

NARVA LINNAVALITSUSE RIIGIHANKEKOMISJON

HANKEKOMISJONI PROTOKOLL

HANKEMENETLUSE KEHTETUKS TUNNISTAMINE

Narvas, 28.07.2011.a. kell 16:00 - 17:20.

Narva Linnavalitsuse 27.07.2011. a korralduse nr 699-k alusel alustas Narva Linnavalitsuse Linnavara- ja Majandusamet 27.07.2011.a. väljakuulutamiseta läbirääkimistega hankemenetlust "Narva linna haljasalade hooldustööd 2011", esitades hankedokumendid varasemalt Narva linnas haljasalade hooldustööd (perioodil 01.05.2010 - 30.04.2011) teostanud kahele ettevõtjale OÜ-le Gulib (reg. 10019549) ja AS-le N&V (reg. 10003028). 28.07.2011.a. kell 15:00 esitasid mõlemad isikud, vastavalt hankija poolt nõutule, kvalifikatsioonidokumendid kinnistes ümbrikes.

Kell 15:30 avas hankija kvalifikatsioonidokumente sisaldanud ümbrikud kontrollimaks esitatud dokumentide vastavust hankedokumentides sätestatud nõuetele. Kuivõrd Narva Linnavalitsuse Riigihankekomisjoni hinnangul tulnuks Narva Linnavalitsuse 08.03.2006. a määruse nr 298 "Riigihangete läbiviimise reglement" §-i 9 ("Konkursipakkumistega pakendite avamine toimub komisjoni istungil, järgides riigihangete seadusega kehtestatud nõudeid") kohaselt kvalifikatsioonidokumente sisaldanud ümbrikud avada Riigihankekomisjoni istungil, kuulub hankemenetlus RHS § 29 lg 3 p 6 alt III alusel kehtetuks tunnistamisele.

Lähtudes eeltoodust ning juhindudes RHS § 29 lg 3 p-st 6 ja Narva Linnavalitsuse 08.03.2006. a määruse nr 298 "Riigihangete läbiviimise reglement" §-st 9 Narva Linnavalitsuse Riigihankekomisjon teeb Narva Linnavalitsusele ettepaneku tunnistada väljakuulutamiseta läbirääkimistega hankemenetlus "Narva linna haljasalade hooldustööd 2011" omaalgatuslikult kehtetuks.

Komisjoni esimees:

Natalja Šibalova

Komisjoni aseesimees:

Tamara Luigas

Komisjoni liikmed:

Aleksandr Jefimov.....

Fjodor Ovsjannikov.....

Vladimir Kalatšov.....

Pyotr Nyakk.....

Marina Tihhomirova.....

Riigihanke eest vastutav isik:

Ljudmila Morina ¹.....

¹ NLV 08.03.2006. a määruse nr 298 "Riigihangete läbiviimise reglement" § 7 kohaselt isik, kes on määratud riigihanke eest vastutavaks, on algatatud hanke komisjoni liige. L.Morina komisjoni liikmena omab eriarvamust, mis on lisatud käesolevale protokollile (Lisa 1).

E R I A R V A M U S

Narvas, 28.07.2011.a.

Narva Linnavalitsuse Riigihankekomisjoni (edaspidi ka *Komisjon*) 28.07.2011. a otsuse tegemisel väljakuulutamisetä läbirääkimistega hankemenetluses "Narva linna haljasalade hooldustööd 2011" jäin eriarvamusele ja argumenteerin oma seisukoht järgnevalt:

- (1) Komisjon põhjendab hankemenetluse kehtetuks tunnistamise vajadust sellega, et väidetavalt rikkus Narva Linnavalitsuse Linnavara- ja Majandusamet, avades kvalifitseerimisdokumente sisaldanud ümbrikud, hanketoimingute sooritamiseks kehtestatud sisepädevust. Esmalt annan hinnangu sisepädevuse võimalikule rikkumisele ning seejärel käsitlen RHS § 29 lg 3 p 6 alusel hankemenetluse kehtetuks tunnistamise lubatavust.
- (2) Narva Linnavalitsuse 08.03.2006. a määruse nr 298 "Riigihangete läbiviimise reglement" (edaspidi ka *Reglement*) § 9 ütleb järgmist, tsiteerin: "Konkursipakkumistega pakendite avamine toimub komisjoni istungil, järgides riigihangete seadusega kehtestatud nõudeid". Leian, et eeltoodust ei tulene kuidagi, et lisaks pakkumustele tuleb ka kvalifikatsioonidokumente sisaldavad ümbrikud avada üksnes Komisjoni istungil. Pakkumus ja kvalifikatsiooni tõendavad dokumendid on oma olemuselt erinevad: RHS § 43 lg 4 sätestatud konfidentsiaalsusklausel ning RHS §-s 46 antud avamisprotseduur kohaldub *ipso iure* vaid pakkumuste ning mitte kvalifikatsioonidokumentide Rahandusministeerium on ühemõtteliselt leidnud, et kvalifikatsiooni tõendavad dokumendid ei ole pakkumuse osaks. Kuivõrd pakkuja kvalifikatsiooni tõendavad dokumendid pakkumuse struktuuri ja dokumentide loetelusse ei kuulu, siis ka avatud hankemenetluses (kus pakkumused, erinevalt väljakuulutamisetä läbirääkimistega hankemenetlusest, esitatakse koos kvalifikatsioonidokumentidega) pakkumuste avamisel neid kontrollima ei pea (arvutivõrgus - <http://www.fin.ee/index.php?id=78572>). Rahandusministeerium on samas leidnud, et kvalifikatsiooni tõendavate dokumentide sulgemine ümbriku ei ole nõutav (arvutivõrgus - *ibid*). *Argumentum a fortiori* kehtib eeltoodu väljakuulutamisetä läbirääkimistega hankemenetluses, mis on oma materiaalselt tuumalt ja formaliseerituse astmelt lihtsam ja vähemreglementeeritud menetlus (RHS § 28 lg 1 p 3 järgi on väljakuulutamisetä läbirääkimistega hankemenetluse kohaldamise objektiivseks eelduseks äärmine kiireloomuline vajadus). Mõõnan, et Reglemendi süstemaatika ja mõisteparaat on kehtiva "Riigihangete seaduse" (RT I 2007, 15, 76; 06.01.2011, 20) perspektiivis enam kui problemaatiline. Reglement on orienteeritud vaid ühele hankemenetluse liigile – avatud hankemenetlusele. Siit ka rohked kollisioonid õiguspraktikas. Nimetatud põhjustel pean põhjendatuks lahendada Reglemendi ja RHS prioriteetsussuhte seaduse kasuks, kohaldades ebaselgetest küsimustest subsidiaarselt seaduse tähte ja mõtet (grammatiline ja teleoloogiline vaatepunkt). Väljakuulutamisetä läbirääkimistega hankemenetluses evib huvitatud isikute (potentsiaalsete pakkujate) kvalifikatsiooni kontrollimine tinglikult formaalset tähendust. Seda järgmistel põhjustel. Kooskõlas RHS § 68 lg-tega 1 ja 3 toimub väljakuulutamisetä läbirääkimistega hankemenetluses (erinevalt avatud menetlusest, kus kvalifikatsioonidokumendid esitatakse koos pakkumusega) esmalt kvalifikatsiooni kontrollime, kusjuures hankija on juba enne hankedokumentide saatmist andnud huvitatud isikute kvalifikatsioonile eelhinnangu, ning alles siis läbirääkimised ja lõpliku pakkumuse esitamine. Seega ei nõua ei seadus ega ka Reglement, et kvalifikatsioonidokumente sisaldavad ümbrikud, nende olemasolul, tuleb avada üksnes Komisjoni istungil.
- (3) RHS § 29 lg 1 p 6 kohaselt hankemenetlus lõpeb hankemenetluse kehtetuks tunnistamisega Rahandusministeeriumi otsusega (alt I) või hankija enda otsusega Rahandusministeeriumi ettekirjutuse alusel (alt II) või põhjendatud vajaduse korral omal algatusel (alt III). Valitseva õigusarvamuse kohaselt ei saa hankemenetluse kehtetuks tunnistamist tingiv põhjendatud vajadus tuleneda hankijast endast. Põhjendatud vajaduseks võib olla eelkõige hankemenetluse väline hankijast endast sõltumata tekkinud takistus hankelepingu sõlmimiseks – näiteks mingi loodusõnnetuse tagajärjel tekkinud olukord, kus esialgsele ehitusplatsile ei ole võimalik hoonet püstitada (Riigihangete jünis, lk 149). *A contrario* loodaks võimalus hankija poolseteks kuritarvitusteks.

Ljudmila Morina



28.07.2011

1 (1)