Elad Man Advocate & Sollicitor*
Yuval Yoaz Advocate**

אלעד מן עורך דין*
יובל יועז עורך דין**

Fax: 077-3179159 :פקס Tel: 03-6852220 :טלפון E-mail: office@yoaz-bareket.com :דוא"ל רח' הוברמן 10 תל אביב 6407509

**מוסמך במשפטים .LL.M *מוסמך במשפטים .LL.M ובמנהל עסקים .M.B.A וחבר לשכות עורכי הדין בישראל ובאנגליה וויילס

1 בנובמבר 2016

לכבוד
שר התקשורת, מר בנימין נתניהו
שר האוצר, מר משה כחלון
שרי הממשלה, לתפוצה באמצעות מזכירות הממשלה **דחוף**
היועץ המשפטי לממשלה, ד"ר אביחי מנדלבליט **מבלי לפגוע בזכויות**
מ"מ מזכיר הממשלה, מר אריה זהר **באמצעות דוא"ל ופקס**

א.ג.נ,

הנדון: **תאגיד השידור הציבורי – דרישה להקדמת יום תחילת השידורים וראיות בדבר "עיסקה" להדחת ראשי התאגיד בתמורה להמשך פעולתו**

סמך: מכתב עמותת "הצלחה" ליועץ המשפטי לממשלה מיום 28.10.2016

בשם מרשינו, ח"כ איתן כבל, עו"ד אלדד יניב ועמותת "הצלחה – התנועה לקידום חברה כלכלית הוגנת" (ע"ר) ובהמשך לפניה קודמת של הצלחה מיום 28.10.2016, הרינו לפנות אליכם בדברים כדלהלן:

1. בימים האחרונים גוברת היוזמה בקרב הממשלה, ובפרט מטעמו של ראש הממשלה ושר התקשורת, מר בנימין נתניהו, לפגוע בתהליך הקמתו ותחילתו פעולתו של תאגיד השידור הציבורי ואגב כך באינטרס החשוב של קיום שידור ציבורי עצמאי, נטול פניות והמבוסס על ערכים מקצועיים ועיתונאיים. מרשינו אינם מתכוונים לשבת בחיבוק ידיים נוכח יוזמה זו, ויעשו כל שביכולתם כדי למנוע פגיעה כאמור.

2. **מרשינו מבקשים לעדכנכם, ולהעמידכם על כך שבידיהם מצויות ראיות המגלות כי הגורם הבכיר ביותר המוסמך מטעמו של שר התקשורת, מר נתניהו, הציע "עיסקה" שערורייתית שלפיה יודחו ראשי התאגיד בתמורה להסרת הסכין מצוואר התאגיד. בין היתר, בידי מרשינו עדות של אישיות בכירה בישראל, הנתמכת בעדות נוספת של בעל תפקיד בכיר, שממנה עולה תיאור מפורט של שתי פגישות, שבמהלכן הוצעה אותה עסקה שערורייתית, מחוצפת ובלתי חוקית.**

Elad Man Advocate & Sollicitor*
Yuval Yoaz Advocate**

אלעד מן עורך דין*
יובל יועז עורך דין**

Fax: 077-3179159 :פקס Tel: 03-6852220 :טלפון E-mail: office@yoaz-bareket.com :דוא"ל רח' הוברמן 10 תל אביב 6407509

**מוסמך במשפטים .LL.M *מוסמך במשפטים .LL.M ובמנהל עסקים .M.B.A וחבר לשכות עורכי הדין בישראל ובאנגליה וויילס

3. בכוונת מרשינו להגיש עדות זו, שתוכנה מצוי בידיעתו של שר התקשורת מר נתניהו, לבית המשפט הגבוה לצדק בזמן הקרוב ביותר.

4. מכתבנו זה מופנה איפוא לא רק לשר התקשורת ולשר האוצר, שהם בעלי הסמכות לעניין יום תחילת פעולתו של תאגיד השידור הציבורי, כפי שיפורט להלן, אלא אף לכלל שרי הממשלה וכן ליועץ המשפטי לממשלה ולמזכיר הממשלה, לבל אלה יתנו יד למהלכים שעננה גדולה של אי-חוקיות מרחפת מעליהם. שכן, היה וכך יקרה, האחריות תיפול על כל בעלי תפקידים אלה.

5. בהתאם לחוק השידור הציבורי הישראלי, תשע"ד-2014 (תיקון מס' 5) שהתקבל בכנסת ביום 4.8.2016, תוקן סעיף 92(א) לחוק העיקרי, כך שיום תחילת שידוריו של תאגיד השידור הציבורי המיועד, הוא יום 30.4.2017.

6. בד בבד, הוסף לחוק באותו תיקון סעיף 92(ב2) הקובע את המנגנון המאפשר את הקדמתו של יום התחילה. וזו לשון הסעיף:

> **(1) הודיעה המועצה לשר ולשר האוצר (בסעיף זה – השרים), בהודעה מנומקת בכתב, כי תאגיד השידור הישראלי ערוך להתחיל בשידורים במועד הקודם ליום התחילה, רשאים השרים להקדים, בצו, בתוך 14 ימים מיום הודעת המועצה, את יום התחילה למועד שעליו הודיעה המועצה; בהודעה לפי פסקה זו תתייחס המועצה ליכולתו של התאגיד להיערך מבחינה טכנית והנדסית לקיים את השידורים ולקיומו של לוח שידורים; המועצה לא תנקוב בהודעה כאמור במועד הקודם ליום ג' בטבת התשע"ז (1 בינואר 2017), ותמסור את הודעתה 45 ימים לפחות לפני המועד הנקוב בהודעה כיום התחילה; המועצה תפרסם את ההודעה באתר האינטרנט של התאגיד ותמסור העתק ממנה למפרק כהגדרתו בסעיף 99 ולוועדת הכלכלה;**
> **(2) בלי לגרוע מהוראות פסקה (1), השרים, לאחר התייעצות עם המועצה, רשאים, בצו, להקדים את יום התחילה למועד שלא יקדם ליום ג' בטבת התשע"ז (1 בינואר 2017), אף אם לא נמסרה הודעה בהתאם להוראות הפסקה האמורה, ובלבד שהצו יפורסם 35 ימים לפחות לפני יום התחילה הנקוב בו.**

7. משמעות הסעיף הנ"ל, היא שבידי התאגיד הסמכות להודיע כי הוא מוכן לקיים את חובותיו בהתאם לחוק ולהתחיל בשידורים כבר מיום 1.1.2017. וכך אכן בדיוק עשה התאגיד לפני ימים אחדים, כאשר מועצת התאגיד פנתה ביום 25.10.2016 לשר התקשורת מר נתניהו ולשר האוצר מר כחלון, בהתאם לסעיף 92(ב2)(1) לחוק, בבקשה שאלה יפעילו את סמכותם ויקבעו בצו את יום התחילה ליום 1.1.2017.

8. מבחינה מהותית, התאגיד עצמו הוא הגורם המקצועי הבלעדי שבכוחו לדעת אל-נכון מהי מידת מוכנותו. הצהרתו של התאגיד על מוכנותו לתחילת שידורים ביום 1.1.2017,

Elad Man Advocate & Sollicitor*
Yuval Yoaz Advocate**

אלעד מן עורך דין*
יובל יועז עורך דין**

Fax: 077-3179159 :פקס Tel: 03-6852220 :טלפון E-mail: office@yoaz-bareket.com :דוא"ל רח' הוברמן 10 תל אביב 6407509

**מוסמך במשפטים .LL.M *מוסמך במשפטים .LL.M ובמנהל עסקים .M.B.A וחבר לשכות עורכי הדין בישראל ובאנגליה וויילס

הנסמכת על מצגים ונתונים מקצועיים שצורפו אליה, משקללת מכלול מורכב של היבטי מוכנות, לרבות – אולפנים, משרדים, תשתיות הנדסה וטכנולוגיה, אינטגרציה, הפצה, ציוד צילום, הקלטה, יחידות שידור ניידות לכתבים, מערכות תמסורת לשידור חי מהשטח באיכות מקצועית, חדרי סאונד, חדרי עריכה, עמדות פוסט, מערכות אנליטיקס וסטודיו עיצוב – מהווה ראיה בעלת משקל מכריע בבואם של השרים הנכבדים להפעיל את שיקול דעתם בהתאם לסעיף האמור.

9. לגישת מרשינו, בנסיבות אלה, מצטמצם היקף שיקול הדעת הנתון לשרי התקשורת והאוצר, כך שהלכה למעשה, למעט אם מדובר בנסיבות חריגות, נדירות וקיצוניות או באי-חוקיות היורדת לשורשו של עניין, הופכת סמכות הרשות לסמכות חובה הלכה למעשה, ועליהם להיענות לבקשת התאגיד ולהקדים את יום התחילה כמבוקש.

10. אלא שתחת היענות לבקשת התאגיד והקדמת יום התחילה, מקדם באחרונה יו"ר הקואליציה, ח"כ דוד ביטן (הליכוד), הצעת חוק לביטול חוק השידור הציבורי הישראלי, שנחקק אך לפני פחות משנתיים וחצי, והמשך הפעלתה של רשות השידור, המצויה כיום בהליכי פירוק מתקדמים. ובעוד מר נתניהו התנער במשך זמן-מה מיוזמה זו, התברר בימים האחרונים כי יוזמתו של ח"כ ביטן שלובה באופן הדוק ברצונותיו של שר התקשורת, מר נתניהו, וכי בכוונתו אכן לפעול לביטול התאגיד בטווח הזמן המיידי.

11. לגישתם של מרשינו, כאמור, בנסיבות הנוכחיות חלה חובה על שרי האוצר והתקשורת להיענות לבקשת מועצת התאגיד, ולהקדים את יום התחילה. משקבעה מועצת התאגיד, שהיא הגוף המקצועי והבלתי תלוי המוסמך לקבוע את מוכנותו של התאגיד להתחיל בשידורים, כי אכן כך הדבר, מצטמצם מתחם שיקול דעתם של השרים כך שמוטל עליהם להוכיח נסיבות כבדות משקל, שיצדיקו אי-היענות להודעת התאגיד בדבר הקדמת יום התחילה בתוך 14 יום מקבלת ההודעה. נסיבות חריגות אלה, שיאפשרו אי-היענות כאמור מצד השרים, תוך הפעלה סבירה של שיקול הדעת, שמורה מטבע הדברים למצבי הקיצון, שבהם יוכח וייקבע מנימוקים מפורטים שיירשמו, כי נפל פגם היורד לשורשו של עניין בהודעת המועצה, וכי הודעתה וקביעותיה המקצועיות משוללות כל יסוד והיתכנות.

12. נדגיש, בהקשר זה, כי אין די בסירוב סתמי, ריק או כללי מצד השרים האמורים. נטל ההוכחה להיפוך החזקה העולה מהודעת המועצה נופל על כתפי השרים באופן המצמצם את מעורבותם (גם בהיותם גורמים פוליטיים מובהקים) למינימום ההכרחי. על כן יש לפרש את המונח "רשאים השרים", שבגוף הסעיף, כ"חייבים השרים". כאמור בבג"ץ 3094/93 **התנועה למען איכות השלטון בישראל נ' ממשלת ישראל**, פ"ד מז(5) 404 (8.9.1993):

Elad Man Advocate & Sollicitor*
Yuval Yoaz Advocate**

אלעד מן עורך דין*
יובל יועז עורך דין**

Fax: 077-3179159 :פקס Tel: 03-6852220 :טלפון E-mail: office@yoaz-bareket.com :דוא"ל רח' הוברמן 10 תל אביב 6407509

**מוסמך במשפטים .LL.M *מוסמך במשפטים .LL.M ובמנהל עסקים .M.B.A וחבר לשכות עורכי הדין בישראל ובאנגליה וויילס

> "גם כאשר מדובר על סמכות שבשיקול דעת, אין היא נטולת מסגרת נורמטיבית (...) קביעתם בחוק של הסדרים ראשוניים המקנים לנושא תפקיד פלוני את הכוח להפעיל סמכות מוגדרת בנסיבות נתונות, איננה רק בגדר הענקת כוח ושררה, אלא נגזרות ממנה משמעויות עיקריות, **הלובשות גם לבוש של הטלת חובה בכל הנוגע לסדרי השימוש בסמכות** (...) גם מקום בו אין ה"רשאי" בגדר "חייב", היינו גם כאשר המחוקק לא קבע חובה להפעיל סמכות בדרך מוגדרת, או כאשר החובה להפעיל סמכות אינה עולה ממהות העניין, נולדת וקמה יחד עם הקניית הסמכות גם חובה לשקול את עצם הצורך וההצדקה להפעלתה של הסמכות".

13. על כן – וככל שלא יקדימו השרים בצו את יום התחילה בהתאם להודעה בתוך 14 יום מההודעה, בכוונת מרשינו לפנות לערכאות המוסמכות כדי לחייבם לעשות כן, בהתאם לאמור לעיל.

14. אשר ליתר שרי הממשלה: ככל שבכוונת ראש הממשלה להביא לישיבת הממשלה הצעה לקדם הצעת חוק לביטול תאגיד השידור הציבורי – ראשית, ייאמר כי יוזמה מעין זו איננה יכולה להוות נימוק שיצדיק אי-היענות לבקשת התאגיד להקדים את יום התחילה. שנית, ראוי להם לשרי הממשלה להישמר מפני הפקעת שיקול דעתם העצמאי בהצבעה על יוזמותיו של שר התקשורת, וזאת הן בפורום ועדות שרים למיניהן, הן במליאת הממשלה, והן בכובעם כחברי הכנסת, בהצבעות בכנסת.

15. כאמור בבג"ץ 4748/15 **ח"כ אראל מרגלית נ' הממשלה ה-34**, ואשר ניתן בו פסק דין ביום 21.10.2015, ל"סעיף התקשורת" בהסכמים הקואליציוניים אין כל משמעות אכיפתית או כופה אלא משמעות הצהרתית בלבד, אין בו כדי לכבול את ידיהם ושיקול דעתם של השרים וחברי הכנסת, ושיקול דעת זה צריך להיות מופעל באופן עצמאי ולטובת הציבור.

16. לשרי הממשלה ולממשלה כולה יוזכר עוד, כי ביטול תאגיד השידור הציבורי וחזרה לקיום שידור ציבורי באמצעות רשות השידור, פירושה גם חזרה למבנה נורמטיבי-רגולטיבי המאפשר התערבות של גורמים פוליטיים משיקולים זרים בתכני השידור הציבורי. חזרה זו פירושה פגיעה במנגנונים שעוצבו בחוק, בעמל רב, לשם שמירת עצמאות השידור הציבורי והגנה עליו מפני התערבויות חיצוניות מצד גורמים פוליטיים מעוניינים. משכך – בהיות קיומו של שידור ציבורי נגזר מערכי יסוד דמוקרטיים – כחופש ביטוי, חופש עיתונאי, חופש מידע וזכות הציבור לדעת – הרי שהיכולת לפגוע במנגנונים אלו בחקיקה ולהשיב את הגלגל לאחור, כפופה גם היא לרסנים שנקבעו בחוק יסוד: כבוד האדם וחירותו, ולפסקת ההגבלה שבו.

Elad Man Advocate & Sollicitor*
Yuval Yoaz Advocate**

אלעד מן עורך דין*
יובל יועז עורך דין**

Fax: 077-3179159 :פקס Tel: 03-6852220 :טלפון E-mail: office@yoaz-bareket.com :דוא"ל רח' הוברמן 10 תל אביב 6407509

**מוסמך במשפטים LL.M. *מוסמך במשפטים LL.M. ובמנהל עסקים M.B.A. וחבר לשכות עורכי הדין בישראל ובאנגליה וויילס

17. נוכח החובה המשפטית המוטלת, לגישתם של מרשינו, על שרי התקשורת והאוצר לפעול כאמור לעיל, הרי שמוטלת חובה משתמעת על מ"מ מזכיר הממשלה מלהביא יוזמה כלשהי, ככל שזו קיימת, לביטולו של תאגיד השידור הציבורי, לדיון ולהצבעה בממשלה.

18. ככל שמי מבעלי הסמכויות המוזכרים לעיל יפעל בניגוד לחובותיו המשפטיות, או יימנע מלפעול בהתאם לחובותיו המשפטיות, קוראים מרשינו ליועץ המשפטי לממשלה להיכנס בעובי הקורה, ולהנחות את הגורמים המוסמכים כאמור. בכובעו כמי שאמון על התקינות בהיבט המשפטי-מקצועי של הצעות חוק ממשלתיות והצעות-החלטה המתקבלות בממשלה, נתונים בידיו של היועץ המשפטי לממשלה כלים טובים ומספקים כדי להנחות את הגורמים המוסמכים בדבר דרך הישר, ולהימנע משקילת שיקולים זרים, וצעידה בדרכים עקלקלות ומפוקפקות לשם השגת מטרותיהם הפוליטיות.

19. כאמור, ככל ששרי התקשורת והאוצר לא ייענו לבקשת התאגיד להקדים את יום התחילה, מתכוונים מרשינו לפנות לערכאות המוסמכות לשם קבלת סעד משפטי.

20. בשל דחיפות העניין, נבקש לראות בפנייתם זו של מרשינו זו בבחינת פנייה למיצוי הליכים טרם פנייה לערכאות, והם שומרים לעצמם כל זכות בהקשר זה. יובהר כי אין במכתב זה או במה שלא נאמר בו כדי לוותר על זכות כלשהי העומדת למרשינו או למצות את טענותיהם בעניינים השונים. מרשינו מבקשים לראות בפנייתה זו גם כפנייה להפעלת סמכות בהתאם לחוק לתיקון סדרי המינהל (החלטות והנמקות) התשי"ט-1958, על כל המשתמע מכך. יודגש כי מכתב זה בא להוסיף על הפנייה הקודמת ואין בו כדי לגרוע מהאמור בה.

21. מרשינו יודו על קבלת התייחסות כלל הגורמים המוסמכים באשר לפנייה זו והם שומרים לעצמם כאמור כל זכות בקשר עם פנייתם זו והנושאים המוזכרים בה.

בכבוד רב,

יובל יועז, עו"ד **אלעד מן, עו"ד**