

בעניין:

יוסף חי אלמסי, ת"ז 056492416

המבקש:

ע"י ב"כ עוה"ד פירט, וילנסקי, מזרחי, כנעני ואו דקל ברוקמן
ממרכז עזריאלי 1, המגדל העגול, קומה 41, תל אביב 67021
טל' 03-6099988 ; פקס 03-6097797

- נ ג ד -

המשיב:

בנק לאומי לישראל בע"מ, ח"צ 8-001807-52

ע"י ב"כ מיתר ליקוורניק גבע לשם טל ושות', עורכי דין
מבית עורק, דרך אבא הלל סילבר 16, רמת גן 5250608
טל' 03-6103100 ; פקס 03-6103111

ובעניין:

היועץ המשפטי לממשלה

באמצעות ב"כ עו"ד מפרקליטות מחוז ת"א (אזרחי)
מרח' הנריטה סולד 1, ת"ד 33475, תל-אביב 6492401
טל' 03-6970222/296 ; פקס 03-6918541

ובעניין:

הראל-פיא קרנות נאמנות בע"מ

באמצעות ב"כ עו"ד אליעזר קינדרמן ואח'
מרח' שוהם 5, רמת גן 52521
טל' 03-7534440 ; פקס 03-7534441

ובעניין:

1. אחריות חיתום (1993) בע"מ, ח"פ 51862591

2. מעין פז, ת"ז 039669221

3. עופר גזית, ת"ז 22604664

4. עופר גזית בע"מ, ח"פ 514814722

5. איציק בביוב, ת"ז 56815251

6. דוד פרץ, ת"ז 058004771

7. אלדד לוי, ת"ז 57750150

באמצעות ב"כ עוה"ד ויקטור תשובה ואח'
ממשרד תשובה ויקטור וות' – עורכי דין
מרח' היצירה 3 (בית ש.א.פ), ר"ג 52521
טל' 03-6138484 ; פקס 03-6138585

תשובה מטעם היועץ המשפטי לממשלה

בהמשך לדיון שהתקיים בפני בית המשפט הנכבד ביום 28.4.2014, ההחלטה שנתקבלה במסגרתו, ההחלטה מיום 7.5.2014 בבקשה לאישור נוסח המודעה במסגרת הליכים לאישור הסדר פשרה (להלן- הבקשה) והודעת ב"כ בנק לאומי לישראל (להלן- הבנק) מיום 7.5.2014, מתכבד היועץ המשפטי לממשלה ליתן את תשובתו לבקשה ולהודיע, כדלהלן:

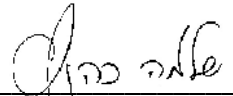
1. כידוע, במסגרת הסדר הפשרה שאישורו מתבקש הצדדים ביקשו כי חברי הקבוצה שיהיו זכאים לפיצוי יהיו אלה שיחזיקו באג"ח במועד הפשרה, וזאת בשונה מהגדרת הקבוצה בתובענה הייצוגית, שהייתה כל מי שהחזיק באג"ח ביום 1.8.2007, ערב הפסקת המסחר באג"ח.
2. בהסדר הפשרה, הצדדים טענו כי כך מוצדק לקבוע הן מטעמים מהותיים ובעיקר מטעמים פרקטיים (ראו לדוגמה סעיף 14 לבקשה לאישור הסדר הפשרה וסעיפים 21-23 לתגובת הבנק להתנגדויות להסדר הפשרה).
3. היועץ המשפטי לממשלה התנגד לשינוי בהגדרת הקבוצה שלטעמו זונח את טובתם של מחזיקי האג"ח שהחזיקו באג"ח במועד הפסקת המסחר אך מכרו אותו לאחר מכן, ומגד מזכה חברי קבוצה שלגישתו לא נפגעו כלל (ר' פרק ב.1. לעמדת היועץ המשפטי לממשלה).
4. מכל מקום, ובהתאם להצהרות הצדדים, הדיון שהתקיים ביום 28.4.2014 **התנהל מתוך נקודת מוצא עובדתית כאילו קיים קושי מהותי לאתר את חברי הקבוצה המקורית** (אלה שהחזיקו את האג"ח ערב הפסקת המסחר ושניזוקו מההפרה לכאורה). בהתבסס על הנחה עובדתית זו הצדדים ביקשו כי ההסדר יפצה את מי שהחזיקו באג"ח במועד הפשרה.
5. וטול לדוגמה את טענות ב"כ התובע הייצוגי במסגרת הדיון, שלפיו: "אין רשימות, לפי מה שידוע לנו, אין רשימות של מי שהחזיק ב-1.8.07. שמענו מאחד הבנקים המסודרים במשק שאין לו את הפרטים" (עמ' 10, ש' 22-23); כי "אני לא יודע להגיד היום מי החזיק במועד הקריסה אלא מי החזיק היום" (עמ' 11, ש' 7-8); כי "... הבורסה אמרה שאי אפשר ..." (עמ' 11, ש' 17); כי "אנו דיברנו עם הבורסה, עם בכירים, לא פעם אחת לפחות שלוש פעמים, הבנק שהוא חבר בורסה אמר שהוא לא מצליח, הוא עשה בדיקות כדי להעריך את סיכוניו וסיכוייו והוא לא הצליח" (עמ' 11, ש' 24-25).
6. ויודגש, כי גם ב"כ הבנק ציין כי אנשי הבנק "לא הצליחו לאתר את מחזיקי האג"ח נכון ל-1.8.07 או 2.8.07. יש במקרה רשימה כזו ל-4.9.4.9..." (עמ' 11, ש' 31-32).
7. ואולם, בהודעתו לבית המשפט הנכבד מיום 7.5.2014, מסר ב"כ הבנק כי "באופן עקרוני, ניתן לשלוח רשימה "סטטית" של מחזיקים כאמור" ... אולם, "אין בידי הבנק אפשרות להגיע לאותם מחזיקים "היסטוריים" שבינתיים סגרו את חשבונם בבנק".

8. משילוב הדברים ניתן להסיק כי אף לשיטת הבנק אין מניעה לאתר פרטי מחזיקי האג"ח, ביום 1.8.2007 (ערב הפסקת המסחר באג"ח), שברשותם חשבון בבנק.
9. בהתאם, חלקו הארי של הדיון (ביום 28.4.2014) התנהל במטרה למצוא דרך פשוטה ויעילה ככל שניתן כדי לברר אם ובאיזה מידה קבוצת המחזיקים הנוכחית של האג"ח שונה מהקבוצה המקורית, וזאת - כאמור - כיוון שנטען כי לא ניתן לאתר את חברי הקבוצה המקורית. גם בית המשפט הנכבד סבר כי **"ראוי לבחון את עמדת היועץ המשפטי לממשלה על רקע עובדתי: עד כמה קיימת חפיפה בין הקבוצות"** (עמ' 17, ש 31-32). מובן כי ככל שהפער בין קבוצת המחזיקים הנוכחית של האג"ח לבין הקבוצה המקורית גדול, כך מתחדדת הבעייתיות של הסדר הפשרה בהקשר זה.
10. לאחר מועד הדיון החליטו ברשות ניירות ערך (להלן - **הרשות**) לבחון את הטענה העובדתית כי יש קושי לאתר את חברי הקבוצה המקורית. כזכור, טענה עובדתית זו היוותה בסיס לכל הדיון שהתקיים בפני בית המשפט.
11. בדיקת הרשות העלתה כי - בניגוד לטענות שהועלו בדיון - **אין קושי לאתר את חברי הקבוצה המקורית אשר החזיקו באג"ח החברה במועד הקריסה**, שהם אלה שנפגעו מההפרה לכאורה.
12. במסגרת בחינת הרשות נציגי הרשות יצרו קשר עם נציגי מסלוקת הבורסה. נציגי מסלוקת הבורסה מסרו לנציגי הרשות כי **אין למסלוקה קושי להפיק רשימה של חלוקת האחזקות של האג"ח בין חברי הבורסה ערב הפסקת המסחר**, וכי, למיטב ידיעתם, **לחברי הבורסה עצמם לא יהיה קושי להפיק רשימה של לקוחותיהם שהחזיקו באג"ח באותו מועד**.
13. במסגרת בחינת הרשות, נציגי הרשות גם יצרו קשר עם נציגים של שני חברי בורסה אקראיים. שני הנציגים מסרו לנציגי הרשות כי **אין להם קושי להפיק רשימה של לקוחותיהם שהחזיקו באג"ח ערב הפסקת המסחר**.
14. לכן, ולאור האמור לעיל, דומה כי אין כל מניעה - ויש הצדקה - לפצות את חברי הקבוצה שניזוקו בפועל, וזאת באמצעות אותו מנגנון שהוצע על ידי היועץ המשפטי לממשלה בעמדתו לבית המשפט הנכבד ביום 11.3.2014, ושנוסה בהצלחה כבר במספר תובענות ייצוגיות בתחום ניירות הערך. המנגנון כולל הוצאת צו למסלוקת הבורסה על מנת לדעת את היחס בין האחזקות של חברי הבורסה השונים; הוצאת צווים לחברי הבורסה לחלק את הפיצוי ללקוחותיהם באופן ישיר; וחלוקת היתרה לחברי הקבוצה הנותרים או לתרומה בסופו של דבר (ראו "מנגנון א'" בסעיף 17 לעמדת היועץ המשפטי לממשלה שמפנה למנגנון שאומץ בת"צ 4425-01-10 **חפץ נ' מקסאל השקעות ואח'** (פורסם בנבו, 1.8.2013)).

15. נוכח כל האמור לעיל ספק גם אם יישומה של החלטת בית המשפט בסיומו של הדין - שכל מטרתה לברר מה הפער בין הקבוצות בהנחה (שהתבררה כשגויה) שלא ניתן לברר מיהם חברי הקבוצה המקורית - דרושה.

16. עם זאת, ולמען הזהירות המשפטית יטען היועץ המשפטי ביחס לנוסח המודעה שהוגשה לאישורו של בית המשפט הנכבד (הזמנה לקבלת מידע באשר לאחזקה באג"ח (סדרה א') של חפציבה חופים) כי הוא מטעה לכאורה ולא מתמרץ את מחזיקי האג"ח לפנות בכתב לב"כ התובע הייצוגי. שכן, מלשון המודעה עולה כי ההזמנה לקבלת מידע היא "על-מנת לסייע בבחינת האפשרות" לכלול את הפונים בקבוצת התובעים הזכאים על פי ההסדר.

17. לדידו של היועץ המשפטי לממשלה, צריך להיות ברור מנוסח המודעה שמי שיפנה, והוא אכן אחד מחברי קבוצת התובעים הזכאים, צפוי לקבל פיצוי.



שלמה כהן, עו"ד
עוזר לפרקליטת מחוז ת"א – אזרחי
ב"כ היועץ המשפטי לממשלה

תל-אביב, ח' באייר תשע"ד (8 במאי 2014).
פמת"א תצ/13/8621, ש.כ. 1106187.