

תוכן עניינים מפורט

19 פתח דבר לכרך השני
21 שער רביעי: ניהול המכרז
23 פרק שנים-עשר: ועדת המכרזים
23 א. תפקידיה של ועדת המכרזים
24 ב. ועדת המכרזים כרשות מנהלית
27 ג. הרכבה של ועדת המכרזים
27 (1) תקנה 8 לתקנות חובת המכרזים
28 (2) תפקידי היועץ המשפטי והחשב של ועדת המכרזים
30 (3) העסקת יועץ חיצוני
33 ד. ניגוד עניינים בוועדת המכרזים
35 (1) ההסדר החקוק – תקנה 10(ג) לתקנות חובת המכרזים
37 (2) ההלכה הפסוקה
37 א) מבחן אובייקטיבי
 ב) די בחשש סביר או ממשי לניגוד עניינים כדי לפסול החלטה
39 של ועדת המכרזים
43 (1) חשש סביר או חשש ממשי?
 ג) האם היכרות קידמת בין מציע לבין גזרם המעורב בעבודתה
45 של ועדת המכרזים פוגמת במכרז?
 ד) אין להבחין בין יועץ לוועדת המכרזים לבין חבר בוועדת
46 המכרזים

- 47 (ה) משמעות הפגם
- 49 (3) היחס בין ההסדר החקוק להלכה הפסוקה
- 50 (4) סיכום
- 53 פרק שלושה-עשר: עבודתה של ועדת המכרזים
- 54 א. כללי
- 54 (1) איסור מגע עם המציעים או עם מציעים פוטנציאליים
- 54 (2) אופן קבלת ההחלטות על ידי ועדת המכרזים תקנה 10(א)
- 56 לתקנות חובת המכרזים
- 57 (3) חובת הנמקה ותיעוד
- 60 ב. עבודתה של ועדת המכרזים כוועדת פטור ממכרז
- 60 (1) מתן פטור ממכרז – תקנה 9 לתקנות חובת המכרזים
- 62 (2) ועדת הפטור המרכזית – תקנות 11 ו-12 לתקנות חובת המכרזים ..
- 64 ג. עבודתה של ועדת המכרזים לאתר פרסום המכרז
- 64 (1) כנס ספקים
- 65 (2) הליך הבהרה
- 67 (3) מיון מוקדם – pre-qualification
- 67 (4) תיקון או שינוי של מסמכי המכרז בטרם חלף המועד האחרון להגשת ההצעות
- 68 להגשת ההצעות
- 70 (5) כיטול המכרז בטרם חלף המועד האחרון להגשת ההצעות
- 71 ד. עבודתה של ועדת המכרזים לאתר הגשת ההצעות
- 71 (1) פתיחתה של תיבת המכרז
- 73 א) מועד פתיחתה של תיבת המכרז
- 74 ב) פורום הפתיחה של תיבת המכרז
- 76 ג) סיכום
- 77 (2) שינוי תנאי המכרז לאחר חלוף המועד האחרון להגשת ההצעות
- 83 (3) חילוט הערכות כתוצאה מחזרת המציע מהצעתו
- 83 א) האם חזרת המציע מהצעתו מקימה כשלעצמה עילה (מנהלית) לחילוט הערכות?
- 83 ב) האם בהתקיים עילה לחילוט הערכות רשאית הרשות לחלט את מלוא סכום הערכות?
- 85 (1) הערכות כפיצוי מוסכם
- 87 (2) חילוט הערכות כפיצוי בגין הנזק שנגרם לרשות
- 89 (3) חילוט הערכות כהרתעה מפני פעילות קרטלית
- 89 (4) חילוט הערכות כהרתעה מפני התנהגות קלת-דעת
- 92 או מגניפולטיבית

92 סיכום	(ג)
94 המועד הקובע להשוואה בין ההצעות	(4)
97 חובת השמיעה של ועדת המכרזים	(5)
97 חובת השמיעה – כללי	(א)
100 חובת השמיעה החקיקתית החלה על ועדת המכרזים	(ב)
103 חובת השמיעה ההלכתית החלה על ועדת המכרזים	(ג)
 היחס שבין ההסדר החקוק להסדר הפסוק בסוגיה של תוכת	(ד)
108 השמיעה החלה על ועדת המכרזים	
 היקפה של חובת השמיעה החלה על ועדת המכרזים –	(ה)
109 סיכום	
 התייחסותה של ועדת המכרזים להצעות פגומות, תסרוט, מחייבות	(6)
110 הבהרה או שאינן עומדות בתנאי המכרז – הערת הפניה	
110 ה. התכרעה במכרז	
110 מועד התכרעה במכרז	(1)
111 הגוף המוסמך להכריע במכרז	(2)
112 הערכת ההצעות ובחירת ההצעה הטובה ביותר	(3)
114 א. החובה לבחור בהצעה המתאימה ביותר – תקנה 21(א)	
 ב. ההכרעה במכרז שאינו כולל אמות-מידה – תקנה 21(ב)	
114 וישא	
 א. ההכרעה במכרז הכליל אמות-מידה להערכת ההצעות –	
117 תקנה 21(ב) סיפא	
119 ד. כלל מקבילית הכותות	
121 ה. סיכום	
 א. חריגים לתוכה לבחור את ההצעה המתאימה ביותר שהוגשה	(4)
122 למכרז	
122 א. הצעה בלתי-סבירה לטובה	
127 ב. הצעה בלתי-סבירה לרעה	
130 ג. הצעה יחידה	
135 ד. הימנעות מבחירה בהצעה כלשהי – ביטול המכרז	
135 ה. פיצול הזכייה במכרז	
 א. המשמעות המשפטית של ההכרעה במכרז – מעמדה הנורמטיבי	(5)
140 של הנדעת הזכייה	
 א. סמכותה של ועדת המכרזים לבחור בהצעה השנייה בטיבה	(6)
143 לאתר שהסתיים המכרז	

153 פרק ארבעה-עשר: היבטים בניהול מכרז גמיש

153 א. מכרז גמיש ומשא ומתן

154 ב. התנאים לעריכת מכרז גמיש

156 ג. היחס הראוי לפגם בהצעה שהוגשה למכרז גמיש

159 ד. משיכת הצעה במכרז גמיש

161 ה. שינוי תנאי המכרז לאחר הגשת ההצעות

162 ו. האם חובה על הרשות לנהל משא ומתן במכרז גמיש?

164 ז. עם מי תנהל ועדת המכרזים משא ומתן

165 ח. אלו מרכיבים של ההצעה רשאי מציע לשפר במסגרת המשא ומתן

166 ט. האם רשאי מציע לגרוע מהצעתו במסגרת המשא ומתן?

167 י. המותר והאסור לועדת המכרזים במסגרת ניהול משא ומתן

168 1) החובה לשמור על שוויון הזדמנויות במסגרת ניהול משא ומתן

169 2) האיסור לגלות פרטים מהצעה מתחרה במסגרת ניהול משא ומתן

172 יא. ההצעה הסופית (Best & Final)

173 יב. חובת תיעוד

175 פרק חמישה-עשר: ביטול מכרז

177 א. ביטול מכרז כטרם הוגשו ההצעות

178 ב. ביטול מכרז לאחר שההצעות הוגשו אך טרם נפתחו

178 ג. ביטול מכרז לאחר פתיחת ההצעות

181 ד. ביטול התקשרות לאחר הבחירה בזוכה

185 ה. ביטול מכרז ופרסום מכרז חדש תחתיו

188 ו. התוצאה המשפטית הנובעת מביטול מוצדק של מכרז

189 1) האם ראוי לפצות את המציעים בגין ביטול מוצדק של המכרז

190 2) היקף הפיצוי הראוי בגין ביטול מוצדק של המכרז

192 3) המקור הנורמטיבי לפיצוי המציעים בגין ביטול מוצדק של המכרז

194 ז. ביטול מכרז על ידי בית המשפט

פרק שישה-עשר: עבודתה של ועדת המכרזים

195 לאחר ההכרעה במכרז

195 א. זכות העיון בחיזק המכרז ובהצעות שהוגשו למכרז

1) ההסדר החקוק בסוגיית זכות העיון של המשתתף במכרז –

198 תקנה 21(ה) לתקנות חובת המכרזים

201 2) ההלכה הפסוקה בסוגיית זכות העיון

204 3) זכות העיון לפי חוק חופש המידע, התשנ"ח-1998

206	4	סייגים לזכות העיון של המשתתף במכרו
207	א	סייגים לזכות העיון שמטרתם להגן על אינטרסים ציבוריים
	ב	סייגים לזכות העיון שמטרתם להגן על סודות מסחריים או מקצועיים של מציעים
211	ג	הגנה על סודותיהם המסחריים של המתמודדים במכרו מכוח הדין הפלילי ודיני המשמעת
219	ד	הגנה על הפרטיות
221	5	סוגיות משלימות בנושא זכות העיון
222	א	זכותו של מציע שזכה במכרו לעיין בתיק המכרו ובהצעות שהוגשו אליו
222	ב	זכותו של גורם חיצוני למכרו לעיין בתיק המכרו ובהצעות שהוגשו אליו
223	ג	זכות העיון במסמכי של "מכרו מיוחד"
226	ד	זכות העיון בנסיבות של התקשרות מכוח פטור ממכרו
228	ה	דרכי העיון במסמכי המכרו
230	ו	התניית העיון בתשלום
230	6	היקפה של זכות העיון במסמכי המכרו – סיכום
231	ב.	ניהול משא ומתן עם הזוכה במכרו
233	ג.	שינוי תנאי ההתקשרות במהלך ביצועה
240	1	הדין החקיק
246	2	ההלכה הפסוקה
247	3	מבט משווה
250	4	ההסדר המוצע
254	א	השיקולים הראויים ליישום כטרם מתן אישור לשינוי בתנאי ההתקשרות
254	1	שינוי המוסדר בחוזה המקורי
255	2	שינוי טכני או שינוי מהותי
257	3	המניע שבבסיס השינוי: שיקול ענייני או שיקול זר
258	4	השפעת השינוי המבוקש על התחרות ההוגנת יעל העיקרון של שוויון ההזדמנויות
258	5	צפיות הצורך בשינוי
259	6	לשון החוזה
260	7	כפיפותו של השינוי המבוקש לחובה לערוך מכרו אילו היה עומד לברו
260	8	הזיקה בין החוזה המקורי לבין השינוי המבוקש
260	9	נחיצותו של השינוי המבוקש להגשמת יעדי ההתקשרות
261	10	יעילות השינוי

261 (11) מועד השינוי
262 (12) קיומה של חליפה סבירה לספק הנוכחי
263 (13) היקף השינוי המבוקש
263 (14) סוג ההתקשרות שבה מדובר
264 (ב) המנגנון הדינוני המוצע לאישורו של שינוי בתנאי ההתקשרות ...
268 שער חמישי : תקיפת המכרז
273 פרק שבעה-עשר : עלות התביעה
273 א. נטל הראיה
275 ב. עלות תביעה מנהלית
279 ג. עלות תביעה בנין הפרתה של חובת תום הלב: הערת הפניה
280 ד. עלות תביעה בנין הפרת חוזה: הערת הפניה
280 ה. עלות תביעה מכוח דיני הניזקין
282 (1) הפרת חובה חקוקה
283 (א) שיקולי מדיניות
285 (ב) יסודות העולה של הפרת חובה חקוקה
285 (1) חובה המוטלת על המזיק מכוח חיקוק
285 (2) החיקוק נועד לטובתו של הניזוק
286 (3) המזיק הפר את החובה המוטלת עליו
287 (4) ההפרה גרמה נזק לניזוק
290 (5) הנזק שנגרם הוא מסוג הנזק שאליו התכוון החיקוק
290 (6) החיקוק שהופר לא התכוון להוציא חרופה זו
290 (ג) חסינות המדינה בנוזקין
292 (ד) סיכום ומסקנות
292 (2) רשלנות
294 (א) שיקולי מדיניות
295 (ב) יסודותיה של עולת הרשלנות
295 (1) חובת זהירות קונקרטיית
296 (2) חובת זהירות מושגית
297 (3) הפרתה של תובת הזהירות
298 (4) ההפרה גרמה נזק
299 (ג) סיכום ומסקנות
301 ו. עלות תביעה מכוח דיני עשיית עושר ולא במשפט
301 (1) תביעה לתשלום בנין ניצול מרכיביה של הצעה מפסידה
302 (2) תביעה לפירות הזכיה ממציע שזכה במכרו שלא כדין

פרק שמונה-עשר: סעדים בעקבות פגם במכרז 305

א. אכיפה – בקשה לצו בעין 306

(1) ביטול החלטתה של ועדת המכרזים והחזרת העניין לטיפול 307

(2) הכרזה על התובע כזוכה במכרז 308

(3) ביטול המכרז 309

(4) ביטול ההתקשרות 312

(א) ביטול חוזה שנכרת ללא מכרז 312

(ב) ביטול חוזה שנכרת בעקבות מכרז פגום 314

ב. פיצויים 315

(1) כללי 315

(2) נסיבות העשירות להצמיח עילה לפיצויים 316

(3) המקורות הנודמטיביים לסעד הפיצויים 319

(4) לאיזה סוג של פיצוי זכאי הנפגע (פיצויי הסתמכות

או פיצויי ציפייה)? 321

(א) הזכות לפיצויי הסתמכות 322

(ב) הזכות לפיצויי קיום או לפיצויי ציפייה 323

(ג) חובת הקטנת הנזק 329

(5) היחס בין סעד האכיפה לסעד הפיצויים 332

(6) שיקולים דינמיים בתביעה לסעד של פיצויים 337

ג. האם ניתן להתנות על הזכות לסעד במסמכי המכרז? 338

ד. סעד זמני 339

(1) צו ביניים 342

(2) עיכוב ביצוע של פסק הדין 343

(3) השפעתו של סעד הפיצויים על הנכונות של בית המשפט לתת

לבעלי הדין סעד זמני במסגרת תביעה לאכיפה 344

פרק תשעה-עשר: סייגים למתן הסעד 347

א. טענות סף 348

(1) מעמד טענות הסף בבית המשפט לעניינים מנהליים 348

(2) זכות העמידה בתקיפת הליכי מכרז 350

(א) זכות העמידה של בעל הצעה פגומה 350

(ב) זכות העמידה של מי שלא השתתף במכרז 351

(1) זכות העמידה של גורם שלא השתתף במכרז אך הוא

בעל עניין בו 352

(2) זכות העמידה של עותר ציבורי 354

- 357 2) זכות העמידה למנוע שינויים בחוזה שנכרת בעקבות מכרז
- 359 3) התובה לצרף את כלל המשיבים המתאימים
- 360 4) מניעות נחמת תלוף הזמן
- א) מניעות מחמת שידור, מחמת מעשה עשוי או מחמת התנהגותו של המציע
- 361 ב) מניעות מחמת אי-התרעה במועד על פגם
- 372 (1) אי-התרעה על פגם שנפל במכרז
- 372 (2) אי-התרעה על פגם שנפל בהצעתו של מציע אחר
- 378 5) מניעות מחמת משיכת הערבות
- 380 6) מניעות מחמת אי-צירוף ההצעה לעתירה
- 389 7) אי-ניקיף כפיים
- 391 ב. תוצאת הפגם בהליך המכרז
- 392 (1) הריסון השיפוטי בהתערבות בעבודת ועדת המכרזים
- 393 (2) בטלות יחסית
- 396 403 פרק עשרים: היבטים דינוניים של תקיפת המכרז
- 403 א. סמכות השיפוט
- 403 (1) סמכות עניינית
- 407 (2) סמכות מקומית
- 409 (3) מבט משווה
- 409 א) סמכות השיפוט בענייני מכרזים בארצות-הברית
- 409 (1) המישור המנהל-לפנימי
- 411 (2) המישור השיפוטי
- 413 ב) סמכות השיפוט בענייני מכרזים בגרמניה
- 415 ג) סמכות השיפוט בענייני מכרזים באוסטריה
- 416 (1) ההליכים בפני הוועדה המפקחת
- 416 (2) ההליכים בפני רשות הרכש
- ג) סמכות השיפוט בענייני מכרזים על פי מודל האו"ם לרכישות ממשלתיות
- 419 ב. סדר הדין בעתירה מנהלית
- 420 (1) הזכות לחקירה שכנגד
- 422 א) חקירה שכנגד בהליך העיקרי בבית המשפט לעניינים מנהליים ..
- ב) חקירה שכנגד בהליך הביניים בבית המשפט לעניינים מנהליים
- 426 ג. זכות הערעור
- 427

431 מפתחות

מפתח חקיקה

433 חקיקה ראשית

438 חקיקת משנה

444 חקיקה זרה

450 הצעות תיק, מודלים ומסמכי מדיניות

מפתח פסיקה

453 בית משפט צליון

470 בית משפט מחוזי ושלום

483 פסיקה זרה

www.bursi.co.il מפתח ספרות

485 ספרות ישראלית

489 ספרות זרה

494 מפתח העניינים