



**RIIGIHANGE
VAIDLUSTUSKOMISJON**

OTSUS

| | |
|----------------------------------|--|
| Vaidlustuse number | 45-18/195081 |
| Otsuse kuupäev | 23.03.2018 |
| Vaidlustuskomisjoni liige | Taivo Kivistik |
| Vaidlustaja | Kukkel OÜ |
| Hankija | Tartu Linnavalitsus |
| Riigihanke nimetus | Teenuse osutamise kontsessioon Tartu linna koolidele tootlustamisteenuse osutajate leidmiseks (viitenumber 195081) |

RESOLUTSIOON

Riigihangete seaduse § 192 lg 3 p 1 alusel:

Jätta Kukkel OÜ vaidlustus läbi vaatamata ning tagastada vaidlustajale.

EDASIKAEBAMISE KORD

Otsuse peale võib esitada kaebuse halduskohtule kümne päeva jooksul otsuse avalikult teatavaks tegemisest arvates (halduskohtumenetluse seadustiku § 270 lg 1).

JÕUSTUMINE

Otsus jõustub pärast kohtusse pöördumise tähtaja möödumist, kui ükski menetlusosaline ei esitanud kaebust halduskohtusse. Otsuse osalisel vaidlustamisel jõustub otsus osas, mis ei ole seotud edasikaevatud osaga (riigihangete seaduse § 200 lg 4).

ASJAOLUD JA MENETLUSE KÄIK

1. 24.02.2018. a avaldas Tartu Linnavalitsus (edaspidi ka Hankija) riigihangete registris riigihanke „Teenuse osutamise kontsessioon Tartu linna koolidele tootlustamisteenuse osutajate leidmiseks (viitenumber 195081; edaspidi Riigihange) teate. Riigihanke maksumus ületab rahvusvahelist piirmäära ning teade avaldati ka ELT-s. Pakkumuse esitamise tähtpäevaks on 26.03.2018 kell 10:00.

2. 19.03.2018. a registreerus riigihangete registris Riigihanke juurde Kukkel OÜ, kelle esindaja, V. F. Laadis 19.-20.03.2018. a alla riigihanke alusdokumendid.

3. 22.03.2018. a kell 19.39 laekus Riigihangete vaidlustuskomisjonile (edaspidi vaidlustuskomisjon) Kukkel OÜ vaidlustus riigihanke alusdokumentide peale.

VAIDLUSTUSKOMISJONI PÕHJENDUSED

4. Vaidlustuskomisjon on seisukohal, et vaidlustus ei ole esitatud tähtaegselt, kuna käesoleval juhul tuli vaidlustuse esitamisel järgida riigihangete seaduse (edaspidi RHS) § 189 lg 2 p-s 2 sätestatud tähtaega. Alljärgnevalt esitab vaidlustuskomisjon sellekohased kaalutlused.

4.1. RHS § 189 lg 1 sätestab vaidlustuse vaidlustuskomisjoni laekumise üldkorra:
„Vaidlustus peab olema laekunud vaidlustuskomisjonile kümne päeva jooksul alates päevast, kui vaidlustaja sai teada või pidi teada saama oma õiguste rikkumisest või huvide kahjustamisest, välja arvatud käesoleva paragrahvi lõigetes 2–5 nimetatud juhul, kuid mitte

pärast hankelepingu sõlmimist.“

RHS § 189 lg-d 2 ja 3 sätestavad erandid riigihanke alusdokumentide vaidlustamiseks, mis toovad erisused võrreldes sama paragrahvi lõikega 1. RHS § 189 lg-d 2 ja 3 sätestavad:

„(2) Vaidlustus riigihanke alusdokumendi peale peab olema laekunud vaidlustuskomisjonile hiljemalt:

1) kaks tööpäeva enne lihthankemenetluses osalemise pakkumuste, taotluste või ideekavandite esitamise tähtpäeva;

2) viis tööpäeva enne hankemenetluses osalemise pakkumuste, taotluste või ideekavandite esitamise tähtpäeva, kui riigihanke eeldatav maksumus on võrdne riigihanke piirmääraga või ületab seda, või

3) kümne päeva jooksul riigihanke alusdokumendi elektrooniliselt kättesaadavaks tegemisest arvates, kui hankija on hankemenetluses osalemise pakkumuste, taotluste või ideekavandite esitamise tähtaega vastavalt käesoleva seaduse § 93 lõikes 2 või § 94 lõikes 4 või 5 sätestatule lühendanud, aga mitte pärast hankemenetluses osalemise pakkumuste, taotluste või ideekavandite esitamise tähtpäeva.

(3) Kui riigihanke alusdokumendi elektrooniliselt kättesaadavaks ei tehta, arvestatakse käesoleva paragrahvi lõike 2 punktis 3 nimetatud vaidlustuse esitamise tähtaega alates päevast, kui vaidlustaja sai teada või pidi teada saada oma õiguste rikkumisest või huvide kahjustamisest.“

Käesoleval juhul ei saa olla vaidlust, et Kukkel OÜ on vaidlustanud riigihanke alusdokumendid. RHS § 189 lg-te 2 ja 3 regulatsioonide kohaselt on seadusandja tahteks olnud panna tähtaja kulgemine riigihanke alusdokumentide vaidlustamisel sõltuvusse mitte sellest, millal vaidlustaja oma õiguste rikkumisest teada saab, vaid pakkumuste, taotluste või ideekavandite esitamise tähtpäevast, ettepoole lugesdes.

4.2. Vaidlustuskomisjon möönab, et RHS-ist tulene, et teenuse kontsessiooni riigihanke alusdokumentide puhul tuleb vaidlustuse esitamisel juhinduda RHS § 189 lg-st 2, kuid kuivõrd RHS-is ilmselt puudub säte, millest juhinduda sellise menetluse puhul vaidlustuse esitamise tähtaja arvestamisel riigihanke alusdokumentide vaidlustamisel, tuleb kasutada analoogiat.

4.3. Käesoleval juhul on Hankija kehtestanud pakkumuste esitamise tähtajaks 30 päeva, mis on miinimumtähtajaks vastab pakkumuse esitamisel e-hangetes kontsessioonimenetluses üle rahvusvahelise piirmäära ning e-hangetes avatud hankemenetluses asjade või teenuste hankelepingu puhul.

Kuna seadusandja on pidanud RHS § 189 lg 2 p-i 2 puhul võimalikuks kehtestada, et kui riigihanke eeldatav maksumus on võrdne riigihanke piirmääraga või ületab seda, peab vaidlustus olema laekunud vaidlustuskomisjonile vähemalt viis tööpäeva enne hankemenetluses osalemise pakkumuste, taotluste või ideekavandite esitamise tähtpäeva, tuleb sellest analoogia korras juhinduda ka juhul, kui vaidlustatakse samadel tingimustel teenuse osutamise kontsessiooni riigihanke alusdokumente.

4.4. Vaidlustuskomisjon leiab, et teenuse osutamise kontsessiooni riigihanke alusdokumentide vaidlustamisel ei saa rakendada RHS § 189 lg-s 1 sätestatud üldkorda ka seetõttu, et see võib luua menetluslikult olukorra, kus puudub vähimgi õiguskindlus.

Käesoleval juhul on Kukkel OÜ esitanud vaidlustuse vaid üks tööpäev enne pakkumuste esitamise tähtpäeva (22.03.2018. a kell 19.39), kusjuures tegemist on puudusega vaidlustusega RHS § 192 lg 2 mõttes. Samas on Kukkel OÜ esitanud ka riigihanke peatamise taotluse. RHS § 193 lg 2 kohaselt aga vaatab vaidlustuskomisjon riigihanke peatamise taotluse läbi ja teeb vastavasisulise otsuse kolme tööpäeva jooksul puudusteta vaidlustuse laekumisest arvates. Seega ei saaks vaidlustuskomisjon peatada riigihanget enne pakkumuste esitamise tähtpäeva ka juhul, kui vaidlustus oleks ilmselt perspektiivikas.

(allkirjastatud digitaalselt)

Taivo Kivistik