

אבי וידרמן, ת.ז.
ע"י עו"ד נדב ארגוב ו/או יפית בבילה
מרח' קיבוץ גלויות 120, תל אביב. דוא"ל: nadavargov@gmail.com
טל: 03-5125100, פקס: 03-5125105, פלאפון: 054-6735232

נגד

1. הקרן הקיימת לישראל, ח.פ. 520020314
2. מר אשר הירש, יו"ר האסיפה הכללית, הקרן הקיימת לישראל
מרח' קק"ל 1, ירושלים.

בקשה דחופה לצו למניעה ולצו מניעה זמני במעמד צד אחד

בית המשפט הנכבד מתבקש ליתן צו מניעה המצהיר כי החלטת דירקטוריון יו"ר האסיפה הכללית של קרן קיימת לישראל (להלן: 'קק"ל') לקיים הצבעה בקלפי ברישום שמות על פתקי ההצבעה (כלומר, כך שיהא ידוע מה הצביע כל חבר וחבר) עומדת בניגוד מוחלט לתקנות ההתאגדות של הקק"ל ולדין וכי אין לקיימה כלל, עד שתתקבל החלטה המאפשרת לקיים הצבעה חשאית.

לחילופין, בית המשפט יתבקש להורות כי ההצבעה תעשה באופן חשאי, כפי שיוצע בבקשה זו.

החלטת יו"ר האסיפה התקבלה אך ורק ביום 22.6.2009 (יום הגשת בקשה זו) וההצבעה אמורה להתקיים כבר ביום 23.6.2009 בשעה 8:30 בבוקר. על כן, מתבקש בית הנכבד להורות בצו מניעה זמני במעמד צד אחד על דחיית ההצבעה עד לקבלת החלטה המאפשרת הצבעה חשאית ולחילופין קיום ההצבעה כהצבעה חשאית לכל דבר ועניין בהתאם לאופן שיוצע בבקשה זו ולחילופין חילופין, לקבוע כי ההצבעה לא תתקיים עד לבירור הבקשה בפני בית המשפט הנכבד.

הנימוקים לבקשה:

מפאת דחיפות העניין מובאים טיעוני המבקש בדרך של בקשה קצרה אשר בה יוצגו העובדות והטיעון המשפטי הצריכים לעניין בלבד ובתמציתיות.

1. המבקש הוא חבר באסיפה הכללית של קרן קיימת לישראל.
2. המשיבה 1, הקרן הקיימת לישראל (להלן: 'קק"ל') התאגדה בישראל בהתאם לחוק קרן קיימת לישראל תשי"ד-1954, תזכירה פורסם ברשומות (י"פ תשי"ד עמ' 1196). המשיבה 1 פועלת על פי האמור בתזכיר ההתאגדות הנ"ל ועל פי תקנות ההתאגדות. התזכיר ותקנות החברה מצ"ב כנספת א'.
3. ביום 14.6.2009 קבע בית המשפט המחוזי בירושלים כי ביום 18.6.2009 תתקיים האסיפה הכללית של הקרן הקיימת לישראל אשר זומנה לצורך הכרעה בעניין הסכם העקרונות בין הקק"ל למדינת ישראל. החלטה זו ניתנה במסגרת בש"א 8096/09 אורי בנק נ' הקרן הקיימת לישראל ואח', אשר ניתנה בהסכמת הצדדים, ההחלטה מצ"ב כנספת ב'.
4. במהלך האסיפה ביקש המבקש לקיים את ההצבעה על אישור ההסכם כהצבעה חשאית בהתאם לאמור בסעיף 13 לתקנות ההתאגדות של הקק"ל, כדלקמן:

"הצעת החלטה, שהועמדה להצבעה באסיפה כללית, יצביעו עליה בהרמת ידיים, וההכרעה תהיה ברוב קולותיהם של החברים הנוכחים הם גופם באסיפה, אלא אם כן תבוא דרישה מצד חבר הנוכח גופו באסיפה, או מצד נציגו של חבר נעדר – לפני ההכרזה על תוצאות ההצבעה, או בעצם מתן הכרזה זו – כי יש לערוך הצבעה בקלפי...";

[ההדגשות הוספו ע"י הח"מ]

5. פרוטוקול האסיפה טרם פורסם אך המבקש מצהיר כי הוא זה שביקש את ההצבעה החשאית בקלפי. מעבר לכך מהודעת דוברת קק"ל שפורסמה באינטרנט עולה בבירור כי נתבקשה הצבעה חשאית וכי יו"ר האסיפה נענה לבקשה לקיים הצבעה חשאית.

"סוגיית הסכם חילופי הקרקעות תוכרע בקק"ל בהצבעה חשאית (19/06/09)

האסיפה הכללית של קק"ל החליטה לקיים הצבעה חשאית בקלפי תוך 14 יום, מיום קיום האסיפה הנוכחית.

בתום זיון ממצה בן ארבע שעות בסוגיה החשובה בהסכם חילופי הקרקעות בין קק"ל למדינה ולאחר שנשמעו כל הטענות בעד ונגד, עלתה בקשה מחברי האסיפה לקיים את ההצבעה כהצבעה חשאית בקלפי, יו"ר האסיפה הכללית, מר דיק הירש, הודיע כי הוא מקבל את הבקשה וקבע כי על פי התקנון תתקיים הצבעה חשאית בקלפי תוך ארבעה עשר יום"

[ההדגשות הוספו ע"י הח"מ]

לינק האתר:

http://www.kkl.org.il/kkl/hebrew/nosim_ikaryim/doveret/confidential%20voting.x

6. הסיבה לבקשתו של המבקש הינה כי הופעל לחץ פוליטי רב על חברי האסיפה הכללית של הקק"ל לאשר את ההסכם. משיונות שערך המבקש עם חברים אחרים באסיפה הכללית התחוויר לו כי רבים מחברי האסיפה מעוניינים להצביע נגד ההסכם, בהתאם לצו מצפונם ולדעתם כי זאת היא טובת העם היהודי, אך לא יעשו זאת בהצבעה גלויה בשל חששם מ"נקמה פוליטית" מצד נציגי הממשלה. לדעת הכל, המדובר באישורו של הסכם בעל משמעות עצומה לעם היהודי ולקק"ל: בהסכם זה מעבירה לידי המדינה את כל קרקעות קק"ל הבנויות והעירוניות ותמורתן תקבל קק"ל מזומנים וקרקעות בעלות ערך נמוך בגליל ובנגב. הקרקעות שיועברו למדינה יועברו לאחר מכן לבעלות פרטית וזאת בניגוד מוחלט לאמנה אשר נחתמה בין קק"ל לבין מדינת ישראל ולעקרונותיה הבסיסיים של קק"ל, כאמור בסעיף א' לאמנה (מצ"ב מתוך אתר האינטרנט של קק"ל כנספת ג'):

"למן היווסדה לפני יובל ומעלה, פעלה הקרן הקיימת לישראל ברכישת מקרקעים בארץ ישראל והעברתם לבעלות העם, בהכשרת מקרקעים וייעורם, בהחכרת מקרקעים להתישבות ולשכון ובהנהלת משק מקרקעיה. העקרון היסודי של הקרן

הקיימת לישראל הוא כי המקרקעים לא יימכרו אלא יישארו
בבעלות העם וימסרו בחכירה בלבד.
[ההדגשות הוספו בידי הח"מ]

7. נקל להבין אם כן מדוע מדובר בהחלטת הרת גורל: מצד אחד – ממשלת ישראל זקוקה לקרקעות אלו על מנת לבצע את "הרפורמה במינהל מקרקעי ישראל" אשר עיקרה העברת קרקע לבעלות פרטית ואילו מבחינת קק"ל המדובר בסיום תפקידה ההיסטורי כמחזיקה בנאמנות של רכוש המקרקעין של העם היהודי.

8. הקק"ל, על פי תזכירה משמשת כנאמן של העם היהודי ברכישה והחזקה של קרקעות שנרכשו בכספי הנאמנות הקולקטיביים של העם. לעניין זה ראה תזכיר ההתאגדות סעיף 3-א.

9. אי לכך, חברי האסיפה הכללית של הקק"ל, בבואם לקבל החלטות, נדרשים לשקול לא את טובתם האישית, כפי שנהוג בחברות פרטיות רגילות ואף לא את טובת החברה ואף לא טובת מפלגתם ו/או מדינת ישראל אלא אך את טובתו של העם היהודי.

10. **הצבעה חשאית, והדבר הוא מושכלות ראשוניים שאין צורך בהוכחתם, מאפשרת לכל אדם העומד מאחורי הפרגוד להצביע כמיטב הכרתו ומצפונו ללא לחץ וללא חשש פן יפגע בשל דרך הצבעתו.**

11. מן האמור לעיל קל להבין מדוע ביקש המבקש מיו"ר האסיפה לקיים הצבעה חשאית בקלפי.

12. תקנון הקק"ל אינו מאפשר שלא לקבל דרישה לקיום הצבעה בקלפי ועל אופן ההצבעה חלות הוראות סעיף 14 הקובעות כדלקמן:

"נדרשה הצבעה בקלפי על דרך האמור לעיל הרי זו תתקיים בזמן ובמקום ובצורה שייקבע יו"ר האסיפה אם מיד, אם לאחר הפסקה או דחייה ללא יותר מ-14 יום – ותוצאת ההצבעה בקלפי תיחשב כתוצאת ההחלטה של האסיפה שבה נדרשה הצבעה זו."

[ההדגשות הוספו בידי הח"מ]

13. על אף שבידי המבקש היתה קלפי, פתקים ומעטפות שהוכנו על ידי פעילים מטעמו, בחר יו"ר האסיפה לדחות את כינוס האסיפה לצורך הצבעה למועד מאוחר יותר – ללא הודעה על המועד ועל האופן שבו תתקיים ההצבעה.

14. רק היום, 22.6.2009, 4 ימים לאחר סיום כינוס האסיפה, בשעות אחר הצהריים הודיע יו"ר האסיפה על הדרך בה תתקיים ההצבעה. הודעתו של היו"ר על המשך האסיפה מצ"ב **כנספת ד'**.

15. בנושא סדרי ההצבעה קובע יו"ר האסיפה בהודעתו את ההוראות הבאות:

"להלן סדרי ההצבעה:

- כל חבר יקבל פתק הצבעה המציין את אפשרויות ההצבעה, כלומר בעד ההצעה העומדת להצבעה, נגדה או להימנע.

- כל חבר יתבקש לכתוב את שמו על פתק ההצבעה, וכן לציין את שמותיהם של החברים האחרים שהוא מוסמך להצביע בשמם. בצד כל שם—שלו ושל החברים האחרים שהוא מוסמך להצביע בשמם—החבר הנוכח בגופו יתבקש לציין כיצד ברצונו להצביע.

- פתקי ההצבעה יוכנסו אל תוך הקלפי.

16. לא קשה להבין לא כי אין בהצבעה בדרך שנקבעה לא חשאיות ואף לא מראית עין של חשאיות. בידי יו"ר האסיפה וחברי ועדת הקלפי תהיה בסוף ההצבעה רשימה שמית עם דרך הצבעתו של כל חבר וחבר. מעניין לשם מה מצא יו"ר האסיפה לנחוץ לדעת בדיוק איך הצביע כל חבר וחבר באסיפה? ואיך הדבר קשור להחלטתו כפי שפורסמה לערוך הצבעה חשאית?

17. ברי כי במצב הדברים האמור ייאלצו כל אחד ואחד מחברי האסיפה הכללית לשקול לא רק את טובת העם היהודי לה הם מחויבים אלא שיקולים זרים – בשל העובדה שדבר הצבעתם ייודע קבל עם ועולם.

18. מטרתה של הצבעה בקלפי הינה הצבעה חשאית, המאפשרת לכל אדם להצביע ללא חשש ובהתאם לצו מצפונו, ולטעמו של העותר הדברים אינם דורשים הסבר.

19. למען ההגינות, נציין כי עמדתו זו של יו"ר האסיפה, בדבר הצורך בציון שמי של אופן ההצבעה, מגובה בחוות דעת משפטית, מאת פרופ' אוריאל פרוקצ'יה (מצ"ב כנספח ה'), הטוענת כי הצורך בהצבעה בקלפי נובע לא מהצורך בחשאיות אלא מהצורך בדיוק בספירת הקולות. את עמדתו זו לא מבסס הפרופ' פרוקצ'יה ולו על מקור נורמטיבי או ספרותי אחד.

20. מאוחר יותר בחוות דעתו (סעיף 6) מוטרד הפרופ' פרוקצ'יה מהאפשרות שאדם יצביע יותר מפעם אחת ואי לכך קובע את סדרי ההצבעה הבאים, שנבחרו על ידי יו"ר האסיפה:

"מאחר שההצבעה בקלפי מאפשרת לחברים להצביע יותר מפעם אחת, יש לוודא כי מי שמתיימר להצביע כאמור אכן מוסמך לעשות זאת. סדרי ההצבעה הבאים מיועדים למלא משימה זו:

- כל חבר יקבל פתק הצבעה המציין את אפשרויות ההצבעה, כלומר בעד ההצעה העומדת להצבעה, נגדה או להימנע.
- כל חבר יתבקש לכתוב את שמו על פתק ההצבעה, וכן לציין את שמותיהם של החברים האחרים שהוא מוסמך להצביע בשמם. בצד כל שם—שלו ושל החברים האחרים שהוא מוסמך להצביע בשמם—החבר הנוכח בגופו יתבקש לציין כיצד ברצונו להצביע.
- פתקי ההצבעה יוכנסו אל תוך הקלפי.
- יושב הראש ימנה ועדת קלפי לצורך ספירת הקולות. ועדת הקלפי תוודא כי המצביע הוא אכן חבר החברה, כי כל אחד מן האישים שהוא פועל בשמם הינם חברים בחברה אף הם, וכי יפוי הכוח שנתנו לחבר הנוכח בגופו הם ייפוי כוח תקפים כאמור בתקנות קק"ל.
- לאחר תום הספירה יושב הראש יודיע על תוצאות ההצבעה.

21. אין המבקש מבין איך הגיע הכותב המלומד למסקנתו זו. הרי בכל הצבעה חשאית המוכרת לעותר קיים הצורך למנוע הצבעה יותר מפעם אחת, וצורך זה נענה בדורך של מתן מעטפה אחת לכל מצביע (או מעטפה אחת לכל אדם אשר עבורו החבר מצביע במקרה שלנו) ומחיקת שמו של המצביע, לרבות אלו שהוא מצביע עבורם בייפוי כח, מרשימת הרשאים להצביע. הדבר הוא פשוט לביצוע ואינו מעורר כל קושי ומקובל בכל מערכת בחירות בישראל. אין למבקש ברירה אלא לטעון, חד משמעית בכל הכבוד הראוי, כי מסקנתו זו של פרופ' פרוקצ'יה, כי הדרך להימנע מהצבעה כפולה הינה ברישום אישי של אופן ההצבעה מוטעית מיסודה. מובן שמסקנתו זו של הפרופ' פרוקצ'יה אינה נשענת לא על ספרות ולא על מקור נורמטיבי כלשהו.

22. עוד נציין כי אין כל חובה על פי תקנון החברה לדרוש הצבעה שמית ו/או להימנע מקיומה של הצבעה חשאית. לא בהצבעה של החבר הנוכח גופו ולא בהצבעתם של שליחים.

23. למעלה מן הדרוש נציין כי כבר עלתה השאלה בספרות ובמשפט האם המצביע כמיופה כח עבור אדם אחר רשאי יכול להצביע בהתאם לשיקול דעתו (עניין המתחייב מתוקף הצבעה חשאית). על כך אמר בית המשפט הנכבד הזה, מפי השופט עדיאל, בעתמ (י-ס) 8086/08 איגוד השחיה בישראל (ע"ר) נ' רשם העמותות, עמ' 10 (מצ"ב כנספח ו'):

"גם בדיני החברות הדעה המקובלת היא שאין מניעה כי מייפה הכוח יותיר למיופה הכוח שיקול דעת באשר לאופן השימוש בזכות ההצבעה (ראה: א' פרוקצ'יה, דיני חברות חדשים לישראל, 298 (1989); י' גרוס, חוק החברות החדש, עמ' 118 (2003))."

מכאן, שבעקרון חוק העמותות וחוק השליחות מאפשרים להקנות לשלוח, לצורך השימוש בכוח ההצבעה, שיקול דעת מלא כיצד להצביע והם אינם מחייבים את השולח להגביל את שיקול הדעת של השלוח באשר לדרך בה האחרון יעשה שימוש בכוח ההצבעה."

24. מאזן הנוחות נוטה בבירור לטובת המבקש – קיום ההצבעה באופן פסול יביא להתדיינות משפטית ארוכה שסופה צורך לקיים את ההצבעה מחדש. הדבר אינו פשוט בהחלטה כה גורלית אשר רבים מהמצביעים בה באו לשם כך במיוחד מחו"ל. היענות לבקשה תגרום לכל היותר בעיכוב של מספר שעות או ימים (בהם עדיין נמצאים חברי האסיפה בישראל) עד לאישור נהלים חדשים.

25. בית המשפט הנכבד מתבקש להורות לאסיפה הכללית לקיים את ההצבעה במועד שבו נקבעה לפי סדרי ההצבעה הבאים:

- כל חבר יקבל פתק הצבעה המציין את אפשרויות ההצבעה, כלומר בעד ההצעה העומדת להצבעה, נגדה או להימנע וכן מעטפה.
- חבר המוסמך להצביע בשמם של חברים אחרים יקבל פתקים ומעטפות כמספר החברים להם הוא רשאי להצביע וכן פתק ומעטפה עבור החבר גופו.
- עם קבלת הפתק יימחק בעט שמו של החבר מפנקס החברים הרשאים להצביע.
- החבר יעבור לאזור בו לא ניתן לראות את אופן הצבעתו ויסמן את הצבעתו על הפתק/ים שבידו ויכניסם למעטפות.
- פתקי ההצבעה יוכנסו אל תוך הקלפי.
- יושב הראש ימנה ועדת קלפי לצורך ספירת הקולות. ועדת הקלפי תוודא כי המצביע הוא אכן חבר החברה, כי כל אחד מן האישים שהוא פועל בשמם הינם חברים בחברה אף הם,

וכי ייפוי הכוח שנתנו לחבר הנוכח בגופו הם ייפויי כוח
תקפים כאמור בתקנות קק"ל.

• לאחר תום הספירה יושב הראש יודיע על תוצאות ההצבעה."

26. לחילופין, יתבקש בית המשפט הנכבד להורות כי אין לקיים את ההצבעה עד לקבלת החלטה בידי יו"ר האסיפה הכללית המאפשרת לקיים הצבעה חשאית הלכה למעשה.

27. לחילופין, יתבקש בית המשפט הנכבד ליתן צו זמני המורה לקק"ל להימנע מקיום ההצבעה עד לבירורה של בקשה זו.

28. בית המשפט מוסמך לדון בבקשה זו הן מבחינת סמכות מקומית והן מבחינת סמכות עניינית.

29. תצהירו של המבקש בתמיכה לבקשה זו מצ"ב כנספח ז'.


נדב ארגוב, עו"ד


יפית בבילה, עו"ד

ב"כ המבקש