איגוד הכדורסל בישראל ע"ר
ISRAEL BASKETBALL ASSOCIATION

תאריך 19/09/21
תיק מס' 16/21

לפני בית הדין העליון של איגוד הכדורסל

בתאריך **19/08/21**

לפני השופט (בדימוס) פרופ' עודד מודריק
עו"ד יורם וסרצוג
עו"ד גדעון פרייטג

המערער מכבי חיפה
ע"י רועי שווץ, ועו"ד דוד ג'והן

המשיבים איגוד הכדורסל
עו"ד דן שווץ , עו"ד עדי בר

מנהלת ליגת על
שלומי פרי, עו"ד חגי אשלגי, עו"ד בר לאודון

פסק דין

מכבי חיפה סיימה את עונת המשחקים שחלפה במקום ה-12, היא נקבעה כיורדת לליגה הלאומית (יורדת בכירה מבין 2 יורדות).

לפי תקנון משחקי האליפות שתי קבוצות מהליגה הלאומית עלו לליגה העליונה.
אחת העולות היא אליצור נתניה אולם אליצור נתניה לא הצליחה לעבור את מחסום הבקרה התקציבית.

בנסיבות שנוצרו פרסמה מנהלת ליגת העל לכדורסל גברים ("**המנהלת**") לוח משחקים של הליגה העליונה לעונת המשחקים 2021-22 שכולל 12 קבוצות.

מכבי חיפה טוענת, במסגרת עתירה זו, שבנסיבות שנוצרו היא, כיורדת בכירה, רשאית לתפוס את מקומה של אליצור נתניה שנפסלה. לפיכך מכבי חיפה עותרת לביטול החלטת המנהלת שלא לכלול אותה במסגרת הקבוצות של ליגת העל שיטלו חלק במשחקים בעונה הקרובה.

מתברר שתקנון הבקרה התקציבית, בסעיף 32 ג', קובע שבמציאות כפי שהתרחשה השנה, אמנם היורדת הבכירה זכאית לתפוס את מקומה של הקבוצה העולה שעלייתה לא אושרה. אלא שלפני עונת 2019/20 נועדו נציגי האיגוד והמנהלת וערכו הסכם שהוא נספח להסכם ההקמה של המנהלת משנת 2002 ("**הנספח**") בו נערכו שינויים בין היתר בהקשר לעולות ויורדות.

שדרות יהודית 36, תל-אביב 6157301 ת.ד. 57322 ◄ טלפון: 03-5686666, פקס: 03-5686667
36 Sderot Yehudit, Tel-Aviv 6157301 P.o.box 57322, Israel. Tel:972-3-5686666 Fax: 972-3-5686667 ► ibasketball.org.il, ibba@basket-ball.co.il

סעיף 5 של הנספח קובע שבכל מקרה העולות יהיו רק שתי הקבוצות שתפסו את שני המקומות הראשונים בליגה הלאומית וזכות העלייה לא תעבור לשום קבוצה בשום מקרה ובשום מצב.
סעיף 9 של הנספח מציין שבנסיבות שקבוצה עולה לא תממש את עלייתה, הליגה תמנה 12 קבוצות בלבד.

סעיף 1 של הנספח מציין שמציאות של 13 קבוצות בליגת העל היא מציאות חריגה לשנה מסוימת ואכן אלמלא נפסלה אליצור נתניה היו בעונת המשחקים הקרובה 13 קבוצות.

הנספח להסכם משנה את הוראת תקנון הבקרה התקציבית. לא נרבה אמרים בשאלה אם הסכם בין האיגוד למנהלת יכול להתגבר על הוראה בתקנוני האיגוד (ההסכם קובע התגברות כזאת).

השקפתנו היא שאין סתירה בין התקנון לבין ההסכם והנספח. זו התבנית (קונסטרוקציה) המשפטית שעליה מושתתת מסקנתנו.

א. תקנון הבקרה כמו גם תקנון משחקי האליפות ניתנים לשינוי ע"י הנהלת האיגוד.
ב. השינוי מתבצע בהחלטה של הנהלת האיגוד שמתקבלת ברוב דעות ואין צורך בשום מסגרת צורנית מיוחדת כדי ליתן לשינוי תוקף.
ג. ההסכם והנספח הובאו לדיון בהנהלת האיגוד ביום 15.09.20 וההנהלה אישרה את ההסכם והנספח על כל רכיביו.
ד. מן המקובץ עולה שהשינוי תקף ומחייב ואין כלל צורך לנקוט בהליך השינוי הקבוע בסעיף 14 להסכם מ-2002 (הגיונו של ההליך שנקבע בהסכם נעוץ בסדרי גיבוש ההסכמות בין האיגוד למנהלת אך אין לו השלכה על תוקפו של שינוי שהנהלת האיגוד אישרה אותו)

ההנהלה ריבונית לשנות את הוראות התקנונים וכך, כאמור, היא עשתה בהחלטה מספטמבר 2020 היא התריעה לקבוצות על השינוי שיחול יותר משנה לאחר מכן (אותה עת מכבי חיפה היתה מיוצגת הן במנהלת והן באיגוד הכדורסל).

מה שחסר לכאורה להשלמת תהליך התיקון הוא פרסומו כראוי. אבל הנספח על כל הוראותיו היה בתוקף במשך התקופה מ-2019, כאמור העותרת כחברת הגופים האמורים לעיל הייתה מודעת לו וגם נהנתה מחלקים שבו לרבות נושאים כספיים.

על כן, אין לומר שהיה זה תיקון תקנוני נסתר.

אפילו נפל פגם דיוני מסוים בתהליך הפרסום של תיקוני התקנון, אין בכך עילה לביטול השינוי. צריך להחיל על הפגם הזה (שספק אם קיים) את עקרון הבטלות היחסית. שכן ההסכם והנספח משקפים את מרקם האיזון בין השיקולים השונים כדי לגרום לניהול תקין ויעיל של משחקי ליגת העל. הגופים המנהלים (האיגוד והמנהלת) הגיעו להבנה ביניהם בעניין אותו איזון ונתנו לכך ביטוי בהסכם ובנספח. הכרזת ביטול של רכיב מרכיבי ההסכמה בין הגופים שומט את הקרקע מתחת לפני אותו איזון שלא לנו לעסוק בטעמיו, סיבותיו ותכליותיו. לכן כיוון שליבת תוקפו של השינוי נעוצה בהחלטת הנהלת האיגוד והחלטה כזאת התקבלה כדין אין מקום לשים את השינוי לאל בשל תקלת פרסום חסרת משמעות מעשית (שהרי בפועל השינוי נודע זה מכבר לכל הקבוצות לרבות העותרת).

העתירה נדחית ללא צו להוצאות.

(-)	**(-)**	**(-)**
השופט (בדימוס) פרופ' עודד מודריק	**עו"ד יורם וסרצוג**	**עו"ד גדעון פרייטג**
נשיא בית הדין	**חבר בית הדין**	**חבר בית הדין**