

מדינת ישראל
משרד האוצר

ג' באלול התשע"ה
18 באוגוסט 2015
חש. 2015-37786

פרוטוקול ועדת מכרזים מיוחדת מיום 18.8.2015

חברים: מר אבי גבאי - סגן בכיר לחשבת הכללית
מר אלי ביתן - חשב מטה חשכ"ל
עו"ד ירון גולן - הלשכה המשפטית
גב' דניאל פרג - רפרנטית משרדים כלכליים

על סדר היום: התקשרות עם פרופסור אריאל פורת

רקע:

בין מדינת ישראל לבין חברת מפעלי ים המלח בע"מ וחברות בנות שלה, חברת הברום וחברות בנות שלה וחברת המגנזיום (להלן - מפעלי ים המלח), ישנה מחלוקת בשאלת התמלוגים המגיעים למדינה מתוקף שטר הזיכיון. נושא המחלוקת הוא אי תשלום תמלוגים מספיקים בהתאם לחוק זיכיון ים המלח, התשכ"א-1961, ושטר הזיכיון שבתוספת לחוק (להלן - שטר הזיכיון). לטענת המדינה חברת מפעלי ים המלח הקימה חברות בנות רבות והעבירה להן חלק גדול מפעילותה. החברות הבנות אינן מעבירות תמלוגים למדינה בגין מכירות ורווחים שנצברים על ידן. בנוסף, מחירי ההעברה שבין חברת האם לחברות הבנות, שבגינם מועברים תמלוגים למדינה, הם במקרים רבים מופחתים ממחירי שוק.

בהתאם לסעיף 26 לשטר הזיכיון הקובע כי במקרה של מחלוקת בין הצדדים בדבר פירושו או ביצועו של הזיכיון תובא המחלוקת בפני שלושה בוררים, הגישה המדינה בשנת 2011 כתב תביעה כנגד מפעלי ים המלח. לפי עמדת המדינה על החברה לשלם תמלוגים על הכנסות ממוצרי יסוד ומוצרי המשך המיוצרים מים מלח בכל רחבי העולם, תפיסה זו כונתה במהלך הבוררות "התפיסה הקונצרנית". עמדת מפעלי ים המלח הייתה מנגד, כי החברה חייבת בתמלוגים עבור מוצרים המיוצרים באזור ים המלח בלבד, תפיסה זו כונתה במהלך הבוררות "התפיסה הגיאוגרפית". טענות שני הצדדים התבססו על חוות דעת של מומחים בינלאומיים לעניין התמלוגים ממשאבי הטבע, שהוצגו בפני הבוררים.

ביום 19.5.2014 התקבל פסק בוררות חלקי של הבוררים שבו קיבלו הבוררים את עמדת המדינה כך שעל מפעלי ים המלח לשלם תמלוגים עבור הכנסות ממוצרי יסוד ומוצרי המשך של חברות בנות וחברות קשורות למפעלי ים המלח ללא תלות במיקום הגיאוגרפי שלהם. הבוררים קבעו כי גובה הסכום ייקבע בשלב ב' של הליך הבוררות. ביום 10.6.2015 התקבלה החלטה על ידי הבוררים לפיה קיבלו הבוררים את עמדת המדינה במספר סוגיות עקרוניות בקשר לדרך חישוב התמלוגים על ידי מפעלי ים המלח. יחד עם זאת, הוחלט כי תשלום הריבית ואופן חישובה יבחן בשלב מאוחר יותר. יצוין כי, חברת מפעלי ים המלח טוענת שאין היא מחויבת בתשלום ריבית והצמדה כלל, ובין היתר טוענת לאשם תורם של המדינה בשל כך שלא טענה לאורך שנים ששולמו תמלוגים בחסר. לאור החשיבות הכספית הגדולה של סוגיה זו, מבקש עו"ד גיל אוריון, המייצג את המדינה בבוררות, להגיש חוות דעת של מומחים בעלי שיעור קומה בתחומים הרלוונטיים - בפן המשפטי ובפן הכלכלי.

ביום 9.8.2015 התקיים דיון בבוררות בסופו התקבלה החלטה על ידי הבוררים כי על המדינה להגיש עד ל-15.10.2015, בין היתר, חוות הדעת של המומחים מטעמה. חוות הדעת יפרטו את עמדת המדינה בקשר לאופן הישוב הריבית וההצמדה ואת הנימוקים התומכים בעמדה זו. על מפעלי ים המלח להגיש תשובה לעמדת המדינה עד ליום 15.12.2015. יודגש, כי המדינה ביקשה שהות להגשת חוות הדעת, בשבועיים נוספים, עד סוף חודש אוקטובר, אולם הבוררים לא נענו לבקשה זו.

סוגיית הריבית וההצמדה בבוררות נושקת הן לעניינים שבכלכלה והן לעניינים שבמשפט, ולכן בדעת ב"כ המדינה להגיש לבוררים חוות דעת משפטית של מומחה אקדמי בתחום המשפט ולאחר מכן חוות דעת כלכלית אשר תיישם את חוות הדעת המשפטית.

בכל הנוגע לחוות הדעת המשפטית, סוגיית הריבית וההצמדה מעלה שאלות הנוגעות הן לדיני חוזים, הן לדיני נזיקין והן לדיני עשיית עושר ולא במשפט. על כן, על המומחה שיתבקש ליתן את חוות הדעת לעמוד במספר קריטריונים, כדלקמן:

- מומחה הן בדיני חיובים והן בדיני עשיית עושר;
- בעל אוריינטציה כלכלית, בפרט בהיבטים הכלכליים של תחומי המשפט הרלוונטיים;
- מומחה אקדמי בעל שיעור קומה;
- בעל ניסיון במתן חוות דעת מומחה בהליכים משפטיים;
- בעל יכולת הבעה ושכנוע גם בעל פה, שכן אפשר כי הוא יתבקש להציג את חוות דעתו בפני הבוררים אם על דרך של חקירה נגדית ואם בדרך אחרת.

בפני הוועדה מונח מכתב ב"כ המדינה, עו"ד גיל אוריון ועו"ד עודד רביבו, המצורף לפרוטוקול זה, לפיה פרופ' אריאל פורת עונה על כל הקריטריונים המקצועיים שפורטו וברור שהם ערכו מולו העלה כי הוא פנוי לביצוע העבודה למתן חוות הדעת המבוקשת באילוצי הזמנים שנקבעו על ידי הבוררים בהחלטתם האחרונה. עו"ד ישראל בלום, מנהל היחידה לאכיפה אזרחית ומיקור חוץ בפרקליטות המדינה סמך ידו על האמור בפנייתם של ב"כ המדינה. עוד מונחת בפני הוועדה פנייתו של עו"ד ברוך לוברט בסופה נקבע כי:

"...לנוכח אילוצי הזמנים המפורטים לעיל, ועל מנת להתקשר עם המומחה המשפטי באופן מידי כן שיתאפשר לו לכתוב את חוות הדעת במסגרת לוחות הזמנים האמורים, אנו מבקשים שהוועדה תאשר להתקשר עם פרופ' פורת במקביל לפרסום דבר ההתקשרות, בהתאם לתקנה 3א לתקנות חובת המכרזים. ככל שלאחר הפרסום יתקבלו פניות כי קיימים מומחים נוספים המסוגלים לבצע את ההתקשרות, תשוב ועדת המכרזים ותדון בפניות אלה ותקבל החלטה בהתאם."

לאור כל האמור מתבקשת הוועדה:

- לאשר התקשרות עם פרופ' אריאל פורת בפטור ממכרז לפי תקנה 3(29) לתקנות חובת המכרזים, התשנ"ג-1993 (להלן - תקנות חובת מכרזים), לתקופה של שנה מיום חתימת ההסכם על ידי מורשה התמימה מטעם המדינה. התמורה בגין עבודתו של פרופ' פורת תהיה בסכום של \$500, בתוספת מע"מ, בגין כל שעת עבודה, כאשר אם במועד סיום כתיבת חוות הדעת, סך התמורה בגין שעות העבודה לא יעלה על \$20,000, בתוספת

מע"מ, ישולם לפרופסור פורת ההפרש בין סכום זה לבין הסכום ששולם בפועל (מצורף לפרוטוקול הצעת המחיר של פרופ' אריאל פורת).

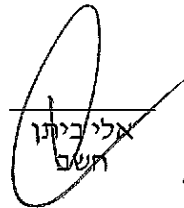
- בהנחיית החשבת הכללית, לאור חשיבות הליך הבוררות ולנוכח אילוצי הזמנים כפי שפורטו, לחרוג מהוראת התכ"מ 7.4.15 ולהשמיט את סעיפי הביטוח בחוזה ההתקשרות עם פרופ' אריאל פורת.
- בהתאם לסמכותה לפי תקנה 3א(ג) לתקנות חובת מכרזים, לאשר את ההתקשרות במקביל לפרסום הודעה כנדרש בתקנה 3א(א) לתקנות חובת המכרזים זאת לנוכח אילוצי הזמנים כאמור.

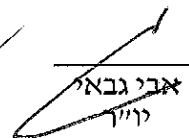
החלטה:

1. ועדת המכרזים בחנה את הבקשה להתקשרות עם פרופ' אריאל פורת וחשיבות קבלת חוות דעתו בקשר לסוגיית הריבית בבוררות המתנהלת מול מפעלי ים המלח. כמו כן בחנה הוועדה את פנייתו של עו"ד ברוך לוברט ואת המכתבים עליהם התבסס (מכתב ב"כ המדינה ופנייתו של עו"ד בלום) בכל הנוגע להיותו של המומחה האמור ספק יחיד לצורך נושא זה.
לנוכח הנסיבות המתוארות לעיל, בשים לב ללוחות הזמנים שהוכתבו על ידי הבוררים והעובדה כי עו"ד לוברט, בהתבסס על ב"כ המדינה (עו"ד גיל אוריון ועו"ד עודד רביבו) ועו"ד ישראל בלום, המליץ על פרופ' אריאל פורת כאחד המומחים המובילים בישראל בתחום המשפט הפרטי וככזה שעומד בכל הקריטריונים שנדרשים לשם מתן חוות הדעת, הוועדה מאשרת כי בנסיבות העניין פרופ' פורת הוא היחיד שיכול לספק את השירותים המבוקשים ועל כן מאשרת את ההתקשרות עימו בהתאם לתקנה 3(29) לתקנות חובת המכרזים, ובתנאים המפורטים לעיל.
2. לאור פניית החשבת הכללית לוועדה, בשים לב לחשיבות הליך הבוררות, לוחות הזמנים והעובדה שמדובר בהתקשרות עם יועץ, הועדה מאשרת להשמיט את סעיפי הביטוח בהתקשרות עם פרופ' אריאל פורת.
3. בנוסף, לנוכח הנסיבות המיוחדות כאמור, ובעיקר לנוכח אילוצי הזמנים, הוועדה מאשרת את ההתקשרות במקביל לפרסום הודעה כנדרש בתקנה 3א(א) לתקנות חובת המכרזים.
4. עוד מחליטה הוועדה כי ככל שלאחר הפרסום יתקבלו פניות כי קיימים מומחים נוספים המסוגלים לבצע את ההתקשרות, תשוב ועדת המכרזים ותדון בפניות אלה ותקבל החלטה בהתאם.
5. בשולי הדברים יצוין כי בשל אילוצי הזמנים שאליהם נקלעה ההתקשרות שבנדון, אנחנו מנחים את הגורמים המקצועיים במשרד, לרבות ובדגש על עורכי הדין המייצגים את המדינה בהליך הבוררות והגורמים הרלבנטיים בפרקליטות המדינה, לעשות כל שניתן כדי שכלל התקשרות עם מומחה משפטי לא תהפוך לדחופה באופן המצריך התקשרות בפטור ממכרז.


דניאל פרג
חברה


עו"ד ירון גורן
יועץ משפטי


אלי ביתון
חשם


ארי גבאי
יו"ר

)

)

מדינת ישראל

משרד האוצר – הלשכה המשפטית

א' באלול התשע"ה
16 באוגוסט 2015
י.מ. 2015-21902

אל:
ועדת המכרזים

הנדון: פניה לוועדת המכרזים לאישור פטור ממכרז עבור העסקת מומחה משפטי

אנו פונים בבקשה לקבל את אישור ועדת המכרזים לביצוע התקשרות עם מומחה משפטי בפטור ממכרז, בהתאם לתקנה 3(29) לתקנות חובת המכרזים התשנ"ג-1993 (להלן – **תקנות חובת מכרזים**) ובבקשה לפרסם הודעה על ההתקשרות בהתאם לתקנה 3(א3) לתקנות חובת המכרזים, במקביל לאישור ההתקשרות.

ביום 14.3.2011 הגישה מדינת ישראל תביעה כנגד חברת מפעלי ים המלח בע"מ (להלן – **מי"ה**) על סך של 291 מיליון דולר בגין תשלום תמלוגים בחסר וכן דרישה להעלאת שיעור התמלוגים.

בחודש מאי 2014 ניתן פסק בוררות חלקי שבמסגרתו התקבלה עמדת המדינה ונקבע, כי במשך שנים ארוכות מי"ה שילמה תמלוגים בחסר, ובעיקר לא שילמה תמלוגים על מוצרי המשך המיוצרים מחומרי גלם שמקורם בים המלח (להלן – **תשלומי החסר**), וזאת בניגוד להוראות שטר זיכיון ים המלח. יצוין, כי סכום תשלומי החסר שמי"ה לא העבירה לידי המדינה הוא בסך מאות מיליוני דולרים.

כעת נמצאים הצדדים בשלב השני של הבוררות, במסגרתו ידונו הבוררים בסוגיית הריבית וההצמדה שיש לחייב את מי"ה בגין תשלומי החסר החל משנת 2000. בניגוד לעמדת המדינה, טוענת מי"ה, כי אין לחייב אותה בתוספת ריבית והצמדה בגין תשלומי החסר, בין היתר, מן הטעם שלמדינה יש "אשם תורם" באי-תשלום התמלוגים וזאת משום שלאורך השנים לא נטען דבר על ידי המדינה בעניין. המשמעות הכספית של סוגיה זו מוערכת בעשרות רבות של מיליוני דולרים.

לנוכח זאת, סבורים עורכי הדין שמייצגים את המדינה בהליך הבוררות – ד"ר גיל אוריון וצוותו ממשרד עוה"ד פישר בכר חן וול אוריון ושות' – שמכתבם בעניין מצורף למכתבי, כי על מנת לחזק ולבסס את עמדתה של המדינה שלפיה יש לחייב את מי"ה בתשלום ריבית והצמדה בגין תשלומי החסר, נכון יהיה להגיש לבוררים חוות דעת משפטית של מומחה אקדמי בעל-שם בתחום המשפט ולאחר מכן חוות דעת כלכלית אשר תיישם את חוות הדעת המשפטית. במסגרת חוות הדעת המשפטית יידרש המומחה המשפטי לבסס ולהגן על עמדת המדינה בסוגיה מהבחינה המשפטית ובהיבטים הכלכליים-משפטיים הרלוונטיים. לפיכך, על נותן חוות הדעת לעמוד בקריטריונים הבאים:

1. מומחה דיני חוזים, נזיקין ועשיית עושר ולא במשפט;
2. בעל אוריינטציה כלכלית, ובפרט בהיבטים הכלכליים של תחומי המשפט המפורטים לעיל;
3. מומחה אקדמי בעל שיעור קומה;
4. בעל ניסיון במתן חוות דעת מומחה בהליכים משפטיים;
5. בעל יכולת הבעה ושכנוע בעל פה, העשוי להידרש להציג את חוות הדעת בעל פה ולהיתקף אודותיה.

רח' קפלן 1 ירושלים 9103002 ת.ד 3100 טל': 5317525 - 02 פקס': 5695340 - 02

שער הממשלה: www.gov.il

gov

אוצר ברשת: www.mof.gov.il

ההתקשרות עם מומחה משפטי בפטור ממכרז נדרשת בשל אילוצי זמנים שנוצרו. על פי החלטת הבוררים על המדינה להגיש ראיות וחוות דעת מטעמה לא יאוחר מיום 15.10.2015. כאמור, עורכי הדין המייצגים את המדינה סבורים כי נכון יהיה להגיש שתי חוות דעת - האחת שתבחן את הסוגיה מבחינה משפטית והשנייה שתיישם את חוות הדעת המשפטית מהבחינה הכלכלית. לפיכך, לנוכח לוחות הזמנים שנקבעו על ידי הבוררים, נדרש כי חוות הדעת המשפטית תהא מיכנה עד ליום 15.9.2015 וזאת על מנת שהמומחה הכלכלי יוכל להגיש את חוות הדעת מטעמו אשר, כאמור, תהא מבוססת על חוות הדעת המשפטית.

לנוכח הנסיבות המתוארות לעיל, בהמלצת עורכי הדין המייצגים את המדינה בהליך הבוררות ובהמלצת עו"ד ישראל בלום, מנהל היחידה לאכיפה אזרחית ומיקור חוץ בפרקליטות המדינה, אנו סבורים כי פרופסור אריאל פורת הוא הספק היחיד בנסיבות העניין לצורך כתיבת חוות הדעת המשפטית בסוגיית הריבית וההצמדה וזאת מהנימוקים הבאים:

1. הוא שימש כדיקן בפקולטה למשפטים באוניברסיטת תל אביב וכיום הוא מרצה באוניברסיטאות המובילות בעולם;
2. מחקריו הם רב-תחומיים ובין היתר עוסקים בדיני החוזים, נזיקין ועשיית עושר ולא במשפט;
3. פרופ' פורת הוא בעל מומחיות מיוחדת בדוקטרינת ה"אשם התורם" ואף פרסם ספר בנושא זה;
4. הוא נחשב מומחה בתחום הניתוח הכלכלי של המשפט וגם בנושא זה פרסם מאמרים;
5. להערכת עורכי הדין שמייצגים את המדינה ועו"ד ישראל בלום מפרקליטות המדינה, פרופ' פורת הוא המומחה המוביל כיום בישראל בתחום המשפט הפרטי, הוא זוכה להערכה רבה גם בקרב הבוררים בהליך וביכולתו להציג את עמדתו גם בעל-פה ככל שיהיה בכך צורך.
6. פרופ' פורת ערך בחינה ראשונית של החומר הרלוונטי והודיע, כי הוא מוכן להגן על עמדתה של המדינה וכי הוא יוכל לעמוד באילוצי הזמנים המפורטים לעיל ולהשלים את כתיבת חוות הדעת עד לאמצע חודש ספטמבר.

בנוסף, לנוכח אילוצי הזמנים המפורטים לעיל, ועל מנת להתקשר עם המומחה המשפטי באופן מיידי כך שיתאפשר לו לכתוב את חוות הדעת במסגרת לוחות הזמנים האמורים, אנו מבקשים שהוועדה תאשר להתקשר עם פרופ' פורת במקביל לפרסום דבר ההתקשרות, בהתאם לתקנה 3 לתקנות חובת המכרזים. ככל שלאחר הפרסום יתקבלו פניות כי קיימים מומחים נוספים המסוגלים לבצע את ההתקשרות, אנו מבקשים כי ועדת המכרזים תשוב ותדון בפניות אלה ותקבל החלטה בהתאם.

בשולי הדברים יצוין כי בשל אילוצי הזמנים שאליהם נקלעה ההתקשרות שבנדון, הנחנו את הגורמים המקצועיים במשרד, לרבות עורכי הדין המייצגים את המדינה בהליך הבוררות והגורמים הרלבנטיים בפרקליטות המדינה, לעשות כל שניתן כדי שככלל התקשרות עם מומחה משפטי לא תהפוך לדחופה באופן המצריך התקשרות בפטור ממכרז.

בבקשה,
עו"ד כרוך לוברט

העתק:

מיכל עבאדי-בויאנג'ו - החשבת הכללית, משרד האוצר
עו"ד יואל בריס - היועץ המשפטי, משרד האוצר

רח' קפלן 1 ירושלים 9103002 ת.ד. 3100 טל': 5317525 - 02 פקס': 5695340 - 02

שער הממשלה: www.gov.il

gov

אוצר ברשת: www.mof.gov.il

חנה נרפ
 ארפת סופר-חבן
 צליל ביטבל
 עמית בבלר
 שמר שני
 יהונתן רסקין
 חנה אילן
 שיר פורת
 ניצן פלדמן
 חמי מרסין
 מיכאל לחמי
 עובד ברוש
 דנה גולדשטיין
 שלי גרוסמן
 גא אגל
 זהר חיים-לינגר
 גר פורר
 רועי שואף
 לירן באסא
 אורסל ראס
 גליל גרצברג
 רעות מאור קרטובסקי
 הדר גרבר
 מרב גרינשפן
 שיר דין
 חתם מועלם

דורון רגאלר
 הגר קרן-הכים
 נדב אונרמן
 עוז כהן
 הילה גבאי
 דורון קול
 הילה זקס
 מיכל ברנדל
 איתאל בן חיים
 אסתר בן דוד
 קרולין זימר
 צחי האופמן
 אהרן שלום
 הגר נגלר
 משה מואל
 זעמה משה
 קרן שורצברג
 עמיה גולדשטיין
 עמיר פינסוב
 עומר בר
 שני זקסלר
 אמיר זרון
 קארין אילון
 סלי מיכלין
 קרן שממאלי
 נתלי אסקירה
 מעה מדיג
 רונת אשרוף מר
 שלמי דהן
 תן הרשקוביץ-אוחין
 שי אביטל
 יאנה רבינוביץ'
 פאר גורין
 נטלי שניידר
 עדי פלנטר

טל וזנגרין
 דז שורץ
 יעל רימר
 רותית לנדמן
 אלעד אופק
 מירב בר-זיק
 אופירה אלון
 תהוד הרוביץ
 גלעד טפאס
 ורד אורן
 מעין שמיר
 שירה גילג
 אורי אבני
 יעל שמעון-מני
 דקלה לביא פישר
 נהר ברסלר
 מורן רביע-פררה
 רועי נרהפטיג
 שלום הרשקוביץ
 אסף גבאי
 אריק קופמן
 טיהיה זרן
 לירון כהן
 אלדד מלר
 רדית זילבאום
 אושרת מור-ברק
 ליסל גוספי
 מיכל שבאפ
 קרן כהן
 סלי דלזיה
 רעות גולדסטיין
 קרן אלון
 מייזן סודלמן
 עדי גרצברג
 מורן רזם

שי צדיק
 הילה זונדר
 מרב שיבק
 ליאת חלמבסקי-מימן
 שיר טריסון-גל
 שרון רחן
 אפרת שרון
 נוען ויינברג
 מיכל מיסני
 סיון עומר
 שגיא כץ
 גלי פרידלנף
 מורן פרידמן
 הדר זיו
 עיניה מימן
 נחיה כסלו
 מיכל תמר
 דר להב
 שילה הרשקוביץ
 אורי יגון
 יואב חובב
 שרון קליין-מנבר
 מעמה גיל
 ד"ר אבי אסטרמן
 בועז תבור
 שיר אור
 רועי שסינמן
 אורית הרשברנד
 אתי דולב
 יסמין רובין
 נרית הניג
 רעות אריב
 אלעד שלמן
 מעה ברוחם
 ברה גליקמן

ראובן בכר
 אמיר חן
 אברהם וול
 ד"ר גיל אוריון
 ישראל פישר
 רוגלד להמן
 עוז יריב
 עסיר יפה
 סל איל-בגור
 יורם בון
 רז טפר
 תמר תורלמן-קדם
 ענת שביט
 שמואל חמו
 מיכל פקסור
 מיכל בן-בסט
 צפירי גנני
 מיני קמחי-גולדשטיין
 גלעד וינוקלר
 אורית מלכא
 עוזב רביבו
 שי תקן
 רן סיסון
 שי עדולם
 ישראל מרקוביץ'
 שגיא המר
 דן אפריר
 בועז גוימן
 ניצן סנדור
 עמרי שלה
 שלי אבני-גולברי
 ליאת הלפרין
 עמית דת
 דרור מתיבחה
 שירלי קציר

שוני אלבק - יעץ

ששכר פישר 2013-2029

12 באוגוסט 2015

לכבוד

גבי מיכל עבאדי-בויאנגין
 החשבת הכללית
 משרד האוצר

מיכל שלום,

הנדון: מנוחה בבוררות מדינת ישראל נ' מפעלי ים המלח

הננו מתכבדים לפנות אליכם בעניין העסקת מומחה מטעם המדינה בבוררות שבנדון, לשם מתן חוות דעת בסוגיית הריבית.

1. הבוררות בין המדינה לבין מפעלי ים המלח (להלן: "מיי"ה") בקשר עם התמלוגים בגין מחצבי ים המלח החלה בשנת 2010.

2. בחודש מאי 2014 ניתן פסק בורות חלקי, במסגרתו התקבלה עמדתה של המדינה. נקבע כי במשך שנים ארוכות מיי"ה שילמה למדינה תמלוגים בחסר, ובעיקר לא שילמה תמלוגים על מוצרי המשך המיוצרים מחומרי גלם שמקורם ביס המלח, וזאת בניגוד להוראות שטר זיכיון ים המלח.

3. מטעמי התיישנות, התביעה מתייחסת לתקופה שתחילתה בשנת 2000.
4. בעת הבוררות נמצאת בשלבה השני. הסוגיה העיקרית בשלב זה היא סוגיית הריבית ואף ההצמדה בהן יש לחייב את מי"ה בגין תשלומי החסר משנת 2000. המשמעות הכספית של רכיבים אלה היא עצומה, והיא מוערכת בעשרות רבות של מיליוני דולרים.
5. טענתה של מי"ה היא כי אין היא מחויבת בתשלום ריבית והצמדה כלל. בין היתר, מי"ה טוענת לאשם תורם של המדינה בכך שלא טענה לאורך כל השנים כי שולמו תמלוגים בחסר.
6. לאור החשיבות הכספית העצומה של הסוגיה, בדעתנו להגיש בעניין זה חוות דעת של מומחה אקדמי בתחום המשפטי.
7. סוגיית הריבית בבוררות זו נושקת הן לעניינים שבכלכלה והן לעניינים שבמשפט, כאשר גם בתחום המשפטי הסוגיה מעלה שאלות הנוגעות הן לדיני חוזים, הן לדיני נזיקין והן לדיני עשיית עושר.
8. על כן, על המומחה שיתבקש ליתן את חוות הדעת לעמוד במספר קריטריונים, כדלקמן:
- 8.1. עליו להיות מומחה הן בדיני תיובים והן בדיני עשיית עושר;
 - 8.2. עליו להיות בעל אוריינטציה כלכלית, בפרט בהיבטים הכלכליים של תחומי המשפט הרלוונטיים;
 - 8.3. עליו להיות מומחה אקדמי בעל שיעור קומה;
 - 8.4. עליו להיות בעל ניסיון במתן חוות דעת מומחה בהליכים משפטיים;
 - 8.5. עליו להיות בעל יכולת הבעה ושכנוע גם בעל פה, שכן אפשר כי הוא יתבקש להציג את חוות דעתו בפני הבוררים אם על דרך של חקירה נגדית ואם בדרך אחרת.
9. אנו סבורים שהן מטעמים מקצועיים, והן בשל אילוצי זמנים, על המדינה לשקול לשכור את שירותיו של פרופ' אריאל פורת כמומחה מטעמה בבוררות.
- הכישורים המקצועיים**
10. פרופ' פורת שימש כדיקן הפקולטה למשפטים באוניברסיטת תל אביב, והוא מרצה באוניברסיטאות המובילות בעולם, ביניהן, אוניברסיטאות שיקגו, קולומביה, ניו יורק, ברקלי וירג'יניה.
11. מחקריו הם רב תחומיים, והם עוסקים בחוזים, נזיקין ועשיית עושר. יש לו אף מומחיות מיוחדת בדוקטרינת האשם התורם (הוא פרסם ספר אודות כך).
12. בנוסף הוא נחשב למומחה בניתוח כלכלי של המשפט, והוא פרסם מאמרים אף בתחום זה.
13. למיטב ידיעתנו, פרופ' פורת הינו החוקר היחיד בישראל אשר פרסם בשנה אחת שלושה מאמרים בכתב העת Yale Law Journal, הנחשב לאחד מכתבי העת היוקרתיים בעולם.
14. לאור זאת, ובשים לב לעובדה שהוא חוקר רב תחומי ויצירתי, פרופ' פורת הינו, להערכתנו, המומחה המוביל כיום בישראל בתחום המשפט הפרטי.
15. פרופ' פורת מונה לאחרונה כחבר באקדמיה הלאומית למדעים, ואף זכה בפרס א.מ.ת מטעם ראש הממשלה על הישגים אקדמאיים בעלי השפעה מרחיקת לכת.
16. פרופ' פורת ידוע ביושרתו, והוא נותן חוות דעת רק כאשר הוא שלם לחלוטין עם האמור בהן.

17. למיטב הכרתנו, בין היתר מסיבה זו, פרופ' פורת זוכה להערכה רבה, גם בקרב הבוררים בתיק זה. לעובדה זו יכולה להיות תרומה ממשית לחיזוק עמדתה של המדינה בבוררות.

18. אנו סבורים כי פרופ' פורת יהיה מסוגל להציג את הדברים היטב גם בעל פה, ככל שיהיה צורך בכך.

אילוצי זמנים

19. בדיון שהתקיים בבוררות ביום 9.8.2015 ביקשה המדינה שהות להגיש ראיות וחוות דעת מטעמה לעניין הריבית עד לסוף חודש אוקטובר 2015. ואולם, בהחלטתם קבעו הבוררים כי הראיות וחוות הדעת מטעם המדינה יוגשו עד ליום 15.10.2015.

20. נציין עוד, כי בדעת המדינה להגיש גם חוות דעת כלכלית, אשר תנח את החלופות הכספיות השונות לחישובי הריבית (ההצמדה). חוות דעת זו אמורה להיגזר מהחלופות אשר ייקבעו בחוות הדעת של המומחה האקדמי, שיעסוק בתחום המשפטי.

21. לאור זאת, על המומחה האקדמי מטעם המדינה לערוך את חוות דעתו עד ליום 15.9.2015.

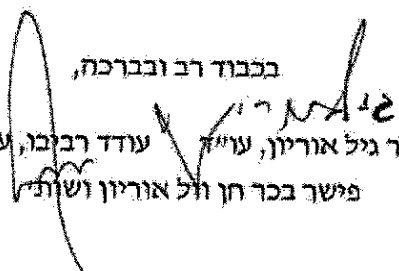
22. פרופ' פורת ערך בחינה ראשונית של החומר הרלוונטי, ללא כל מחויבות מצד המדינה, וחודיע כי ישמח להגן על עמדתה בבוררות.

23. פרופ' פורת הודיע כי הוא יהיה זמין לכתובת חוות הדעת בחודש הקרוב ויוכל להשלים את כתיבתה עד לאמצע חודש ספטמבר (בשבועות שלאחר מכן זמינותו תהא מוגבלת).

24. לאור מגבלות לוחות הזמנים של הבוררות מחד גיסא, והזמינותו של פרופ' פורת מאידך גיסא, נראה כי פרופ' פורת יוכל לסייע מאד בגיבוש עמדתה של המדינה בסוגיית הריבית.

25. אנו חוששים כי אם לא תעשה פנייה לפרופ' פורת לאלתר, לא ניתן יהיה לעמוד בלוחות הזמנים להגשת שתי חוות הדעת, והצגת עמדתה של המדינה בבוררות תהא חסרה.

26. אנו עומדים לרשותכם לכל הבהרה נוספת, ככל שתידרש.

בכבוד רב ובברכה,

 די"ר גיל אוריון, עו"ד
 עודד רביבו, עו"ד
 פישר בכר חן ודל אוריון ושות'

