

פרוטוקול ועדת מכרזים לענייני יועצים 105/21-1

ייעוץ וחקיקה	יחידה מגישה
נטע משה	שם הפונה
אחראית רכש ולוגיסטיקה ייעוץ וחקיקה	תפקיד הפונה
מכרזים לענייני יועצים	שם ועדת מכרזים
04/10/2021	תאריך
20820	מס' בקשה

חברי ועדה נוכחים-

תפקיד בוועדה	שם פרטי ושם משפחה
מ"מ יו"ר	סמי גריידי
חברה	ספיר כלפון
חבר	איתמר אביעד
חבר	פנחס פרנקל
מרכזת	גלית דה כהן

פרטי ההתקשרות המבוקשת-

אישור הוועדה להארכת ההתקשרות עם פרופ' קנת מן מחקר בנושא חיסיון עורך דין לקוח בגופים ציבוריים	נושא ההתקשרות
הארכת התקשרות ללא עלות תקציבית נוספת בהתאם להוראות תקנה 3(4)(ב)1 לתח"מ	סוג הבקשה נוכחי
הליך מקוצר של הצעות מחיר בהתאם להוראות תקנה 3(1) לתח"מ	תאור תהליך הבחירה מקורי

גלית דה-כהן	רשמה
--------------------	-------------

פרוטוקול ועדת מכרזים לענייני יועצים 105/21-1

רקע:

לצורך עריכת מחקר משפט משווה בנושא חיסיון עו"ד לקוח בגופים ציבוריים, ערכה יחידת ייעוץ וחקיקה במשרד המשפטים הליך לקבלת הצעות במסגרת הוראת תקנה 3(1), עד 3 הצעות מחיר.

בתוך כך התבקשה סקירה של המצב הנורמטיבי בשיטות משפט שונות בעולם באשר לקיום חיסיון עו"ד לקוח בגופים ציבוריים. הסקירה תבחן את הגישות התאורטיות ואת הספרות המחקרית בתחום, כמו גם את ההתמודדות בפועל עם סוגיה זו במדינות השונות בחקיקה ובפסיקה ובהתנהלות הפרקטית. ודוק; הסקירה תתייחס למודלים הנהוגים במדינות השונות, יתרונותיהם וחסרונותיהם. יוטעם, כי בנוסף לסקירת הוראות החוק והפסיקה הרלבנטיות והכתיבה האקדמית בתחום, תתייחס הסקירה גם להסדרים נוספים המהווים חלק מהתשתית הנורמטיבית במדינות שבהן תערך הבדיקה (כגון, הנחיות מנהליות) לרבות סקירה של המלצות שניתנו בתחום (כגון, המלצות לשינוי חקיקה, ועדות ציבוריות ועוד). כמו כן באפשרות החוקר להעלות הצעות להסדרת הסוגיה מושא המחקר.

בסיום ההליך, נבחר פרופ' קנת מן, שהגיש את הצעתו בהיקף של 42,735 ₪ לא כולל מע"מ. החוזה עימו נחתם ביום 26.12.2018.

במסמכי הפנייה צוין בסעי' 10 שכר הטרחה עבור השירות, ובהתאם לאבני הדרך הבאות:

א. הגשת טיוטה ראשונה (30%)

ב. הגשת דו"ח סופי (70%).

סוכם כי ההצעה תהיה כוללת בגין כל הפרויקט וכי למחירים יתווסף מע"מ כחוק.

אבני הדרך לתשלום, כפי שהוגדרו בחוזה ובנספחים, הם בהתאם למצוין:

1. "ישיבת התנעה" שבה תחודדנה שאלות המחקר עם הגורמים הנוגעים בדבר, בייעוץ וחקיקה במשרד המשפטים.
2. העברת טיוטה ראשונה של דו"ח המחקר המבוקש.
3. ביצוע השלמות כמוסכם והעברת טיוטה שנייה.
4. דו"ח מסכם – הדו"ח המסכם לא יעלה על 35 עמודים (לא כולל נספחים). יש להקפיד על ציטוט מלא של המקורות בהתאם לכללי האחיד בכתיבה משפטית.

יצוין כי בחוזה ההתקשרות – להבדיל ממסמכי ההליך – לא היה מצוין בסמוך לתיאור אבני הדרך או במסמכי החוזה, אחוז התשלום שהיה אמור להיות מועבר בגין כל אבן דרך.

מתיאור גורמי המקצוע ביחידה המקצועית, עורכות הדין יפעת רווה ונילי פינקלשטיין, מח' ייעוץ וחקיקה, לאחר חתימת הצדדים על החוזה כאמור, החל החוקר לאסוף את החומרים הנדרשים ולכתוב את טיוטת המחקר. טיוטה ראשונית הועברה אל המחלקה הפלילית ביום 20.05.2019. בהמשך לכך נערכו פניות של

פרוטוקול ועדת מכרזים לענייני יועצים 1-105/21

החוקר תוך תיאום מלא עם הרפרנטית במחלקה הפלילית, לנציגי מדינות זרות על מנת לקבל מהם מידע שהיה דרוש להשלמת המחקר. המענים לפניו אלו וכן לטיוטה הראשונית התעכבו ונשלחו לחוקר ביום 16.06.2019.

לדברי גורמי המקצוע, ביום 01.02.2020 העביר החוקר טיוטה שנייה של הדו"ח אל המחלקה המקצועית (המחלקה הפלילית) ונערכה עבודה לגיבוש הערות סופיות מטעם למחקר. אולם, גיבוש ההערות לא הושלם בשל נסיבות שונות לדבריהן ובהן, חופשת מחלה של הרפרנטית המטפלת, משבר הקורונה ועומס משימות דחופות שהעסיקו את המחלקה הפלילית בעקבות משבר הקורונה.

בהמשך לכך, ביום 11.05.2020 העביר החוקר טיוטת דו"ח לאחר עריכה נוספת וביקש לקבל את מלוא התשלום. באותו מועד נערכה בדיקה ע"י עו"ד עינת גדעוני מול נציגות הרכש ביחידה המקצועית בעניין השאלה, האם ניתן להעביר תשלום חלקי לחוקר. נמסר לה מנציגות זו, שבהתאם להסכם על החוקר להעביר דרישת תשלום על סך 70% מן התשלום וכך נעשה (זאת, חרף הגדרת התמורה המדורגת במפורש במסמכי הפנייה שלא צוינו במסמכי החוזה). לפיכך, ביום 16.08.2020, הועבר לחוקר תשלום של 70% ע"י גורמי הרכש מטעם היחידה המקצועית לאחר הקמת הזמנה מאושרת וחוזה חתום, **זאת מבלי לפעול בהתאם למסמכי ההליך או לכל המצער לפנות לייעוץ המשפטי במשרד, וללא הגשת פנייה מסודרת לוועדת המכרזים להארכת ההתקשרות** כנדרש. יצוין כי ספק יכול להמציא חשבונית מספר חודשים לאחר הקמת ההזמנה או לאחר סיום תקופת ההזמנה, כל עוד השירות ניתן בזמן תקופת ההזמנה.

כיום, בהתאם לדברי נציגות הגורם המקצועי, עורכות הדין רווה ופינקלשטיין, המחקר טרם הסתיים; כאמור, עד כה הוגשו טיוטות דו"ח המחקר והועבר לחוקר, מר מן, 70% מהתשלום באוגוסט 2020.

לעמדת הגורם המקצועי, מאז העברת התשלום החלקי, היה בכוונת היחידה לקדם את העברת ההערות ולקבל מהחוקר דו"ח מתוקן וסופי. אולם, איוש תפקיד הרפרנטית על ידי עובדת חדשה שנדרשה לתקופה נוספת של למידת הסוגיה והדו"ח שנערך וכן עומס המשימות הכללי המוטל על המחלקה הפלילית הובילו לעיכוב בהעברת ההערות האחרונות. כעת לטענתם, נערך ניסיון לרכז את ההערות האחרונות, לאחר קבלת הערות גורמים נוספים במשרד והצפי להעברתן לחוקר היה עד סוף חודש ספטמבר 2021. בהמשך כפי שמתוכנן, מהתבקש לאפשר לחוקר חודשיים נוספים להטמעת ההערות כך שלפי הערכת גורמי המקצוע תיידרש הארכת ההתקשרות עד סוף נובמבר 2021.

ביום 29.8.2021 התקבלה דרישת תשלום מהחוקר מן.

לפיכך, פנתה היחידה המקצועית לרכש המשרדי במטרה לבקש את אישור התשלום לחוקר. לאור העובדה כי ההתקשרות הרשמית מול החוקר הסתיימה ביום 18.03.2019 לא היה ניתן לשלם לחוקר, אלא לאחר הסדרת ההתקשרות.

משכך, בחנו חברי הוועדה את הסוגיה בצירוף המסמכים הרלוונטיים, ולאור אבני הדרך והתמורה שהוגדרו שתיהן במסמכי ההליך, ואבני הדרך שצוינו בחוזה ההתקשרות כאמור, עמדתם הייתה שלא מדובר בנסיבות העניין בתשלום בדיעבד וכי יש להביא את הבקשה להארכת ההתקשרות וכפועל יוצא מכך, לאפשר העברת התשלום לספק מתוך התקציב שאושר להתקשרות כאמור, לוועדת המכרזים. מכאן הבקשה שלפנינו.

פרוטוקול ועדת מכרזים לענייני יועצים 105/21-1

מבוקש:

אישור הוועדה להארכת ההתקשרות, ללא עלות תקציבית נוספת וניצול היתרה הקיימת בהזמנה עם פרופ' קנת מן לצורך סיום המחקר כאמור.

החלטה	סיום התקשרות	תחילת התקשרות	מס' ספק	שם הספק	עלות לפריט ללא מע"מ	כמות	פריט
אושרה	02/10/2022	03/10/2021	40283225	פרופ' קנת מן			1 הארכת התקשרות ללא עלות תקציבית נוספת וניצול היתרה הקיימת

סה"כ ההתקשרות: (כמות * עלות * מס' החודשים) ללא עלות תקציבית נוספת

החלטה:

בפני הוועדה הוצגה פניית הגורם המקצועי הגב' יפעת רווה והגב' נילי פינקלשטיין, ייעוץ וחקיקה, כמפורט ברקע להחלטה זו.

חברי הוועדה בחנו את פניית גורמי המקצוע כאמור וביקשו הבהרות בעניין התנהלות היחידה בהליך והתשלומים לחוקר.

בהתאם להבהרות שנמסרו מגורמי המקצוע, התשלום לספק שולם ביום 16.08.2020, לאחר שהיחידה המקצועית סברה כי הוקמה הזמנה מאושרת וחווה חתום. שכן, לעמדת הגורם המקצועי ברכש, ספק יכול להמציא חשבונית מספר חודשים לאחר הקמת ההזמנה או לאחר סיום תוקף ההזמנה, כל עוד השירות ניתן במועד שההזמנה בתוקף. יחד עם זאת, הן סבורות כי לאור הנחיצות בסיום המחקר כאמור וקבלת דוח סופי מסכם מבוקש להאריך את ההתקשרות.

חברי הוועדה בחנו את הבקשה, ולאחר בחינת השתלשלות האירועים, מבוקש להדגיש הנקודות הבאות; **ראשית**, על היחידה היה להגיע בעת מועד סיום ההתקשרות, קרי במרץ 2019, לוועדת המכרזים לקבל את אישורה להארכת ההתקשרות ולא להמשיך להפעיל את הספק ללא קבלת אישור מסודר.

שנית, ככל וחווה התקשרות מנוסח באי-בהירות או בכל מקרה של נחיצות בפרשנות חווה משפטי, לרבות בעניין תשלום תמורה ליועץ החיצוני, יש לפנות ללשכה המשפטית במשרד ולהיוועץ בה. כמו-כן, ניתן לפנות לגורמי הרכש והלוגיסטיקה במשרד, במטרה לבחון האם התקשרות בתוקף או לא. זאת כדי לקבל החלטת ועדת מכרזים ברורה במסגרת פרוטוקול אודות ההתקשרות.

שלישית, שעה שמוגדרת תמורה בהתאם לאבני הדרך – אף אם בתום לב לא צוינה בחווה ההתקשרות עם הספק – יש לפעול בהתאם לכך, ולא לשלם לספק בניגוד למצוין במסמכי ההליך.

פרוטוקול ועדת מכרזים לענייני יועצים 105/21-1

לצד האמור, ולאור השלבים הסופיים של המחקר, הגיעו חברי הוועדה להחלטה כי הארכת ההתקשרות מאושרת ללא עלות תקציבית נוספת. זאת, בהתאם לסעי' 3(4)(ב)(1) לתח"מ לפיו התקשרות המשך, אשר תהא בתנאים זהים להתקשרות הראשונה (או מיטיבים עם המזמין) נעשית במהלך תקופת ההתקשרות הראשונה או בסמוך אליה.

לאור האמור לעיל, מאשרת הוועדה, הארכת ההתקשרות עם פרופ' קנת מן, לריכוז ההערות האחרונות והעברתן לחוקר להטמעת ההערות וסיום המחקר, ללא עלות תקציבית נוספת וניצול היתרה הקיימת. זאת בהתאם להצעת המחיר שהוגשה על ידי החוקר ובתנאים זהים להתקשרות המקורית. הוועדה מסווגת את הארכת ההתקשרות בהתאם להוראת תקנה 3(4)(ב)(1) לתח"מ. החל מיום 04.10.2021 ועד ליום 31.12.2021.

יובהר ויודגש, כי התשלום הסופי לא יועבר לחוקר מן אלא לאחר קבלת דוח סיכום סופי, בהתאם למצוין בחוזה ההתקשרות.

אופן רכישה/ סיווג התקשרות מקורי: 23.פטור ממכרז

אופן רכישה/ סיווג התקשרות נוכחי: 23.פטור ממכרז

סיבת הפטור מקורי: 57. התקשרות ששוויה אינה עולה על 50,000 ש"ח - תקנה 3(1)

סיבת הפטור נוכחי: 88. התקשרות המשך באישור ועדת מכרזים משרדית - תקנה 3(4)(ב)(1)

גורם מבצע: אגף רכש נכסים ולוגיסטיקה - רכש

צורת ההתקשרות:

ביטוח: לא

ערבות: לא

התקשרות רגישה: לא

סיבת הרגישות:

תקנה תקציבית:

שריון תקציבי: לא נדרש

מספר פניה בנעמה: _____

תנאים מיטיבים או תנאים זהים: זהים

חתימות:

תפקיד בוועדה	שם	תאריך	חתימה
מ"מ יו"ר	סמי גריידי	04/10/2021	
חברה	ספיר כלפון	04/10/2021	
חבר	איתמר אביעד	04/10/2021	
חבר	פנחס פרנקל	04/10/2021	