

02 יולי 2024

כ"ו סיון תשפ"ד

שלום רב,

הנדון: הליך תחרותי להפעלת קווי אשכול דרום גוש דן (להלן: "ההליך")
סימוכין: פנייתכם מיום 18.06.2024

פנייתכם שבסימוכין נדונה בישיבת ועדת המכרזים ולהלן התייחסותה:

1. בטרם נתייחס לגופן של טענות ברצוננו לדחות על הסף את הקביעה, שהשינויים והתיקונים עליהם החליטה הוועדה כל מטרתם לפתוח בפני דן את הדלת להתמודד בהליך ולפגוע בשוויון. האמור אינו נכון. מדובר באמירה נלוזה שמאשימה את הוועדה בפעולה משיקולים זרים. לך ולמרשתך ניסיון עבודה ארוך מול הוועדה וברור לכם שאין בטענה זו כל ממש וחבל שבכלל עלתה בדעתכם, כל שכן על הכתב.

קביעת חלקה של דן במטרופולין

2. הוועדה דוחה את הטענות במכתבך שבסימוכין, שדומות לאלה שנטענו במכתבך מיום 29.02.2024, לאופן חישוב חלקו של מפעיל (בענף או במטרופולין). שיטת החישוב בתוכנית התחרות ברורה ולא נדרשת לה כל פרשנות, לא לעניין תוספות השירות ולא לכל עניין אחר. כאמור במכתב הבהרות 3, שמשקף אחת לאחת את האמור בתכנית התחרות, אין להביא בחשבון חלקה של דן את גידול הנוסעים, כתוצאה מתוספות שירות שאושרו לחברה או כתוצאה מזכייה אפשרית שלה בהפעלת האשכול. הוראות תכנית התחרות מקבעות את המצב הידוע הקיים קרי, מספרי הנוסעים והק"מ **שידועים** במועד הבדיקה, ומספרי הקווים שיש וודאות הסכמית שיצאו מפעילות המפעיל (על בסיס הנתונים **הידועים** במועד הבדיקה). יתרה מכך, גם אם לצורך הדיון היינו מקבלים את עמדתכם, הרי שדי בכך שהיא אינה ברת ביצוע גם ברמה הטכנית, שכן, לא ניתן לקבוע מספר נוסעים בתוספות שירות שטרם יושמו ושטרם החלו לפעול בחזקת למי ניתנה הנבואה. גם בהיבט זה נקבעה מתכונת החישוב בתכנית התחרות כפי שנקבעה.

3. אין מחלוקת שבהתאם לתכנית התחרות, חלקו של המפעיל במרכזי שלושת המטרופולינים הגדולים, לא יעלה על 50%. גם לא יכולה להיות מחלוקת, שבהתאם לתוכנית התחרות, ובכלל, לא ניתן למנוע ממציע פוטנציאלי להגיש הצעה להליך אם במועד פרסום ההליך, מציע זה לא חרג ממגבלת ההשתתפות. בהתאמה נקבעה מגבלת הזכייה לפיה שכל שזכיתו של מציע פוטנציאלי תגרור חריגה מהמגבלה שנקבעה בתכנית, יהיה הזוכה חייב לוותר על פעילות אחרת, כך שמימוש הזכייה לא יביא אותו לחריגה ממגבלות התחרות. בהתאם לכך נוסח סעיף 1.4 להליך.

4. נזכיר, מגבלת הזכייה היא פררוגטיבה של הוועדה ואין זו הפעם הראשונה שהוועדה עושה בה שימוש. כך לדוגמה, בהליכים התחרותיים להפעלת קווי אשכולות ירושלים, במסגרת המענה

לשאלות הבהרה, ולאחר התייעצות עם הרשות להגבלים עסקיים, נקבעו מגבלות זכייה דומות כמפורט להלן:

- 4.1. ככל שאגד תזכה במכרז הרק"ל, היא תוותר על הפעלת קווים תחליפים בירושלים וזאת בנוסף לקווים היוצאים ממנה כחלק מתכנית התחרות.
- 4.2. הזוכה במכרז רק"ל ירושלים יוכל להשתתף ולזכות בהליכים התחרותיים להפעלת אשכול קווי השירות בירושלים בתנאי שלא יפעיל קווים תחליפים לרכבת הקלה, במידה והזוכה באחד מאשכולות השירות באוטובוסים כאמור, יהיה הזוכה בהפעלת הרק"ל בירושלים, המשרד יהיה רשאי להעביר למפעילים אחרים קווי שירות באשכול בו זכה, הפועלים במקביל לרק"ל וזאת בהתאם לשיקול דעתו הבלעדי של המפקח.
5. בניגוד לאמור במכתבכם, לא ניתן לעקוף את מגבלות השתתפות והוועדה לא התירה ולא תתיר חריגה שתאפשר לעקוף את מגבלת ההשתתפות. תכנית התחרות ברורה. התנאי הבסיסי להשתתפות הוא, שבמצב הקיים, קודם להגשת ההצעות, המציע הפוטנציאלי אינו חורג ממגבלות ההשתתפות שנקבעו בתוכנית. במצב דברים זה לא ניתן למנוע השתתפות מציע. ואולם, כאמור, תכנית התחרות קבעה מגבלות נוספות כדי שזוכה יעמוד בהוראות תכנית התחרות בדמות מגבלת הזכייה.
6. ההוראות לעניין התחרות בענף קווי השירות בתחבורה הציבורית נקבעו בתכניות התחרות אשר אושרו בהחלטת ממשלה. אחת מהן פרטנית למטרופולין דן. במצב דברים זה הוועדה סבורה, שבמקרה הנדון לא היה מקום לקביעת מגבלות השתתפות נוספות, הרי שאלה היו צריכות לקבל ביטוי בתכנית התחרות הפרטנית למטרופולין דן.
7. בהתייחס לאמור בסעיף 14 למכתבכם, נבקש לעדכןכם (כפי שמובהר במכתב הבהרות 5) שבהתאם להחלטת הוועדה מיום 26.06.2024, ככל שעל פי הקבוע בסעיף 10.1.13 למכתב הבהרות מס' 3, ימצא שבעקבות זכייה של חברת דן או חברה קשורה לדן באשכול דרום גוש דן, תחרוג חברת דן מתקרת 50% הפעילות במכרז המטרופולין הקבועה בתכנית התחרות, הרי, שבאותו מועד, יפורסמו גם היקף החריגה שתוצא מהפעלתה של חברת דן וגם פרוט של קווי השירות שיוצאו, וגם המועד הצפוי לפרסום הליך תחרותי להפעלת קווים אלו או העברתם להפעלת מפעיל תחרותי בהתאם לשיקול דעת הוועדה.

ניקוד ניסיון עבר של מפעילים היסטוריים

8. אופן ניקוד ניסיון העבר, בהליך הנוכחי דומה לאופן בו בוצע ניקוד העבר בשני ההליכים האחרונים שפורסמו (באשכול השרון ובאשכול עוטף ירושלים מערב) והוא מבוסס אותה מתכונת שהנחתה את הוועדה לייחוס ניסיון העבר של המציעים. בהתאם לכך, כל עוד למציע עצמו לא היה ניסיון בהפעלת תחבורה ציבורית, ההתייחסות הייתה לניסיון בעלי העניין שהחזיקו בו וככל שלמציע עצמו קיים ניסיון בהפעלת תחבורה ציבורית, ההתייחסות הייתה רק לניסיון של המציע מבלי להתייחס לניסיון בעלי העניין בו. במכתבכם מיום 29.02.2024, הפניתם את תשומת לב הוועדה, לאנומליה שנוצרה לכאורה, באופן ייחוס ניסיון העבר בין המפעילים ההיסטוריים (ומפעילים המוחזקים על ידי אותם בעלי עניין) למפעילים האחרים ועל בסיס כך החליטה הוועדה לתקן את מדיניותה הנוגעת לשיוך ניסיון העבר, כך שניסיון זה ישוידך למציע באופן רוחבי מכלל בעלי העניין והחברות הקשורות במציע שמפעילים קווי שירות.

יחד עם זאת, כאמור במכתב הבהרות מס' 3, מטרת העדכון היא ליצור הלכה למעשה מצב בו לא יתקיים מעפיל הפועל בענף (תחרותי או היסטורי) שלא יכוחש השירות שלו אין השפעה על סיכויי הזכייה שלו או של מפעיל אחר בענף שקשור אליו, ללא קשר האם מתקיימת בפועל העברת תשומות, מידע או ניסיון בין החברות בקבוצה. מטרה זו לא תושג בהליך הנוכחי, מאחר שבמסגרתו, נקבע שהמשרד יסתמך על ציוני בקרה חלוטים וסופיים, שבשלב זה אין למציע או כל מפעיל אחר המחזיק בו כל יכולת השפעה עליהם, באמצעות שיפור והעלאת רמת השירות. כאמור, שיטת ניקוד ניסיון העבר הקיימת, הייתה נהוגה בשני ההליכים האחרונים והיא מבוססת על קו מנחה של הוועדה מזה שנים. תיקונה בהליך הנוכחי לא ישיג את מטרתה בכל מקרה, ולכן סברה הוועדה שיש לעשות את התיקון בדרך המלך במסגרת הליך חדש שיפורסם. 9. בניגוד לניסיון לצייר תמונה, שכביכול הוועדה קיבלה את החלטתה על מנת להטיב עם חברת דן, החלטת הוועדה התקבלה תוך איזון, בין הצורך בתיקון האנומליה שנוצרה לבין העובדה שביצוע התיקון, שהוא שינוי מדיניות ארוכת שנים של הוועדה, תוך כדי הליך מתנהל ומבלי שיש למציע יכולת אמיתית לפעול לשנות את המצב העובדתי הקיים ובכך להגשים את מטרת הוועדה להעלות ולשפר את רמת השירות.

10. טענות מרשתך, ביחס לאחידות הניקוד, מתמיהות דווקא בשל העובדה שמרשתך לא אחת, נהנתה ממדיניות הוועדה שהייתה נהוגה עד כה, כך למשל בהליך תחרותי להפעלת אשכול הגליל (ובאותו הליך דווקא חברת נהור היא זו שנפגעה משיטת ניקוד העבר).

בקשה לקבלת מידע ונתונים

11. באוקטובר 2022 החליט המשרד לאחד את פעילות דן לאשכול הפעלה אחד – אשכול תל אביב והוא מאחד את כל האשכולות המופיעים בתכנית התחרות. למען הסר ספק בתחשיב חלקה של דן נלקחו בחשבון כל קווי השירות המופעלים על ידה מבלי יוצא מהכלל (כמובן על פי העקרונות שפורטו במכתב הבהרות 3).
12. במסגרת התחשיב נלקחו בחשבון כל הקווים שהופעלו על ידי דן בחודש דצמבר 2023, כל פעילות שהתווספה לדן החל מאותו חודש לא נלקחה בחשבון (המידע אודות נתוני הרישוי של כלל הענף מפורסם על ידי המשרד באופן שוטף והינכם מוזמנים לבחון את היקף הפעילות הקיים של דן ביחס לזה שהיה בחודש דצמבר).
13. הפעילות שלא נלקחה בחשבון בגין סיום ההפעלה מפורטת במכתב הבהרות 3 (בערות לטבלה שבסעיף 10.1.18. לתשומת ליבכם בפירוט הקווים נפלה טעות סופר ובמקום קו 118 צריך להיות קו מס' 119).
14. הסכם ההפעלה המושחר של חברת דן יפורסם באתר משרד התחבורה.

לסיכום

15. הוועדה דוחה את כל טענותיכם והחלטותיה בקשר עם מגבלות ההשתתפות וניקוד ניסיון העבר יישארו ללא שינוי.

בכבוד רב,

שירלי שמואל
בשם ועדת המכרזים

העתק:
חברי ועדת המכרזים