Tere

Aitäh vastuse eest. Kuna minu eelmine küsimus oli üsna üldsõnaline, seega selgitan natuke lähemalt riigihangete korraldamist.

Riigihangete korraldamisel on hankijal võimalik sätestada tingimusi, mis aitavad kaasa sotsiaalse võrdsuse suurenemisele (nn sotsiaalsed kriteeriumid). Hankija saab kehtestada, et riigihankes osalev ettevõtja peab täitma mingeid sotsiaalse iseloomuga tingimusi või anda sellise tingimuste täitmisel ettevõtjale eelise (nt võimaluse saada pakkumuste võrdlemisel rohkem hindepunkte).

Sotsiaalsete kriteeriumite all võimaldab riigihangete direktiiv mh arvestada ebasoodsas olukorras olevate isikute või haavatavate rühmade liikmete sotsiaalset integreerimist lepingut täitma määratud töötajate hulka (2014/24/EL preambul p 93). Nimetatud on nt miinimumpalk, konkreetsed töötingimused, meeste ja naiste võrdse kohtlemise meetmed, meetmed naiste suuremaks osalemiseks tööturul ning töö- ja pereelu ühildamiseks, ILO konventsiooni tingimuste tagamine, keskkonnakaitse või loomade heaolu tagamine (2014/24/EL preambul p 98). Tegemist ei ole ammendava loeteluga.

Eestis on riigihangete korraldamisel ühe võimalusena kasutatud erinevas sõnastuses sarnaseid tingimusi nagu alltoodud näites:

„Kui hankelepingu täitmises vahetult osalevate koolitajate meeskonda kuulub vähemalt üks koolitaja, kes vastab vähemalt ühele järgmistest tingimustest:

- kellel on tuvastatud osaline või puuduv töövõime töövõimetoetuse seaduse alusel või

- kes on tunnistatud püsivalt töövõimetuks riikliku pensionikindlustuse seaduse alusel või

- kellele on määratud puue puuetega inimeste sotsiaaltoetuste seaduse alusel või

- kes on eelpool loetletud tingimusega samaväärses olukorras tema asukohariigi õigusaktide kohaselt,

antakse pakkumusele 5 väärtuspunkti.

Juhul kui pakkuja soovib saada hindamisel väärtuspunkte sotsiaalse hindamiskriteeriumi eest, esitab ta pakkumusega:

- andmed hindamiskriteeriumi tingimustele vastava isiku kohta (nimi, isikukood) ja selle kohta, milliseid ülesanded isik hankelepingu täitmisel täidab.

- isiku kinnituse, et ta on nõus hankelepingu täitmisel osalema ja oma terviseandmeid vastavas ulatuses avaldama ning et ta annab hankijale õiguse tingimustele vastavuse kontrollimiseks teha tema kohta päringuid Eesti Töötukassa ja Sotsiaalkindlustusameti riiklikesse registritesse ning töötamise registrisse (TÖR).

- tõendid tingimustele vastavuse kohta.“

Selliste andmete küsimisel on lähtutud eeldusest, et isikul on õigus otsustada enda kohta käivate andmete avaldamise üle. Isikuandmete kaitse üldmääruse art 6 p 1 a) kohaselt tohib andmeid töödelda, kui andmesubjekt on andnud nõusoleku töödelda oma isikuandmeid ühel või mitmel konkreetsel eesmärgil. Art 9 p 2 a) kohaselt tohib eriliiki isikuandmeid töödelda kui andmesubjekt on andnud selgesõnalise nõusoleku nende isikuandmete töötlemiseks ühel või mitmel konkreetsel eesmärgil, välja arvatud juhul, kui liidu või liikmesriigi õiguse kohaselt ei saa andmesubjekt lõikes 1 nimetatud keeldu (keeld eriliiki isikuandmete töötlemiseks) tühistada.

Teie vastusest selgub, et art 9 p-i 2 a) teine lauseosa välistab eriliiki isikuandmete töötlemise koosmõjus art 7 p-ga 4 ja selgitate: „ /…/ nõusolekut ei tohiks lugeda vabatahtlikult antuks, kui andmesubjektil pole tõelist või vaba valikuvõimalust või ta ei saa kahjulike tagajärgedeta nõusoleku andmisest keelduda või seda tagasi võtta.“

Kas teie seisukoht oleks teistsugune arvestades käesolevas kirjas selgitatud riigihangete korraldamist ja näidistingimuse sõnastust? Sellise tingimuse puhul ettevõtjal ja konkreetsel nt vähenenud töövõimega töötajal puudub kohustus viidatud andmeid avaldada, ettevõtjal puudub ka kohustus sellist isikut tööle võtta. Kuid konkurentsieelis antakse siiski ettevõtjale, kes vähenenud töövõimega isikuid palkab (ja vastavad andmed avaldab).

Selgitan, et riigihangete õiguse kohaselt peaks viidatud isik (või teine, samaväärses olukorras olev isik) osalema ka hankelepingu täitmisel. Juhul kui isik lepingu täitmisel ei osale (nt töösuhe lõppeb), siis isikule kahjulikke tagajärgi ei kaasne, hankijal on lepinguline suhe ettevõtja mitte viidatud isikuga.

Juhul kui näitena esitatud tingimus ei ole isikuandmete kaitse üldmäärusega kooskõlas, siis kas teil on võimalik viidata lahendusele, mille alusel oleks hankijal võimalik terviseandmeid riigihangetes töödelda?

Tulles eelmises kirjas esitatud küsimuse juurde, siis juhul kui viidatud näite puhul on siiski võimalik isikuandmeid (terviseandmeid) töödelda, siis kas hankijal on võimalik soodustada ka hoolduskoormusega isikute töölevõtmist? Näiteks alltoodud sõnastuses:

„Kui hankelepingu täitmises vahetult osalevate koolitajate meeskonda kuulub vähemalt üks koolitaja, kes kasvatab last, kellele on määratud puue puuetega inimeste sotsiaaltoetuste seaduse alusel või kes on eelpool loetletud tingimusega samaväärses olukorras tema asukohariigi õigusaktide kohaselt, antakse pakkumusele 5 väärtuspunkti.

Juhul kui pakkuja soovib saada hindamisel väärtuspunkte sotsiaalse hindamiskriteeriumi eest, esitab ta pakkumusega:

- andmed hindamiskriteeriumi tingimustele vastavat last kasvatava isiku kohta (nimi, isikukood) ja selle kohta, milliseid ülesanded isik hankelepingu täitmisel täidab.

- isiku kinnituse, et ta on nõus hankelepingu täitmisel osalema ja et ta kasvatab hindamiskriteeriumi tingimustele vastavat last.

- tõendid tingimustele vastavuse kohta.“

Kas selline tingimus oleks isikuandmete kaitse üldmäärusega kooskõlas? Juhul kui näitena esitatud tingimus ei ole isikuandmete kaitse üldmäärusega kooskõlas, siis kas teil on võimalik viidata lahendusele, mille alusel oleks hankijal võimalik hooldatava isiku terviseandmeid riigihangetes töödelda?

Hea meelega kohtuksime ja arutaksime tekkinud küsimusi AKI-ga, et leida õiguspärane lahendus. Kaasaksime ka rahandusministeeriumi esindaja, kes on samuti eestvedajaks sotsiaalsete kriteeriumite kasutamisel.

Lugupidamisega

Meelika Liiv-Tamsar

riigihangete spetsialist