



מישיבת ועדת מכרזים שהתקיימה ביום 09/02/2025

נוכחים בזום: טל לוי, חזי שרהבני, אליק גולדברג

חסרים: בועז רפפורט, אורי מרגלית

משתתפים: עמית כהן, עטרה רבי, עו"ד קובי קורין, עו"ד מאיה קורין, עו"ד רועי מגל, עו"ד שרית דנה.

על סדר היום:

מכרז 30/2024 – לקבלנות משנה להפעלת קווי שירות בתחבורה ציבורית באשכול הגולן

1. עמית כהן, מנכ"ל המועצה - במסגרת שאלות ההבהרה שהתקבלו במכרז זה, התבקשה ועדת המכרזים להבהיר כי נאסר על אגד חברה לתחבורה בע"מ ("אגד") להשתתף במכרז, בין אם באופן ישיר ובין אם באופן עקיף, וזאת בטענה כי חלה על אגד מגבלת השתתפות הקבועה ב"תכנית תחרות - ענף התחבורה הציבורית באוטובוסים - שנים 2018-2030" של משרד התחבורה ("תכנית התחרות"), מפני ש"במועד פרסום המכרז בענייננו, נובמבר 2024, חלקה בענף, במונחי ק"מ נסועה, חרג מ- 25% (ולמעשה עומד על 25.73%".
2. בהמשך לכך, ניתנה לאגד וליתר המשתתפים הפוטנציאליים אפשרות להביע עמדתם בעניין.
3. אגד, אלקטרה אפיקים וסופרבוס העבירו התייחסותם בכתב, אשר הועברה לעיון חברי ועדת המכרזים טרם התכנסותה.
4. המועצה שכרה את שירותיו של משרד עוה"ד זינגר דנה ושות' אשר בחן את כלל החומרים והעביר אתמול (5/2/25) חוות דעת מסודרת בנושא (מצ"ב כחלק בלתי נפרד מפרוטוקול זה).
5. עו"ד שרית דנה סקרה בפני חברי ועדת המכרזים את עיקרי חוות הדעת, לפיה אגד רשאית להשתתף במכרז. ההתייחסות הינה גם לטענות כנגד תכנית התחרות וגם להסכם ההפעלה של אגד.
 - א. כפי שפורט בחוות דעתנו מרכז הכובד לצורך הכרעה בטענה לפיה יש לפסול את אגד מהשתתפות במכרז מונח בסוגיית התנאים שנקבעו במכרז שפרסמה המועצה. המכרז כפי שפורסם לא כלל במפורש תנאי סף בנוגע לחלקו של מציע בשוק ואף לא הפניה לתכנית התחרות בהקשר זה. בהעדר הוראה מפורשת או אף משתמעת במכרז אנחנו סבורים שהועדה אינה רשאית לפסול את אגב כמציע על בסיס שיקול זה.
 - ב. עוד יצויין שניתן היה להטיל ספק גם בדבר סמכותה של המועצה לכלול בתנאי המכרז תנאי סף מסוג זה, באשר הוא מיועד לשרת את קידומה של התחרות בתחבורה הציבורית ברמה הלאומית ואין בו כדי להועיל לתושבי המועצה דווקא, אלא אם בכלל עלול לפגוע בהם נוכח צמצום מספר המתחרים האפשריים. נוכח סמכויותיה המוגבלות של רשות מקומית על פי הדין בישראל, ספק אם תנאי כזה, אילו היה נכלל במסמכי המכרז, מיוזמתה של המועצה, היה בגדר סמכויותיה. הכרעה בשאלה זו אינה נדרשת לעניינו.

- ג. נוסח המכרז הועבר לידיעת משרד התחבורה ואושר על ידיו, מבלי שנדרשו על ידו תיקונים. אילו סבר משרד התחבורה כמי שמופקד על התחום וכמי שקידם ואישר את תכנית התחרות שיש מקום לכלול מגבלות על השתתפות במכרז על בסיס היקף הפעילות בשוק, חזקה עליו שהיה דורש תיקון כאמור. כך בודאי במצב דברים שבו במכרזים שפורסמו על ידי המדינה נכללו תנאים אלה במפורש בתנאי המכרז.
- ד. ניתן לתת משקל גם לשיקולי השיהוי, באשר בהיבטים אלה ניסוחו של המכרז הנוכחי אינו שונה מניסוחו של המכרז הקודם, שבמסגרתו איפשרה ועדת המכרזים לאגד להשתתף. אילו סברו החברות האחרות שיש עילה למנוע את השתתפותה של אגד במכרז, וכיון שהמועצה בהתנהגותה, גילתה דעתה במובהק כיצד היא מפרשת את הוראות המכרז, נדרש היה לכל הפחות שיבקשו לשנות את תנאי המכרז הנוכחי מיד עם פרסומו. לא כך נעשה.
- ה. ישנם שיקולים נוספים שניתן להציג בנוגע לעצם תחולתם של התנאים שנקבעו בתכנית התחרות על המכרז שמפרסמת המועצה, נוכח ההתייחסות הנפרדת בתכנית למועצה כמי שמחזיקה בידה את הרשיון להפעלת התחבורה הציבורית בתחומה, נוכח העובדה שהמכרז במובהק אינו עוסק הרשיונות לקווי תחבורה ציבורית אלא בקבלנות משנה, נוכח העובדה שהתכנית עוסקת, לפי לשונה, במכרזים שתפרסם המדינה ועוד. שאלות אלה אינן מחייבות הכרעה בענייננו, נוכח הדברים שנאמרו מעלה, בנוגע לתנאי המכרז כפי שפורסמו שאינם כוללים מגבלה מסוג זה.
6. אליק גולדברג - האם אין מקום להחיל את מהות תכנית התחרות גם במכרז שלנו?
עו"ד שרית דנה - כיוון שתנאי המכרז ובכלל זה מגבלות הסף על הרשאים להשתתף בו צריכים להיות מפורטים בו, משלא נקבע תנאי כזה במכרז מלכתחילה לא יכולה הועדה היום להחיל אותו על המכרז, גם אם היא סבורה שהוא מוצדק. לגופם של דברים, כפי שצינתי ניתן להצביע על מאפיינים יחודיים של המכרז הזה שלא בהכרח מצדיקים החלת הכללים שנקבעו בתכנית התחרות ובהם העובדה שמדובר במכרז לקבלן משנה.
7. טל לוי - האם ידועה עמדת משרד התחבורה בעניין זה?
מר ליאור רוכמן - מנכ"ל החכ"ל, ועמית כהן - מנכ"ל המועצה - הסבירו כי נערך בירור עם יועמ"ש משרד התחבורה - עו"ד עופר לוי. מסקנת חוות הדעת של משרד עוה"ד זינגר-דנה ושות' תואמת את עמדת יועמ"ש משרד התחבורה שנמסרה בעל פה.
- עו"ד שרית דנה - אם משרד התחבורה היה סבור שכך צריך לפרש את המכרז ושיש בו מגבלת השתתפות של אגד, הוא ודאי היה אומר זאת במפורש, שכן הוא מחויב לכך כרגולטור. מכל מקום, ובסופו של דבר, ועדת המכרזים כאן היא הסוברנית לקבל החלטה על פי שיקול דעתה העצמאי.
9. חזי שהרבני - מהי עמדת יועמ"ש המועצה עו"ד קורין?
עו"ד קורין - טרם פניית המועצה לקבלת חוות דעת ממשרד עוה"ד זינגר דנה ושות' קיימנו בדיקה ראשונית במשרדנו והגענו לאותה מסקנה. בשל רגישות וחשיבות הדברים פנתה המועצה, על דעתנו, לקבלת חוות דעת ממשרד עוה"ד זינגר דנה ושות'. הניתוח שנערך והמסקנה הסופית מקובלים עלינו.
10. עו"ד קורין - טרם פניית המועצה לקבלת חוות דעת ממשרד עוה"ד זינגר דנה ושות' קיימנו בדיקה ראשונית במשרדנו והגענו לאותה מסקנה. בשל רגישות וחשיבות הדברים פנתה המועצה, על דעתנו, לקבלת חוות דעת ממשרד עוה"ד זינגר דנה ושות'. הניתוח שנערך והמסקנה הסופית מקובלים עלינו.
- כידוע, אשכול גולן מהווה הסדר ייחודי בענף התחבורה הציבורית (ביחד עם אשכול חבל אילות) כאשר מ"א גולן היא בעלת רישיון ההפעלה, והיא מוציאה אותו אל הפועל בחלקו באמצעות אוטובוסים שלה, ובחלקו באמצעות קבלן משנה מטעמה. המועצה גם אחראית על כל התפעול והדיווחים למשרד התחבורה והיא זו הנותנת את הדין בפני משרד התחבורה.



לא בכדי, המכרז הנוכחי אינו עוסק במתן רישיון להפעלת תחבורה ציבורית, כי אם בקבלות משנה לביצוע חלק מקווי הנסיעה באשכול גולן, כאשר המועצה נותרה ותיוותר בעלת רישיון הפעלת התחבורה הציבורית מאת משרד התחבורה.

להבנתנו, תכנית התחרות איננה רלוונטית במקרה שלנו, שכן התכנית נוגעת למישור היחסים שבין משרד התחבורה לבין מפעילי התח"צ ולהליכים התחרותיים המנוהלים ע"י משרד התחבורה. כך גם עולה מחוות דעת משרד עוה"ד זינגר דנה ושות'.

11. ליאור רוכמן - משרד התחבורה זוקף וימשיך לזקוף לטובת המועצה, כבעלת הרישיון, את מכסת הנסועה וספירת הקילומטראז'.

החלטת ועדת המכרזים

נוכח חוות-הדעת והמענה לשאלות חברי ועדת המכרזים, והתרשמות חברי הוועדה כי חוות-הדעת מבוססות על בחינה מעמיקה ויסודית, מחליטה ועדת המכרזים פה אחד לאפשר השתתפותה של אגד במכרז.

חתימת חברי הועדה

חתימת יו"ר הועדה