



עיריית רמת-גן
השירות המשפטי

יום חמישי כ"א כסלו
תשפ"ב
25/11/21
סימוכין: 1100/12/11

הנדון : סיכום ישיבת ועדת מכרזים 24.11.2021

נוכחים:

עו"ד רועי ברזילי - יו"ר וועדת מכרזים
גבי עדנה וידל - חברת מועצת העיר
מר ישראל זרי - חבר מועצת העיר
עו"ד ריקי לב ברין - סגנית היועמ"ש
עו"ד פנינה גין - השירות המשפטי

סדר יום:

1. מכרז 16/2021 לביצוע עבודות תכנון אספקה הקמה תפעול תחזוקה וניהול של עמדות טעינה לרכבים חשמליים ברמת גן



עיריית רמת-גן **השירות המשפטי**

1. מכרז 16/2021 לביצוע עבודות תכנון אספקה הקמה תפעול תחזוקה וניהול של עמדות טעינה לרכבים חשמליים ברמת גן

נושא לבחינת הוועדה:

פסילת המציעים סונול אי וי איי פתרונות לרכב חשמלי בע"מ (להלן: "סונול") וגרינספוט פרויקט צפון 2017 בע"מ (להלן: "גרינספוט")

א. בוועדת המכרזים מיום 18.10.2021 המציע סונול נפסל היות ובמועד פתיחת ההצעות לא נמצאה במעטפה מס' 1 של הצעתו ערבות ההגשה. המציע זומן להשמעת טענותיו בפני וועדת המכרזים שהתכנסה ביום 15.11.2021.

עו"ד אוריאל מוזס מטעם סונול הופיע בפני ועדת המכרזים ובמסגרת טענותיו הפנה את ועדת המכרזים להחלטת בית המשפט המחוזי תל אביב יפו מיום 04.03.2021 בש"א (ת"א) 30373/04 לידקום אינטגרייטד סולושנס בע"מ נ' רשות הנמלים - מנהלת פיתוח הנמלים.

ב. בוועדת המכרזים מיום 18.10.2021 המציע גרינספוט נפסל היות והגיש עותק של טופס הצעת המחיר על גבי USB.

ג. הועדה שמעה את טענות המשתתפים סונול וגרינספוט בישיבתה מיום 15.11.2021. הועדה ביקשה להציג בפניה סקירה משפטית בעניין פס"ד שהוצג ע"י סונול וכן פסקי דין נוספים העוסקים בנושא, באם קיימים, ובהתאם לסקירה וחוות דעת שתועבר הוועדה תבחן בשנית את פסילתם.

בבש"א (ת"א) 30373/04 ועדת המכרזים קבעה כי ההצעה עומדת בתנאי המכרז ואשרה את המשך בדיקתה, המעטפה הכספית תיפתח ואם תימצא בה הערבות הבנקאית, וההצעה תעבור לשקלול הסופי. ביהמ"ש קבע כי הוא אינו מתערב בהחלטת הועדה והיא אינה חורגת משיקול הדעת אשר מצוי ברשות הועדה עוד הוסיף אנקדוטה כי הפגם הטכני בעניין זה אינו מקנה יתרון והוא אינו רואה בפגם זה כפגיעה בשיוויון.



עיריית רמת-גן

השירות המשפטי

בעע"מ 7230/19 גילי ויואל עזריה בע"מ נ' בן ארי תל רם פרויקטים בע"מ הציג ביהמ"ש שני עקרונות הדריס האחד עם השני – עקרון השוויון ועקרון היעילות והודגש בו כי פסילת הצעה תהא על בסיס יסודות איתנים המצביעים באופן ברור על זיקה ישירה בין הפגם בהצעה לבין הפגיעה בעקרון השוויון.

דיון והחלטת הועדה:

הועדה שבה וחוזרת לדון בנושא עמידתם של המציעים סונול וגרינספוט בדרישות המכרז ובתנאי הסף. הועדה שוקלת בכובד ראש את הנושאים האמורים שכן הם משפיעים על החלטות עתידיות של הועדה ביחס למציעים אשר חורגים מדרישות כל מכרז באשר הוא.

בהתאם לסקירה המשפטית שהוצגה בפניה, הועדה תבחן:

- א. האם הטעות בוצעה בתום לב לפי התרשמות הועדה בשימוע שנערך למשתתפים.
- ב. השפעתו של הפגם - האם היווה יתרון ביחס ליתר המציעים והאם פגע בשוויון.
- ג. האם הנושא הוא חד משמעי ולא נתון לוויכוח או דורש התנהלות או הוכחה מעבר לסביר, וכיצד אדם הנמצא מחוץ להליך יכול להיווכח כי בוצע הליך תקין.



עיריית רמת-גן

השירות המשפטי

המציע סונול

הועדה התרשמה בשימוע כי המציע ביצע את הטעות בתום לב ובהיסח דעת. פעולה זו לא נתנה למציע יתרון ביחס למציעים האחרים וכן לא תגרום נזק עתידי ביחס להחלטות הועדה להמשך ו/או ביחס למציעים קיימים במכרז, שכן המצב העובדתי הינו כי במידה והערבות לא תמצא במעטפה ב' - מעטפת הצעת המחיר, ההצעה תפסל על הסף וזאת ללא צורך בדיון נוסף. מאידך, במקרה בו הערבות קיימת העירייה יכולה לחלט את הערבות ולהיפרע מהמציע והוא עומד כמו כל מציע אחר במכרז.

יאמר במאמר מוסגר כי הועדה שמה לנגד עינה את כללי המכרז כחשובים ואין לזלזל בהם, קיימת הכבדה בכך כי הועדה מנהלת הליך שלם מול מציע מבלי שקיימת בידיה הוודאות בדבר קיומה של ערבות. בנסיבות אלו כאשר הועדה שמה לנגד עיניה את רכיב התחרות היא רואה בכך כפגם הניתן לריפוי, הנתון בדבר הימצאות הערבות אובייקטיבי וברור ואינו נתון לשיקול דעת או פרשנות, כלומר, הערבות קיימת או לא.

בהתאם לכך הועדה מבקשת לתקן את החלטתה הקודמת מיום 18.10.2021 בדבר פסילת המציע סונול ומאשרת אותו להמשך בדיקת תנאי סף ו/או ובכפוף להימצאותה של ערבות בנקאית מקורית במעטפת הצעת המחיר.

מאושר על ידי

עו"ד רועי ברזילי, סגן ראש העיר
יו"ר ועדת מכרזים

מר כרמל שאמה הכהן
ראש העיר

המציע גרינספוט

עמוד 4 מתוך 5



עיריית רמת-גן

השירות המשפטי

הוועדה התרשמה כי הטעות בה בוצעה בתום לב ומבלי רצון לפגוע בהליך ו/או לחשוף במכוון את הצעת המחיר. הוועדה רואה במקרה זה כשונה במדרג הטעויות וזאת מאחר והתוצאה היא אינה מוחלטת וניתנת לפרשנות באופן שבו האדם הסביר מחוץ להליך המכרז עשוי לתהות האם, בנסיבות העניין, הצעת המחיר נחשפה או לא.

הצעת המחיר נמצאה לאחר מועד פתיחת ההצעות, כלומר ההליך הפומבי הגלוי לכולם הסתיים ולאחריו נמצאה הצעת המחיר בהליך בדיקת ההצעה על גבי התקן USB. בהתאם לכך הנחת היסוד של האדם הסביר היא כי ההצעה יכלה להגיע בדרך שהיא לידי גורמים כגון היועץ או הגורמים המנקדים בוועדת האיכות.

על אף שבודקת ההצעה ציינה כי סגרה את ה USB על מנת שלא לגרום לנזק נוסף, עדין מדובר בנטל המונח על כתפי הרשות להוכיח כי ההצעה הכספית לא נחשפה. יש להסתכל על המהות, וכאשר נקוב במפורש, במסמכי המכרז כמו גם בהבהרות, כי ההליך הינו דו שלבי, שהמשמעות מובנת למציע כי הצעת המחיר נדרשת שלא להיחשף בשלב א למכרז לצורך נטרול השפעתה, על המציע לשקלל את הסיכונים, כולל משלוח הבהרות נוספות טרם הגשת כלל הצעתו על ה USB.

נושא הגשת הצעת מחיר על גבי USB במכרזים דו שלביים ו/או בהליכי הצעות מחיר דו שלביים מתוך מכרז נדונו בעבר ע"י וועדת המכרזים והחלטות הוועדה היו עקביות - פסילת מציעים אשר חרגו מהוראות ההליך הדו שלבי. ועדת המכרזים לא תחרוג במקרה זה, משום שיש טעם לפגיעה בשוויון. במקרים מסוימים תום הלב מספק על מנת לרפא פגם טכני בהצעה, אולם תום הלב אינו עומד בפני עצמו ויש לבחון את הפגיעה בתקינות ההליך.

הוועדה בחנה את מקרה זה מראשיתו ועדין מוצאת כי קיימת פגיעה בשוויון בין המציעים במידה והצעה זו תוכשר להמשך הבדיקה. הבסיס למכרזים דו שלביים הינו ההפרדה החלה והביטחון של המציעים כי לא קיימת השפעה זרה של הצעת המחיר ואנו כוללים במקרים אלו גם חשש כי ייתכן וההצעה נחשפה ואנו נתגלתה. **איננו רואים את המקרים כשווים ולכן אנו מותירים את החלטתנו בדבר המציע גרינספוט ללא שינוי.**

מאושר על ידי

עו"ד רועי ברזילי, סגן ראש העיר
יו"ר ועדת מכרזים

מר כרמל שאמה הכהן
ראש העיר