**ערעור אסא תל אביב**

**החלטה מיום 1.5.03**

**בערעור טלפוני שתוכנו פורט באוזני הערב בטלפון על ידי נציג אס"א ת"א נתבקשתי להידרש להחלטת מזכיר הליגה לדחות את המשחק שהיה קבוע למחרת בבוקר בליגה העליונה בין קבוצות אס"א תל-אביב והפועל כפר סבא.**

**ההחלטה לדחות את המשחק נתקבלה בעקבות פנייה דחופה של קבוצת כפר סבא וזאת נוכח העובדה שעקב השביתה במשק בכלל ובנמלי התעופה בפרט נבצר משנים משחקניה להתייצב למשחק זה.**

**מזכיר הליגה ראה במצב זה מצב של "כוח עליון" ומתוך רצון לא לפגוע ולו באופן חלקי בערך הספורטיבי של המשחק, הוא החליט כאמור לדחותו. במקביל לכך הוא דחה גם משחק אחר שגם לגביו התעוררה בעיה דומה והוא סרב לפצל שם את המשחק כך שחלק מהמשחקים ישוחקו מחר ויתרתן בתאריך מאוחר יותר וכך סבר שיש לנהוג גם במקרה שלפני.**

**נוכח דחיפות העניין, לא ניתן היה לקיים דיון כהלכתו וליתן זכות טיעון מסודרת לצדדים וגם לא ניתן היה לברר לפרטי פרטים את העובדות מושא הערעור.**

**התברר לי רק כי אס"א ת"א הייתה מוכנה ללכת לקראת קבוצת כפר סבא ולהסכים לדחות שני משחקים וזאת בלבד שר"א סוטובסקי השוהה לדבריה בטורניר בדנמרק לא יהיה רשאי להשתתף במועד שיקבע לשני המשחקים האמורים שכן בכך יינתן יתרון בלתי הוגן לכפר סבא שלא הייתה יכולה להרכיבו למשחק שקבוע היה למחר.**

**נקודת המוצא של אס"א ת"א שאין המדובר כאן ב"כוח עליון" ולכן היא נוהגת בקבוצת כפר סבא לפנים משורת הדין בהסכמה לדחיית שני משחקים כאמור.**

**מזכיר הליגה התקשה להסכים לפתרון זה בין היתר משום שכאמור בפרשה דומה הוא לא התיר פיצול כזה שהוא לכשעצמו בעייתי למדי וגם אם הוא אפשרי יש לאפשרו רק בנסיבות יוצאות דופן ביותר.**

**למשמע הדברים נטיתי תחילה לאפשר את הפיצול האמור בכפוף למגבלת ההשתתפות של מר סוטובסקי אולם התברר לי כי בינתיים בגלל לחץ הזמנים ובגלל החלטת מזכיר הליגה לדחות את המשחק כולו, לא ניתן באופן מעשי לקיים את המשחק מחר ולו אף בארבע לוחות.**

**אילו יכולתי לקיים כאן דיון מסודר הייתי נדרש לשאלות העובדתיות והמשפטיות הצצות ועולות מפרשה זאת. לכאורה, נראה לי שלא מדובר במקרה של "כוח עליון" אך איני רואה צורך לקבוע הלכה מפורשת בנדון.**

**כדי מצד אחד למנוע פגיעה קשה בקבוצת הפועל כפר סבא בהחלטה של "ייקוב הדין את ההר", לאמור שאין בסיס להחלטת הדחייה, החלטה שתביא אולי לניצחון טכני של קבוצת אס"א ת"א ומאידך גיסא לא לפגוע בקבוצת אס"א ת"א שהתנהגותה כפי שציינתי הייתה מופתית אני קובע כדלקמן:**

**ראשית, המפגש מחר לא יתקיים**

**שנית, ייקבע בהקדם מועד המקובל על שני הצדדים ובראש ובראשונה על קבוצת אס"א ת"א שלא הייתה הקבוצה שבקשה את דחיית המועד.**

**שלישית, במשחק שיתקיים לא ישתתף רב אמן סוטובסקי אם אכן לא היה קרוב לודאי נוטל חלק במשחק מחר.**

**פרופ' דניאל מור, עו"ד**

**נשיא בית הדין העליון**

**החלטה מיום 5.5.03**

**בעקבות החלטתי מיום 1.5.03 התכנסה ועדת הליגה על מנת לקבוע את מועד המשחק שנדחה בין קבוצות אס"א תל-אביב והפועל כפר סבא. לקראת אותה פגישה הגישה קבוצת אס"א תל-אביב דרישה לפיה ייקבע כלל מנחה לגבי אותו מפגש לפיו לא ייטלו בו חלק שחקנים שלא היו יכולים להשתתף במפגש המקורי בין שתי הקבוצות. הטעם לכך הוא כי על ידי החלטת הדחייה שהושתתה לפי הנטען בטעות, על טענת "כוח עליון", נגרם נזק לקבוצת אס"א ת"א, לא רק בכך שנמנע ממנה לשחק במועד שנקבע מראש ושומה עליה לקבץ את שחקניה למועד אחר שאולי לא תוכל לגייס בו את מיטב שחקניה, אלא גם בכך שהחלטה זאת מאפשרת לקבוצת הפועל כפר סבא לאפשר לשחקנים שלא יכלו לשחק במועד המקורי לשחק במועד החדש שייקבע.**

**הסוגייה הובאה לועדת הליגה אך זו התחבטה בדיון בה משום שרוב חברי הועדה משתייכים לקבוצות שיש להן נגיעה ישירה לנושא הדיון והם ראו עצמם אנוסים לפסול עצמם מהשתתפות בדיון זה.**

**כדי להכריע בדבר נתבקשתי לקבל החלטה בנדון. אין מקום עוד לדקדוקי פורמליסטיקה משפטית. משחקי הליגה מתקרבים למועד סיומם והחלטה בנושא העומד על הפרק היא דחופה וחיונית.**

**למעשה גם אני לפי אותם קריטריונים שבהם פסלו עצמם מרבית חברי ועדת הליגה צריך לפסול עצמי שכן אני משחק באחת הקבוצות של אס"א ת"א.**

**תופעת הפסילות העצמיות שכל אחת מהן לכשעצמה יש בה רק לפאר את מי שפוסל עצמו עקב שיוכו הקבוצתי ראויה לעיון מחדש. מבנה האיגוד הוא כזה שתמיד סוגיה זו או אחרת תיפול בגדר טווח שיוך כלשהו של נושא תפקיד באיגוד. אם לא שיוך ישיר לקבוצה פלונית אזי שיוך לאגודת ספורט שעליה נמנית אותה קבוצה וכדו' ויש בכך מתכון לשיתוק פעולות האיגוד.**

**אני משוכנע שכל אחד מהחברים שפסל עצמו יכול להבחין היטב בין מעמדו הציבורי שנושא תפקיד באיגוד לבין שיוכו המקצועי לאגודה זו או אחרת ולהחליט על פי מצפונו ולגופו של עניין. זהו כאמור נושא נכבד שראוי שהנהלת האיגוד תקדיש לו דיון מיוחד.**

**אני לכשעצמי החלטתי לא לפסול את עצמי. אני מודע לכך שלא די בכך שצדק נעשה אלא שצריך גם שייראה שנעשה, אולם אם מישהו לא ייטול עליו אחריות ויחליט, תמצא כל הליגה ובעקבותיה האיגוד כולו עומדים בפני שוקת שבורה.**

**עמדת קבוצת אס"א ת"א מושתתת על ההנחה שבטעות נקבע כאן קיום "כוח עליון". כתבתי כבר בהחלטה מיום 1.5.03 כי קרוב לודאי שלו הייתי צריך להידרש לסוגייה זאת הייתי פוסק שאין כך כוח עליון ולא הייתי מתלבט יותר מדי במקרה זה, למרות שאני מכבד גם את הדעה הגורסת אחרת.**

**אולם לא בסוגיה זאת המפתח להכרעה בעניין.**

**קבוצת הפועל כפר סבא לא עשתה דין לעצמה. היא לא נמנעה מלשלוח את שחקניה למשחק תוך הסתמכות על כוח עליון. תחת זאת היא פנתה לגוף המוסמך להחליט בנדון באיגוד קרי ועדת הליגה וזאת, לאור האמור בתקנון התייעצה עם היועץ המשפטי של האיגוד ובצוותא חדא הגיעו למסקנה שמדובר כאן אכן במקרה המצדיק דחיית המפגש בשל "כוח עליון".**

**גם אם נגרם נזק, הרי הוא נגרם לכל היותר על ידי החלטת הגופים המוסמכים של האיגוד ואין לבוא בטרוניה לקבוצת הפועל כפר סבא בנדון.**

**באותה מידה שקבוצת אס"א תל-אביב טוענת שאין לקבוצת הפועל כפר סבא זכות לשתף שחקנים שלא היו בארץ במועד המקורי של המפגש, כך יכולה קבוצת הפועל כפר סבא לטעון כי היא רשאית לשתף כל שחקן במפגש שייקבע לרבות ר"א סוטובסקי משום שועדת הליגה כאמור לאחר התייעצות עם היועץ המשפטי היא שדחתה את המפגש ואפילו אם צודק נשיא בית הדין בפרשנות המשפטית של המושג כוח עליון בהקשר הרלבנטי, הרי הפירוש שניתן על ידי ועדת הליגה והיועץ המשפטי הוא פירוש לגיטימי ומחייב.**

**להחלטה שלי בנדון היה פן משפטי ופן הסכמי. היא עוגנה לא רק בפרשנות משפטית של מציאות עובדתית שנפרשה בפני אלא גם במידע שהסקתי משיחות עם נציגי הקבוצות, עם נושאי תפקידים שונים באיגוד לרבות מזכיר ועדת הליגה לגבי הסכמה אפשרית בין שתי הקבוצות.**

**כפי שציינתי בהחלטתי, הייתה בה פשרה מסוימת שעלתה בקנה אחד עם הרצונות העיקריים של שני הצדדים ובאופן מיוחד בטאה את הפתרון החלופי ( אמת לא הראשון במעלה אלא השני, אם לא ניתן יהיה להגיע לפתרון אחר, קרי אי דחיית המפגש) שהביע בפני מר ידעאל סטפק מאס"א שחשש בעיקר מהיתרון שתקנה הפועל כפר סבא אם יותר לה להביא למשחק שיידחה את ר"א סוטובסקי. הוא לא הביע כל משאלה דומה לזאת שעולה מפנייתו של מר מרדכי שורק. החלטתי כאמור לא לאפשר לר"א סוטובסקי לשחק במשחק שיידחה והסברתי החלטה זאת למר אלכס רבינוביץ ראש קבוצת הפועל כפר סבא שבשלב זה או אחר אמר לי שהפתרון שהגעתי עדיו הוא פשרה הוגנת.**

**בנסיבות העניין, פנייתו של מר שורק להוסיף נדבך נוסף להחלטה זאת היא פנייה לגיטימית ומובנת אך בנסיבות שנוצרו איני רואה מקום להיעתר לה נראה לי שיש לראות בפתרון מיום 1.5.03סוף פסוק.**

**החלטתי מיום 1.5.03 עומדת בעינה וקבוצת הפועל כפר סבא תוכל להעמיד למשחק כל שחקן שנמנה עם שורותיה למעט ר"א סוטובסקי.**

**פרופ' דניאל מור, עו"ד**

**נשיא בית הדין העליון**