеми од јавниот интерес утврден со закон!?!?!, со што истиот сторил повреда на законските одредби наведени во член 3 алинеја 7 од ЗСПЈИК како и на точка 10.2 од Прирачникот за спроведување на тестот за штетност на Агенцијата за заштита на правото на слободен пристап до информации од јавен карактер, од причина што бараните информации се од преовладувачки јавен интерес, бидејќи целата незаконска постапка за проектот односно јавниот оглас која ја водел имателот на инфромација АД МЕПСО, наведува на основаност на барателот со горенаведениот член 3 алинеја 7, како и член 6 точка 4 од ЗСПИЈК, и до тие причини сметаме дека треба да ни се достават бараните информации, бидејќи дел од поднесеното барање, а кој се однесува за увид во документите од извршената анализа односно направеното истражувањето на пазарот за можни продавачи кои би можеле да ги задоволат барањата објавени во тендерската документација пред објавувањето на тендерот, како и во записниците од одржаните состаноци на тендерските комисии и останатите релевантни документи по однос на припремата на горе цитираниот тендер, спаѓаат во информации врз кои не може да се примени член 6 точка 1, и за истите треба да се примени член 6 точка 4 од ЗСПИК. Исто така, од причина што, постапката за јавната набавка-тендер со број 18478701, проект број 44114, е завршена, односно на ден 26.01.2022 година до сега подносителот доставено е известување дека истите не се избрани за извршување на проектот, туку е избран друг понудувач, сметаме дека повеќе не постои ниту една законска основа....“

Агенција, преку е-маил заведен под бр.08-24 од 04.02.2022 година, ја препрати Жалбата до Имателот на информации и побара во рок од 7 дена да се произнесе по истата и до Агенцијата да ги достави сите списи во врска со предметот.

Постапувајќи по наведеното барање од Агенцијата, Имателот на информации достави „Произнесување по жалбени наводи“ бр. 02-312/3 од 11.02.2022 година, заведен во Агенцијата под бр. 08-24 на 11.02.2022 година. Во цитираниот допис, Имателот на информации останува на наводите во оспореното Решение, наведувајќи ја целосната хронологија на спроведената комуникација со Барателот на информации, при што напоменува дека „Особено внимание посочуваме на фактот дека јавната набавка за реализацијата на овој проект не подлежи на Законот за јавни набавки (ЗЈН), бидејќи, како што е уредено во самиот ЗЈН одредбите на овој закон не се применуваат на проекти финансирани од меѓунардона финансиска институција, во конкретниот случај – ЕБОР, и меѓународниот тендер искучиво се спроведува согласно политиките, правилата и критериумите на ЕБОР“.

Агенцијата за заштита на правото на слободен пристап до информациите од јавен карактер, согласно одредбите од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер и другите релевантни законски прописи, ја разгледа Жалбата изјавена од Барателот на информацијата, на 17.02.2022 година донесе Решение со кое истата **ја уважи, Решението бр. 02-312/2 од 26.01.2022 година го поништи и го врати предметот на повторно постапување пред првостепениот орган.**

Имателот на информации постапувајќи по Решението на Агенцијата бр.08-24 од 17.02.2022 година, донесе Решение за одбивање на пристапот бр.02-312/5 од 09.03.2022 година, во кое е наведено дека: „При повторното спроведување на тест за штетност, Имателот на информации повторно се обрати до Европската банка за обнова и развој, со барање за нејзино произнесување дали може и смее да се дадат бараните документи. АД Мепсо го доби следниот одговор од ЕБОР, цитираме:...„Единственото обелодување во согласност со политиките на Банката се врши преку ЕСЕРР и на веб-страницата за набавки на ЕБОР под Известување. Таму УНИС има пристап до Известувањето за доделување Договор во кое се објаснети деталите за Договорот доделен на конзорциомот Infosoft Systems DOO Skopje и Teri Engineering DOO Belgrade…Во прилог на ваквиот одговор ...е и точка 2 од Политиката за информации од јавен карактер на ЕБОР во која се прецизираат Исклучоците во откривање на информации од одреден тип кои како што пишува, би можеле да им наштетат на одредени страни или интереси коишто би го надминале јавниот интерес. Потточките 2.1 и 2.2 кои Ви ги пренесуваме во целост, се однесуваат на финансиски информации...Исклучоци во откривањето на информации...во тој случај откривањето на информации или документи не е можно.“

Незадоволен од наведеното Решение, Унис Телеком А.Д. Мостар на 23.03.2022 година поднесе Жалба до Агенцијата, заведена во Агенцијата под бр.08-24. Во Жалбата е наведено дека: „записниците од одржаните состаноци на тендерските комисии и останатите релевантни документи по однос на припремата на горе цитираниот тендер, спаѓаат во информации врз кои не може да се примени член 6 точка 1, и за истите треба да се примени член 6 точка 4 од ЗСПИЈК.“

Агенција, преку е-маил заведен под бр.08-24 од 23.03.2022 година, ја препрати Жалбата до Имателот на информации и побара во рок од 7 дена да се произнесе по истата и до Агенцијата да ги достави сите списи во врска со предметот.

Имателот на информации на 01.04.2022 година до Агенцијата достави Произнесување по жалбени наводи бр.02-312/6 од 30.03.2022 година, заведено во Агенцијата под бр.08-24, во кое е наведено дека: „И по првиот и во вториот случај при спроведување на тестот на штетност, посочуваме на фактот дека оваа јавна набавка не подлежи на Законот за јавни набавки бидејќи станува збор за проект кој е финансиран од меѓународна финансиска институција ЕБОР, што значи дека меѓународниот тендер се спроведува исклучено согласно политиките, правилата и критериумите на Банката...Станува збор за Закон по договор за заем по проектот „Ревитализација и модернизација на преносната мрежа и управување со електроенергетскиот систем без државна гаранција“ кој е lex specials. Оттаму, со самиот Закон и со подоцна склучениот Договор имателот на информации ги прифаќа правилата на ЕБОР.“

Агенцијата за заштита на правото на слободен пристап до информациите од јавен карактер, согласно одредбите од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер, ја разгледа Жалбата изјавена од Барателот на информацијата, делумно ја уважува и тоа, **во првиот дел од Барањето** **ја одби како неоснована, а во вториот дел од Барањето го задолжи** Имателот на информации на барателот да му овозможи увид во бараната информација,поради следното:

По разгледувањето на Жалбата и другите списи во врска со предметот, Агенцијата утврди дека Имателот на информации правилно постапил по Барањето на Барателот со тоа што донел решение согласно членот 20 од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер со спроведен тест на штетност.

Имателот на информации во оспореното Решение и Произнесувањето по Жалба, наведува извори, односно тврдења од Меѓународната банка ЕБОР, од каде и произлегува првиот дел од бараната информација дека доколку се обелодени бараната информација, ќе настанат штетни последици за проектот и би довеле до прекршување на Политиката за пристап до информации на Банката.

Агенцијата смета дека, во конкретниот случај поголема штетата би била доколку бараната информација стане достапна за јавноста, бидејќи последиците врз интересот кој се заштитува би биле поголеми а, ќе бидат прекршени и меѓународни акти и Политиката за пристап до информации на Банката ЕБОР.

Агенцијата констатира дека, Имателот на информации во првиот дел од Барањето правилно и во законски рок постапил по Барањето на Барателот, со тоа што донел правилно и законско решение, поради тоа што во конкретниот случај не станува збор за искучок од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер (“Службен весник на Република Северна Македонија“ бр. 101/2019), кој се применува во Република Северна Македонија, туку станува збор за информации кои се заштитени со законски норми од меѓународни правила и прописи.

Во врска со вториот дел од Барањето, кој се однесува на информацијата „Бараме да извршиме увид во документација од извршена анализа од Ваша страна односно направеното истражување на пазарот за можни продавачи кои би можеле да ги задоволат барањата објавени во тендерската документација пред објавувањето на тендерот, како и во записниците од одржаните состаноци на тендерските комисии и останатите релевантни документи по однос на горе цитираниот тендер“, Агенцијата утврди дека бараната информација произлегува како продукт од надлежноста на Имателот на информации, односно информација која е создадена и со која располага, поради што Имателот на информации е должен да му овозможи увид во бараната информација согласно законските прописи.

Согласно член 10 став 1 точка 18 од Законот за слободен пристап до информации од јавен карактер Имателот на информации е должен да ја информира јавноста преку својата интернет страница со објавување на целокупната документација за јавните набавки, за концесиите и за договорите за јавно-приватно партнерство.

Пред извршувањето на увидот, Имателот на информации е должен да договори со странката извршување на увид во бараната информација, со тоа што ќе се утврди точен термин и ќе му се дозволи доволно време за запознавање со бараната информација при увидот.

Согласно погоренаведеното, Агенцијата за заштита на правото на слободен пристап до информациите од јавен карактер одлучи како во диспозитивот на ова Решение.

Ова Решение е конечно во управната постапка и против него нема место за жалба.

**ПРАВНА ПОУКА:** Против ова Решение може да се поведе управен спор пред Управниот суд во рок од 30 дена од денот на неговото доставување.

Решено во Агенцијата за заштита на правото на слободен пристап до информациите од јавен карактер на \_\_.\_\_.2022 година, под бр. 08-24.

|  |  |
| --- | --- |
|  | **Директор,****Пламенка Бојчева** |