

המחלקה הכלכלית בבית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו
שח"ם - ארגון השחקנים בישראל ו' אשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל
מוג עניין: תביעה אחרת (שאניה כספית ואניה בגדר תקנה 3 אגרות)
תנ"א 38122-07-19 בע"מ
תאריך פתיחה: 16 יולי 2019
רמת היסוד: פתוח לציבור

המחלקה הכלכלית בבית המשפט המחוזי בתל אביב-יפו

בעניין:

1. שח"ם - ארגון השחקנים בישראל, ע"ר 580356210
ת.ד. 57280, תל אביב 61571

2. אסתר זקהיים, ת.ז. 022149090
מרח' עוזיאל 7, תל אביב

3. אורי רשטיק, ת.ז. 039154174
מרח' המאבק 15 ד', גבעתיים

4. גיא לואל, ת.ז. 28758886
מרח' אליהו חכים 10, תל אביב

5. לירית בלבן, ת.ז. 029020161
מרח' חידוש הרים 6, יפו

6. מיכאל ורשביאק, ת.ז. 07810245
מרח' גליצנשטיין 6, תל אביב

7. אוהד קנולר, ת.ז. 033432535
מרח' אחד העם 6, תל אביב

8. דרור קרן, ת.ז. 058417700
מרח' חדרה 8, תל אביב

9. עלמה זק, ת.ז. 028034288
מרח' קהילת לבוב 30, תל אביב

10. איה כורם, ת.ז. 037381498
מרח' נחל הבשור 1, תל אביב

כולם באמצעות ב"כ עוה"ד זוהר לנדה
ו/או הדר ישראלי ו/או אייל נחשון
ו/או מיכאל דובין ו/או שיר רוזנצוויג
ממשרד ברנע, ג'פה, לנדה ושות', עורכי דין
רחוב הרכבת 58, תל אביב 6777016
טל': 03-6400600; פקס: 03-6400650

המבקשים;

- נ ג ד -

אשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ, ח.פ. 520043126
מרחוב אבן גבירול 30, תל אביב 6407810

באמצעות ב"כ עוה"ד טל בנד ו/או אבי אורדו
ממשרד ש. הורוביץ ושות', עורכי דין
רחוב אחד העם 31, תל אביב 6520204
טל': 03-5670700; פקס: 03-5660974

המשיבה;

בקשה לגילוי ועיון במסמכים

לפי סעיף 198א לחוק החברות, התשנ"ט-1999

בית המשפט הנכבד מתבקש בזאת לעשות שימוש בסמכותו לפי סעיף 198א לחוק החברות, התשנ"ט-1999
(להלן: "חוק החברות") ולהורות למשיבה (להלן גם: "אשכולות") לגלות למבקשים, בצירוף תצהיר כדן,
ולהעביר לעיונם, את המסמכים הנדרשים במסגרת פרק ד.2. לבקשה זו, וזאת כהליך מקדים לשם בחינת
הגשת בקשה לאישור תביעה נגזרת כנגד נושאי משרה במשיבה.

ההדגשות בבקשה זו אינן במקור, אלא אם נאמר אחרת.

ואלה נימוקי הבקשה:

א. פתח דבר

1. עניינה של בקשה זו לגילוי ועיון במסמכים טרם הגשת בקשה לאישור תביעה נגזרת, הוא בדרישה מתבקשת ומתחייבת המועלית מפיהם של בעלי מניות ונושאי תפקידים במשיבה, המשמשים כנציגיהם וכזרועם הארוכה של כלל ציבור האמנים המבצעים בישראל - המונה עשרות אלפי אמנים, אשר עבורם גובה המשיבה מגופי השידור את התמלוגים המגיעים להם.

במסגרת ההליך דנן כל שמתבקש על-ידי המבקשים הוא לקבל מידע ומסמכים על מנת לבחון את דרך הילוכה של הנהלת המשיבה, וזאת על רקע הצטברותן של שורת ראיות ואינדיקציות של ממש המלמדות שהמשיבה מובלת בדרך החוטאת למטרותיה ואשר פוגעת בטובתה, בהעדר שקיפות ובקרה, תוך הפרת שהנהלת המשיבה מפרה את חובותיה של המשיבה כנאמן עבור ציבור האמנים, ותוך הפרת חובות בסיסיות במשטר תאגידי תקין מצד נושאי המשרה במשיבה (לרבות הפרות לכאוריות של חובות הזהירות והאמונים בהן הם חבים).

2. המבקשים דנן - אמנים מבצעים מן השורה הראשונה של אמני ישראל, ועמותה ללא כוונת רווח הפועלת בשםם ולטובתם של השחקנים בישראל - **אינם מתיימרים להשיג דבר לעצמם במסגרת הליך זה**, אלא משמשים כאמור כנציגיהם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם מכוח הדין.

3. המשיבה דנן - אשכולות - מהווה בפועל את ארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים על פי דין. משכך, ועל פי הוראות הדין המפורשות, מחויבת אשכולות להעביר את כספי התמלוגים אותם היא גובה למבצעים ולבעלי זכויות מבצעים, אפילו אם אלה אינם חברים בה. הלכה למעשה, אשכולות (בדומה לגופים דומים הגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד) היא **מוסד ללא כוונת רווח הפועלת במתכונת של חברה לתועלת הציבור**. משכך גם נקבע בין היתר בתקנונה של אשכולות כי היא אינה רשאית לחלק את רווחיה בין בעלי מניותיה. כפועל יוצא מכך, גם חלות על אשכולות - ובפרט ועל מנהליה - חובות מפורשות בדינים הרלוונטיים, לרבות חובות הגילוי והרישום הנובעות ממנה, והחזקות הקבועות בדיני החברות בהקשר זה בכל הנוגע לפועלם של נושאי המשרה בחברה מעין זו.

בהתאם, מהותה ותפקידה של אשכולות הינו לקבל ולגבות תמלוגים בשם האמנים המבצעים, המוסרים לידיה לשם כך בנאמנות את כל זכויות המבצעים שלהם. מטרתה של אשכולות היא, אפוא, להחזיק בנאמנות בכספי התמלוגים המתקבלים אצלה, ולנהל אותם עבור האמנים המבצעים, ומטבע הדברים לחלקם בין ציבור האמנים המבצעים באופן שוויוני, הוגן ותוך התנהלות בשקיפות מירבית. קל וחומר נכון הדבר מקום בו על-פי הוראות הדין אשכולות מחויבת להעביר את כספי התמלוגים אותם היא גובה אפילו לאמנים מבצעים שאינם חברים בה (דבר המטיל עליה חובות נאמנות מוגברות, כנאמן של מוטבים שאינם יודעים על היקף הכספים השייכים להם ונגבים על ידי אשכולות).

צא ולמד - טובתה של אשכולות, הנבחנת בגדרו של הליך זה, נגזרת כפועל יוצא ממטרותיה. דעת לנבון נקל כי ככל שאשכולות אינה מחלקת באופן מיטבי את התמלוגים בין ציבור הנהנים - **טובתה נפגעת**. ככל שאשכולות אינה פועלת בשקיפות כלפי מוטבי הנאמנות - **טובתה נפגעת**. ככל שאשכולות מנוהלת באופן שחושף אותה לתביעות בגין ניהול רשלני - **טובתה נפגעת**. זהו אפוא עניינו של הליך זה ותו לא.

4. **נסביר כי עובדת היותם של המבקשים בעלי מניות באשכולות אין פירושה כי היא מייצגת אינטרס כספי עבורם, כמקובל במחוזותינו, אלא היא אך משקפת את היותם שליחי ציבור.** הלכה למעשה לאשכולות אסיפה כללית המונה 100 נציגים, המשמשת כמעין "ריבון" של כלל ציבור האמנים (הנהנים), אשר לטובתם פועלת אשכולות כנאמן. המבקשים הם חלק מאותה אסיפה מייצגת, ולשם כך הם מתזיקים במניותיה של אשכולות (תוך שחלקם אף משמשים בתפקידים שונים במוסדותיה).
5. על רקע זה, ובראי נסיבותיו של המקרה דנן, דרך הילוכה של הנהלת אשכולות בשנים האחרונות והתנהלותה גם אל מול המבקשים - כפי שתואר בהרחבה בגדרה של בקשה זו - היא חמורה ומקוממת במיוחד, ומחייבת מתן דין וחשבון כלפי ציבור האמנים המבצעים, בין היתר בדרך של מסירת המסמכים הנדרשים בהליך דנן:
- 5.1. **כך, ובין היתר, בשל התנהלותה של הנהלת אשכולות, האמנים המבצעים - לרבות המבקשים (שחלקם חברי ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות "על הנייר" - אף שבאופן מעשי תפקידם רוקן לחלוטין מתוכן על ידי הנהלת אשכולות), אינם חשופים לפרטי מידע מהותיים ובסיסיים ביותר הנוגעים לכספיהם, כגון מהו המפתח לחלוקת התמלוגים וכיצד התמלוגים מחולקים;**
- 5.2. **כך, ובין היתר, בשל התנהלותה של הנהלת אשכולות, האמנים המבצעים - לרבות המבקשים, אינם חשופים למידע כיצד מנוהלים כספי תמלוגים שנגבו על ידי הנהלת אשכולות, לא חולקו ועל כן נצברו בקופתה.** יודגש בעניין זה, כי מדובר בסכומים של עשרות מיליוני שקלים מדי שנה שזורמים לקופתה של אשכולות ככספי תמלוגים השייכים לאמנים המבצעים, ואשר אמורים להתנהל על-פי הנורמות הקבועות בדיני הנאמנות. חלקם של סכומים אלה (בשיעורים שאינם ידועים למבקשים) נותר בקופת אשכולות, אינו מנוהל כראוי ואף מנותב לצרכים נסתרים ובלתי גלויים. הנהלת אשכולות מסרבת בהקשר זה להשיב לפניית בדבר מהו שיעור הכספים שנגבו ולא חולקו, מה עלה בגורלה של יתרה עודפת זו, היכן היא מוחזקת ובאיזה אופן, ומה נעשה בה;
- 5.3. **כך, ובין היתר, בשל התנהלותה של הנהלת אשכולות, האמנים המבצעים - לרבות המבקשים, אינם חשופים למידע כיצד מחלקת אשכולות כספי תמיכה לאמנים נזקקים - קרי מהם הקריטריונים לקבלת כספי התמיכה, ומה שיעורם של הכספים שחולקו או נותרו בקרן;**
- 5.4. **כך, ובין היתר, הנהלת אשכולות מסרבת למסור למבקשים מידע חיוני ואלמנטרי בדבר נתוני השכר של בכיריה, האופן בו התקבלו ההחלטות הנוגעות לעניין זה, לרבות אישור העסקת קרובים ועסקאות עם בעלי עניין במוסדות אשכולות;**
- 5.5. **וכך, ובין היתר, חלף התנהלות תאגידית תקינה ושקופה כמתחייב על פי דין, מובלת אשכולות על-ידי הנהלתה באופן אשר שם למרמס את הוראות הדין ואת האמור במסמכי היסוד של החברה, ואשר מעלה חשדות נוספים לפעילות בלתי תקינה מצד מנהליה של אשכולות.**
6. **בנסיבות אלו, בקשה זו לגילוי ועיון במסמכי אשכולות טרם הגשת בקשה לאישור תביעה נגזרת, הינה הדרך האפקטיבית לאכיפה אזרחית וחשיפה לאור השמש של הנעשה בסכומי העתק (אשר עומדים על עשרות מיליוני ₪ מדי שנה, לפי פרסומיה החלקיים של אשכולות עצמה) המנוהלים על ידי הנהלת אשכולות בנאמנות עבור ציבור האמנים המבצעים - והכל על מנת לבחון האם יש מקום לפעול בדרכים משפטיות למיצוי זכויותיה של אשכולות כנגד מי אשר חוטאים לטובתה.**
7. **וידגש - חוק זכויות מבצעים, אשר מכוחו פועלת אשכולות לגביית תמלוגי האמנים המבצעים, נחקק בשנת 1984 לנוכח החולשה המבנית והקושי של האמנים עד לחקיקתו, לגבות ולקבל את התמלוגים**

המגיעים להם מגופי השידור השונים. בעקבות חקיקתו של החוק, נוסדה אשכולות והלכה למעשה היא מהווה מעין מונופול בתחומה, בחסות החוק, בקשר עם גביית התמלוגים המגיעים לאלפי אמנים וחלוקתם בין אלה שנמנים עם חברי אשכולות ואפילו אלה שאינם חברים בה.

8. כוחה של אשכולות כמוסד, נובע אפוא הן מכוח החוק (המחיל עליה חובות כלפי כלל האמנים, לרבות אלה שאינם חברים בה) והן בשל היותה מיופת כוח לפעול בשם ציבור של אלפי אמנים מבצעים שחברים בה, המוסרים בידיה באופן קולקטיבי כתבי העברת זכויות בגדרם הם מעבירים לאשכולות את כל זכויותיהם לגביית התמלוגים ולמימוש כל זכויותיהם בהקשר זה כנאמנה עבורם.

9. במצב דברים זה, על הנהלת אשכולות, אשר אמונה על רווחתם של האמנים ועל שמירה על טובת החברה, מוטלות חובות נאמנות, אמונים וזהירות מוגברות, על מנת להצמיד את החברה - המתזיקה באמנים כ"קהל שבוי" - על פי אמות המידה שנקבעו בחוק ולפי מטרותיה של החברה. ככל שלא נעשה כך, ברי כי נפגעת טובתה של החברה ובהתאם קמה לה עילת תביעה לכאורית כנגד מנהליה. יתרה מזאת, הואיל וכל אחד מהאמנים, כשלעצמו, מצוי בעמדת חולשה אל מול הגורמים החייבים בתמלוגים (גופי השידור) - הרי שעל הנהלת אשכולות אחריות מוגברת וחשובה להתנהל בצורה שקופה ולהיות נאמנה לאינטרסים של האמנים המבצעים, שעל כספם אמונה אשכולות.

10. לו הייתה הנהלת אשכולות מתנהלת באופן גלוי ושקוף לטובת אשכולות ולטובת האמנים המבצעים אשר היא אמונה ונאמנת על תמלוגיהם, אזי לא היה צורך בבקשה זו. **ברם, למרבה הצער, אין זה המצב.**

11. כמפורט בהרחבה להלן, שיג ושיח שניסו המבקשים לקיים במהלך השנה האחרונה אל מול הנהלת אשכולות, לרבות פניות בכתב שנעשו אליה, העלו חרס ולא הביאו לשינוי כלשהו במצב.

12. **המבקשים, שהינם כאמור בעלי מניות באשכולות ו/או חברי ועדת המשנה של דירקטוריון אשכולות, פנו להנהלת אשכולות בין היתר כדי שאמורים להוות ראש-גשר המסייע לפעילות אשכולות, במטרה לקבל מסמכים נדרשים ואלמנטריים שלא יכול להיות חולק, כי אם הייתה הנהלת אשכולות פועלת כשורה ולטובת אשכולות, וכנגזרת מכך לטובת אלפי האמנים המבצעים, היו מועברים כנדרש באופן מיידי.**

13. אולם, ולמגינת הלב, לא זו בלבד שהנהלת אשכולות סירבה להעביר באופן קטגורי מסמך כלשהו לידי המבקשים (לרבות מסמכים שלא יכול להיות חולק שאשכולות מחויבת להעביר לבעלי מניותיה מכוח הוראות חוק החברות, דוגמת דוחותיה הכספיים), אלא שבתגובה לפניות אליה בחרה הנהלת אשכולות לתקוף את המבקשים באופן אישי ובצורה בלתי עניינית ומבישה. הנהלת אשכולות אף הורתה להפסיק להעביר למבקשת 1 כספי תמיכה לקידום מעמד השחקן שהועברו אליה משך שנים - וזאת כצעד "עונשי" כנגד מי שכל חטאו מסתכם בפעולות שתכליתן להאיר ולחשוף את מה שנעשה בכספם של האמנים. יתרה מכך, הנהלת אשכולות אף ניסתה להלך אימים על חברי הנהלתה של המבקשת 1 בהפרחת איומים מרומזים בדבר הגשת תובענה כספית נגד חברי הנהלת המבקשת 1.

14. בנסיבות אלה, מתבקש בית המשפט הנכבד להתיר את גילויים של המסמכים הנדרשים, וזאת בין היתר, על מנת לאפשר בחינת התנהלותה של הנהלת אשכולות. פשיטא, שלאחר עיון במסמכים יוכלו המבקשים לגבש עמדתם בדבר הצורך בהגשת בקשה לאישור תביעה נגזרת כנגד גורמים בהנהלת אשכולות שכנגדם עומדת לחברה עילת תביעה ראויה.

15. דרך הילוכנו בגדרה של בקשה זו תהא, אפוא, כדלקמן:

בפרק ב' נסקור תחילה את הצדדים להליך וניחד מילים לתיאור מהותה ומטרותיה של אשכולות;

בפרק ג' נתאר את הרקע להגשת הבקשה דנן, ונעמוד על עיקרי העובדות המבססות את המבוקש בה ;

בפרק ד' תובאנה הפניות המוקדמות שביצעו המבקשים להנהלת אשכולות עובר להגשת הבקשה, פניות אשר נדחו בבזז גלוי על-ידי הנהלת אשכולות, ויפורטו המסמכים הנדרשים בגדרו של ההליך דנן ;

בפרק ה' תוצג בהרחבה המסגרת המשפטית המבססת את זכאותם של המבקשים לקבלת המסמכים הנדרשים. כך, ובין היתר, נראה כי המבקשים הינם **בעלי מעמד בדין** להגיש את הבקשה ; כי המבקשים הצביעו על **תשתית ראייתית ראשונית** לקיומה של עילת תביעה העומדת לאשכולות, אשר צפויה לשרת את טובתה ; כי המבקשים **פועלים בתום לב** בהגשת הבקשה ; וכי המסמכים הנדרשים **רלוונטיים** להליך ודרישתם עולה בקנה אחד עם הוראות הדין הכללי.

16. זהו, בתמצית, עניינו של ההליך דנן, ומכאן נפרוט את הדברים כסדרם.

ב. הצדדים להליך

1. על אודות חברת אשכולות - מהותה, מטרותיה והמבנה הארגוני שלה

17. חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד-1984 (להלן: "**חוק זכויות מבצעים**"), אשר נחקק בשנת 1984, מסדיר את זכויותיהם של האמנים המבצעים בישראל, ובהם שחקנים, זמרים, בדריים, רקדנים, מדבבים, נגנים, ועוד (להבדיל למשל מן הזכויות של היוצר או המחבר של התוכן המוגן עצמו, שהוסדרו עוד קודם לכן בדברי חקיקה אחרים דוגמת חוק זכות יוצרים). עם זכויות אלו נמנית, בין היתר, גם הזכות של האמנים המבצעים לקבלת "תמלוג ראוי" על השמעה או הצגה של הביצוע.

18. בהתאם להוראות סעיף 3א(ב) לחוק זכויות מבצעים, תמלוגים כאמור משולמים אך ורק לארגון תמלוגים אחד - זה המייצג את המספר הגדול ביותר של מבצעים ובעלי זכויות מבצעים. כספי התמלוגים אמורים להיות מחולקים על-ידי הארגון היציג מעת לעת ועל בסיס קבוע לכלל האמנים המבצעים - הן אלה שחברים בארגון והן אלה שאינם חברים בו (סעיף 3א(ג) לחוק), וזאת בין היתר כנגזרת של מספר דקות השידור שנצברו לכל אמן ואמנית במאגר המידע המקיף שמנהל הארגון לעניין זה.

19. המשיבה, חברת אשכולות, הוקמה בשנת 1984 על מנת להוות את "**ארגון התמלוגים היציג**", המייצג כאמור על-פי חוק את האמנים המבצעים, גובה עבורם את התמלוגים המגיעים להם, ומחלק את כספי התמלוגים בין האמנים המבצעים - **הן בין אלה שחברים באשכולות והן בין אלה שאינם חברים בה**. בהקשר זה מחויבת אשכולות גם להחזיק ולנהל בנאמנות עבור כלל האמנים המבצעים את כספי התמלוגים הנגבים על-ידה.

20. אשכולות נוסדה תחילה כתברה פרטית תחת השם "חברת תמלוגים לאמני ישראל בע"מ", ובשנת 1994 היא שינתה את שמה לשמה הנוכחי. בשנת 1997 נרשמה אשכולות כ"חברה ציבורית בערבון מוגבל", בהתאם להוראות הדין המחייבות אז, כפי שעוגנו בסעיף 41 לפקודת החברות [נוסח חדש], התשמ"ג-1983 (להלן: "**פקודת החברות**"). לאחר חקיקתו של חוק החברות, נוכח שינוי ההגדרה החוקית של "חברה ציבורית" וביטולו של סעיף 41 לפקודת החברות, ובעקבות בקשה שהגישה אשכולות בשנת 2010, שונה סיווגה של אשכולות בחזרה לחברה פרטית.

העתק רשימת בעלי מניות אשכולות, מתוך דיווח אשכולות לרשם החברות מיום 16.5.2017, מצ"ב **כנספת 1**.

העתק בקשת אשכולות משנת 2010 לתיקון רישום התאגדותה, מצ"ב **כנספת 2**.

21. מטרותיה של אשכולות מפורטות, בין היתר, בסעיף 2 לתזכיר התאגדותה (להלן: "**התזכיר**"), והן כוללות בין היתר את המטרות הבאות :

2.א. לקבל, לאסוף, לגבות תמלוגים המגיעים לאמני ישראל ולחלק את התמלוגים, לאחר ניכוי הוצאות, בין האמנים [...]

2.ד. לנהל עסק של חברה לנאמנות על כל ענפיו, לקבל על עצמה כל תפקיד של נאמן... וכל תפקיד אחר של נאמנות או אמון, ולמלא ולבצע את כל החובות והפעולות הכרוכות בכך..."

העתק תזכיר התאגדותה של אשכולות, מצ"ב כנספח 3.

22. בהתאם למטרות אלו, ומכוח הנוהג שהשתרש המכיר בפועל באשכולות כארגון התמלוגים המייצג את המספר הגדול ביותר של מבצעים ובעלי זכויות מבצעים, גובה אשכולות על פי דין את כספי התמלוגים השייכים לאמנים המבצעים מן ה"משתמשים" השונים איתם חתמה אשכולות על הסכמים. ברשימת "משתמשים" אלה נכללים, בין היתר, גם גופי השידור המובילים בישראל.

העתק הודעה מטעם שר החינוך, התרבות והספורט משנת 1998, לפיה אשכולות הינה ארגון התמלוגים המייצג את מרבית בעלי זכויות המבצעים, מצ"ב כנספח 4.

23. יצוין כי גביית התמלוגים בשמם של כלל האמנים המבצעים וחלוקתם, מתבצעת על-ידי אשכולות בפועל, בין היתר, באמצעות החתמת האמנים המבצעים על מסמך המכונה כתב העברת זכויות (להלן: "כתב העברת זכויות").

בהתאם לנוסח כתבי העברת הזכויות, האמן החתום על הכתב מעביר לאשכולות "באופן בלעדי, בהעברה גמורה ובלתי מסויגת" את כל זכויותיו כמבצע מכוח חוק זכויות מבצעים, וזאת בין היתר לצורך גביית התמלוגים המגיעים לו והעברתם אליו. באתר האינטרנט שמפעילה אשכולות מוסבר בהקשר זה כי "ההרשמה לאשכולות היא ללא כל עלות. יש לחתום על כתב העברת זכויות המייפה את נוחה של אשכולות לגבות עבורכם את כספי התמלוגים".

העתק דוגמא של כתב העברת זכויות, מצ"ב כנספח 5.

24. במאמר מוסגר יצוין כבר כאן כי מאז שהוקמה ועד היום, אשכולות מהווה את ארגון התמלוגים היציג היחיד עבור האמנים המבצעים. זאת, חרף העובדה שאשכולות מסרבת למסור מידע עדכני באשר לכמות כתבי העברת הזכויות המצויים בידיה. עוד יצוין כי באתר האינטרנט שמפעילה אשכולות נכתב באופן מטעה, כי "על מנת לקבל את כספי התמלוגים יש להירשם כחבר אשכולות", וזאת בניגוד כאמור להוראות סעיף 3א(ג) לחוק זכויות מבצעים, המורה לאשכולות להעביר את כספי התמלוגים גם למי שאינם חברים בארגון. מכל מקום, לטענת אשכולות, ועל פי המידע העדכני המוצג באתר האינטרנט שלה (ושם בלבד), אשכולות טוענת כי היא מייצגת כיום למעלה מ-41,000 אמנים מבצעים הרשומים במאגריה.

צילום מסך מתוך אתר האינטרנט שמפעילה אשכולות, מצ"ב כנספח 6.

25. אשכולות מצהירה על עצמה כחברה הפועלת ללא כוונת רווח, אשר אינה רשאית לחלק את רווחיה בין בעלי המניות. סעיף 5 לתזכיר אשכולות קובע בהקשר זה, כי "נכסי החברה והכנסותיה ישמשו אך ורק למטרותיה וחלוקת רווחים או טובות הנאה בצורה כלשהי בין בעלי המניות אסורה".

26. בין היתר לנוכח מטרותיה הנושאות אופי ציבורי, נוכח עברה כחברה ציבורית, נוכח פעילותה ותפקידיה של אשכולות כנאמן עבור ציבור המוטבים שלה, ונוכח העובדה כי בתזכיר אשכולות נאסרה חלוקת רווחים, הלכה למעשה מתפקדת אשכולות כחברה לתועלת הציבור (ראו בהקשר זה סעיף 345א(א) לחוק החברות), על כל הנובע והמשתמע מכך.

ואכן, אשכולות מציגה עצמה כלפי כולי עלמא כתברה לתועלת הציבור גם במסמכים רשמיים היוצאים תחת ידיה. כך, למשל, במכתב ששלחה לשרת המשפטים ביום 29.6.2016 ציינה אשכולות (בסעיף 7) כי:

"אשכולות היא בפועל חברה הפועלת לתועלת הציבור של האמנים המבצעים, ורואה את האינטרס שלהם לנגד עיניה, היא בפועל - חברה לתועלת הציבור לכל דבר ועניין".

העתק מכתב אשכולות לשרת המשפטים מיום 29.6.2016, מצ"ב **כנספת 7**.

27. מעבר להכרתה בעצמה כחברה לתועלת הציבור, **אשכולות אף מכירה במעמדה כחברה לנאמנות**, כעולה ממכתב בא-כוחה למשרד המשפטים מיום 27.6.2016, שם נכתב (בסעיף 36) כך:

"יועזר, כי הגם שאשכולות שהינה כאמור הארגון היציג של המבצעים אינה מאוגדת כתברה לתועלת הציבור, היא גוף ללא מטרת רווח, כאשר היא פועל כחברת נאמנות לכל דבר ועניין, כפי שניתן להיווכח הן מהתזכיר והתקנון של החברה והן מהדוחות הכספיים שלה" [ההדגשות במקור].

העתק מכתב אשכולות למשרד המשפטים מיום 27.6.2016, מצ"ב **כנספת 8**.

28. להשלמות התמונה יצוין כי לצד מעמדה של אשכולות כאמור כארגון התמלוגים היציג של כלל האמנים המבצעים (ולא רק של חבריה) וכחברה הפועלת בנאמנות עבורם, הוכרה אשכולות על-ידי רשות התחרות כ"תאגיד לניהול משותף של זכויות יוצרים", בדומה לארגונים נוספים כדוגמת אגודת קומפוזיטורים, ומחברים ומו"לים ("אקו"ם"), חברת התמלוגים של יוצרי הקולנוע והטלוויזיה בישראל בע"מ ("תל"י"), הפדרציה הישראלית לתקליטים וקלטות בע"מ, והפדרציה למוסיקה ישראלית וים תיכונית.

29. הנה כי כן, אשכולות אינה ככל חברה פרטית, הפועלת להשאת רווחי בעלי מניותיה. המדובר בחברה הנושאת אופי ציבורי ומהווה הלכה למעשה חברה לתועלת הציבור. מטרתה של אשכולות, למן היווסדה, הינה קידום זכויותיהם של ציבור האמנים המבצעים (ובפרט זכותם של אלה לקבלת תמלוגים), וניהול כספי התמלוגים כתאגיד לניהול משותף של זכויות יוצרים וכן כארגון התמלוגים היציג, תומכת במסקנה זו ומחזקת אותה, וממילא מכפיפה את אשכולות לחובות החלות עליה על-פי דיני הנאמנות. הצידוק שבקיומה של אשכולות ותכליתה על פי דין הינם, אפוא, הפקת המירב עבור ציבור מוטביה - הם כלל האמנים המבצעים המפקידים בידיה את כל זכויותיהם (לרבות את הזכות לתבוע את זכויותיהם מצדדים שלישיים) - הן בביצוע פעולות הגבייה והחלוקה של התמלוגים לאמנים המבצעים, והן בניהול כספיהם בנאמנות בצורה מיטבית ושקופה.

תחת הנחת יסוד זו, ברי כי טובתה של אשכולות, אשר שומה על נושאי המשרה באשכולות כי הם פועלים לאורה, היא קידום זכויות האמנים המבצעים כאמור, ובפרט ביצוע אופטימלי של גביית וחלוקת התמלוגים על עבודתם, תוך מילוי חובתה כנאמן, כארגון תמלוגים יציג, וכתאגיד לניהול משותף של זכויות.

30. מוסדות אשכולות כוללים, בין היתר, את הגופים הבאים:

31. האסיפה הכללית של בעלי המניות

לאשכולות 100 "בעלי מניות" המכונים בתקנון אשכולות "חברים", אשר לכל אחד מהם מוקצית מניה רגילה אחת. יצוין כי למיטב ידיעת המבקשים, אשכולות אינה מקצה מניות חדשות, כי אם מבצעת מעת לעת העברת מניות מבעל מניות אחד לאחר, בהליך שטיבו אינו ברור כדבעי למבקשים (לשון המעטה).

יובהר כי בתקנון אשכולות כפי שתוקן לאורך השנים (למשל בסעיפים 10א, 32-35) נקבעו סייגים מסוימים ביחס להעברת מניות החברה, ובין היתר נקבע כי בעל מניה לא יוכל להעביר מניה לאחר, בין בתמורה ובין שלא בתמורה (סעיף 10א); כי העברת מניות אשכולות טעונה את אישור מועצת המנהלים של אשכולות וחתימה על שטר העברת מניות (סעיפים 32-35); וכי עד לחלוף שנה ממועד פטירתו של בעל מניה או ממועד בו הביע את רצונו לפרוש, ייבחר במקומו בעל מניות חדש שישמש נציג של קבוצת האמנים אליה שייך בעל המניות שנפטר או פרש (זמר, שחקן או בדרך; סעיף 10א).

העתק תקנון אשכולות, מצ"ב **כנספת 9**.

העתק תיקוני התקנון מן השנים 1992-1997, מצ"ב **כנספת 10**.

עינינו הרואות, אין מדובר בחבר "בעלי מניות" במובן הרגיל של המילה, כי אם בגוף המייצג את ציבור המוטבים של אשכולות, כמעין "ריבון" של כלל ציבור הנהנים אשר לטובתו פועלת אשכולות כנאמן וכשלוח.

32. חברי הנהלת אשכולות

למן מועד הקמתה של אשכולות בשנת 1984 ועד למועד כתיבת שורות אלו, דהיינו - משך כ-35 שנים, עומד בראש אשכולות מר אילי גורליצקי, המכהן כמנהלה הכללי וכיושב ראש הדירקטוריון שלה.

לצדו של מר גורליצקי מכהנים בדירקטוריון אשכולות גם האמנים אושיק לוי, ששי קשת ושיקה לוי - אשר לבד מהיותם גם בעלי מניות באשכולות הם מכהנים בתפקידיהם מזה עשרות בשנים. הגב' דורין פלורנטיין מכהנת כסמנכ"לית אשכולות, והגב' אירית בן דוד, שאף היא בעלת מניות באשכולות, מכהנת כמנהלת מחלקת אינפורמציה ותמלוגים באשכולות.

יצוין כבר כאן, ויפורט גם בהמשך, כי לאחרונה פרסמה אשכולות בחטף באתר האינטרנט שלה את דבר מינוין של שתי דירקטוריות חיצוניות חדשות - הגב' ליביה חכמון ועו"ד גאולה אבידן. ברם, לאחר מספר שבועות הסירה אשכולות פרסום זה מהאתר המופעל על-ידה, וכיום השתיים מוגדרות כ"יועצות חיצוניות לדירקטוריון".

33. ועדות המשנה של הדירקטוריון

לדירקטוריון אשכולות ועדת ביקורת, המורכבת מן האמנים טוביה צפיר - מי שהיה בעבר שותפו העסקי של מר גורליצקי, ודביר בנדק. כמו כן פועלת בדירקטוריון אשכולות ועדת משנה לתמלוגים, המורכבת מבעלי מניות באשכולות כמו גם מגורמים מקצועיים נוספים שאינם חברי הנהלת אשכולות (דוגמת מרכז פעילות שח"ם ויושב ראש אמ"י).

34. קרנות שמפעילה אשכולות

אשכולות מפעילה את הקרן לעזרה הדדית לאמנים נזקקים, המאוגדת כעמותה (ע"ר 580126373; להלן: "**הקרן לעזרה הדדית**"). אשכולות מחזיקה בזכויות הניהול של הקרן לעזרה הדדית, ובראש הקרן עומד מר אילי גורליצקי המשמש כאמור כמנהלה הכללי וכיושב ראש הדירקטוריון של אשכולות. בוועד המנהל של הקרן לעזרה הדדית מכהנים חברי דירקטוריון אשכולות, ולצדם האמנים גילה אלמגור, גדי גוב ויאיר ניצני. בוועדת הביקורת של הקרן לעזרה הדדית מכהנים אותם החברים המכהנים בוועדת הביקורת של אשכולות. משרדי הקרן לעזרה הדדית ממוקמים במשרדי אשכולות, רואה החשבון של העמותה הינו רואה החשבון של אשכולות, ובמילים אחרות - הקרן לעזרה הדדית ואשכולות חד הם.

העתק פרוטוקול הקרן לעזרה הדדית ביחס לאישור הדוחות הכספיים לשנת 2017, מצ"ב **כנספת 11**.

למיטב ידיעת המבקשים, אשכולות הפעילה בעבר והיא מחויבת להפעיל גם כיום - אם כי כפי שיפורט להלן, למבקשים אין מידע אם אכן כך נעשה - קרן להשקעות בנאמנות של כספי התמלוגים שגובה אשכולות, לשם הפקת פירות הוניים עבור ציבור הנהנים של אשכולות (להלן: "הקרן להשקעות"). בקרן זו אמורים להיצבר כספי תמלוגים שגבתה אשכולות ואשר לא חולקו, למשל מקום בו אמנים הזכאים לקבלת כספי התמלוגים לא אותרו על-ידה. כמתואר לעיל, כספים אלו אמורים להיות מנוהלים על-ידי אשכולות בנאמנות עבור ציבור מוטביה של אשכולות, אך למבקשים אין מידע כיצד נשמרים ומנוהלים כספים אלה בפועל.

2.2. על אודות המבקשים

35. המבקשים הינם, ככלל, אמנים מבצעים בעליהם של זכויות מבצעים, ובעלי מניות באשכולות. מקצת המבקשים הינם בעלי תפקידים באשכולות.

36. המבקשת 1 - שח"ם - ארגון השחקנים בישראל ע"ר (להלן: "שח"ם"), היא עמותה רשומה אשר הוקמה בשנת 2000 כאיגוד שחקני המסך, במטרה, בין היתר, להגן על מעמדם ועל זכותם של שחקני ישראל לעבוד בתנאים נאותים המכבדים את צרכי היצירה ואת יוצריה. בהקשר זה פועלת שח"ם לייצוג חבריה בקשר עם מימוש זכויותיהם, ליידוע חבריה בדבר זכויותיהם באשכולות, ומשום כך, בין היתר, היא אף נתפסת בעיני ציבור השחקנים כמבקר מטעמם את פעילותה של אשכולות. שח"ם מונה כיום למעלה מ-2,350 חברים, שהינם חלק מקבוצת האמנים המבצעים - הם ציבור מוטביה של אשכולות שחלקם אף בעלי מניות באשכולות.

37. המבקשת 2 - גבי אסתי זקהיים, מכהנת כיושבת ראש הוועד המנהל של שח"ם והיא בעלת מניות באשכולות וחברת ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.

38. המבקש 3 - מר אורי רשטיק, הוא מרכז הפעילות בשח"ם ומכהן כחבר ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.

39. המבקש 4 - מר גיא לואל, הוא אמן מבצע, בעל מניות באשכולות וחבר ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.

40. המבקשים 5-10 - גבי לירית בלבן, מר מיכאל ורשביאק, מר אוהד קנולר, מר דרור קרן, גבי עלמה זק, וגבי איה כורס, הם כולם אמנים מבצעים ובעלי מניות באשכולות.

ג. הרקע להגשת הבקשה דנן והעובדות המבססות את המבוקש בה

41. משעמדנו על מיהותם וטיבם של הצדדים להליך, נפנה עתה לתיאור הרקע להגשת הבקשה דנן ולצבר המקרים והעובדות המבססים את המבוקש בה. בכלל זה נראה כי במהלך שנת 2017 התקבלו בקרב הנהלת אשכולות, ובקרב שח"ם והעומדים בראשה, תלונות של אמנים מבצעים ביחס להעדר שקיפות, חוסר במתן נתונים פיננסיים מהותיים, וטעויות בהיקפים של עשרות אלפי שקלים, ביחס לכספי התמלוגים אותם גובה ומנהלת אשכולות, ואותם היא אמורה לחלק בין ציבור האמנים.

42. נעמוד על מספר מקרים מייצגים אשר מלמדים על "התמונה הגדולה" - תמונה עגומה של התנהלות "במחשכים" ביחס לניהול כספים בהיקפים של עשרות מיליוני שקלים, בלא מתן דין וחשבון לציבור שכספים אלה שייכים לו, ולעיתים תוך פגיעה רשלנית בכיסם של האמנים המבצעים (כולם או חלקם). נראה כי הנהלת אשכולות מונעת במכוון מידע וממדרת אפילו את חברי ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות; כי הנהלת אשכולות אינה מפרסמת ומבהירה כנדרש את הנתון המהותי ביותר לפועלה - מפתח חלוקת התמלוגים לאמנים שאת תמלוגיהם היא גובה; וכי הנהלת אשכולות חדלה

הלכה למעשה מלכנס את ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות לאחר אירוע חריג בחומרתו, המהווה "קו פרשת המים" לענייננו, בו נפלו טעויות בהיקפים מצטברים של מיליוני שקלים בחלוקת התמלוגים בשל התנהלות קלוקלת של הנהלת אשכולות. נראה גם כי לעיתים מתנכלת הנהלת אשכולות באופן אישי לאותם אלה אשר מעמידים אותה על טעויותיה.

43. בהמשך נעמוד על שורה ארוכה ובלתי נגמרת של כשלים תאגידיים והפרת כללי משטר תאגידי תקין מצדה של הנהלת אשכולות. בכלל זה ניתן למנות למשל את אי כינוסה של האסיפה הכללית של אשכולות, את אי פרסומם של דוחות כספיים, את המינויים השנויים במחלוקת לתפקידי מפתח באשכולות תוך הקצאת שכר ללא אישור כדן, את העדר המידע באשר למטרות אליהן מנותבים כספי התמלוגים, את הכשלים באיתור אמנים מבצעים הזכאים לקבלת כספים, את אי קיומה של ביקורת אפקטיבית על פועלה של הנהלת אשכולות, ואת הזרמת כספי הקרן לעזרה הדדית לחבר מצומצם של אמנים חלף אימוץ קריטריונים אמיתיים לחלוקתם לאמנים נזקקים - והכל, נזכיר, מקום בו עוברים תחת ידיה של אשכולות מדי שנה עשרות מיליוני שקלים ששייכים לאמנים המבצעים.

44. בהמשך נעמוד על כישלונה של הנהלת אשכולות בניהול ענייניה של החברה כחברה לנאמנות, המשמשת כנאמן על כספי האמנים ואמורה לפעול בו בשקיפות ובמקצועיות מיוחדת. נראה כי הנהלת אשכולות אינה פועלת להפרדת כספי הנאמנות, אינה משקיעה את הכספים כדן ואינה נותנת דין וחשבון כנדרש לציבור הנהנים שלה.

45. אלו הדברים "ממעוף הציפור" וכעת נביאם בפירוט.

1.ג. הורתו של ההליך - העדר שקיפות מצד הנהלת אשכולות וטעויות גסות בחלוקת כספי התמלוגים

46. הורתו של ההליך דן בפניות אמנים מבצעים שונים שהועברו בשנים האחרונות לאשכולות, אשר נסבו בעיקרן על העדר שקיפות, חוסר במתן נתונים פיננסיים הולמים, ושגיאות מהותיות ורשלניות מצד הנהלת אשכולות ביחס להתנהלותה של אשכולות ולאופן בו היא גובה, מנהלת ומחלקת את כספי התמלוגים עליהם היא מופקדת בין ציבור האמנים המבצעים.

תחילה היה נדמה, כי מדובר במקרים פרטניים ספורדיים, המתוארים להלן, אך עם הצברם נולד הצורך לברר ולשאול שאלות על אודות ניהול הכספים באשכולות באופן רוחבי. ואולם, כפי שיתואר להלן - שאלות אלה נותרו ללא מענה של ממש עד ליום זה.

47. במהלך חודש פברואר 2017 התקבלה באשכולות פניית האמן רועי לוי, באמצעות בא-כוחו, בטענה לפגיעה מהותית בהיקף התמלוגים המתקבלים אצל האמן נוכח החלטה שהתקבלה באשכולות, אשר כפי הנראה לא הובאה לידיעת מוטביה, ביחס להענקת תמלוגים מופחתים לתוכנית המשודרות מעל ל-1,200 שידורים. בסיום הדיון הפרטני שקיימה ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות בעניינו של האמן, לבקשת האמן ובנוכחותו ונוכחות בא-כוחו, הוחלט כי יש להשיב לאמן חלק מן הכספים שנתבעו על-ידו, וזאת מחמת העובדה כי ההחלטה לא יושמה באופן פרוגרסיבי, כך שהתשלום המופחת בגין התמלוגים אמור היה לחול רק מהתוכנית ה-1,200 ואילך. בהתאם, לאחר הדיון הוחלט להשיב לאמן כספי תמלוגים להם היה זכאי בסך של לא פחות מ-25,000 ₪ אשר לא שולמו לו!

48. ברם, חרף בקשתם של חברי ועדת המשנה לתמלוגים, בעקבות אותו דיון לא נעשתה בקרב הנהלת אשכולות כל בדיקה רוחבית בשאלה האם קיימים אמנים נוספים שניזוקו מהיישום השגוי של אותה החלטה. כמו כן לא הובהר לחברי ועדת המשנה לתמלוגים מניין נלקח הסכום העודף שהושב לאמן, ומה המקור התקציבי לכך. אירוע נקודתי זה הציף גם את העובדה כי אופן חישוב התמלוגים על-ידי הנהלת

אשכולות ומפתח הזכאות של האמנים המבצעים לתמלוגיהם אינו שקוף, אינו גלוי, ואינו נהיר אפילו לחברי ועדת המשנה לתמלוגים עצמם.

העתק פניית בא-כוח רועי לוי מיום 9.2.2017, מצ"ב **כנספח 12**.

העתק פרוטוקול הדיון בוועדת המשנה לתמלוגים מיום 19.4.2017, מצ"ב **כנספח 13**.

49. פניות נוספות שהועברו אל שח"ם העלו תמונה עגומה דומה, ולפיה אמנים מבצעים זיהו שגיאות וחוסרים בכספי התמלוגים המועברים אליהם על-ידי הנהלת אשכולות. כאשר ביקשו אותם אמנים מבצעים מהנהלת אשכולות לקבל פירוט ביחס לכספי התמלוגים ששולמו להם או שנמנעו מהם, הם נתקלו בסירוב עיקש, לעיתים תוך ניסיון לפטור אותם בטענות סרק או במצגות חסרות תוכן, שאינן עולות כדי פירוט מינימלי על אודות אותם כספים וחלוקתם. לעיתים אף נתקלו אותם האמנים לאחר מעשה בהתנהלות נקמנית מצדם של העוסקים בעניין.

50. יתרה מכך, גם כאשר התגלו אצל אותם אמנים טעויות נקודתיות אשר היה בהן כדי להצביע על בעיות רוחביות בחלוקת התמלוגים, התברר כי הנהלת אשכולות אינה עושה מאמץ על מנת לתקן את אותם המשגים באופן רוחבי, ובכך מונעת הנהלת אשכולות מאמנים נוספים כספי תמלוגים אשר מגיעים להם כדין.

העתק דוגמאות של פניות אמנים להנהלת אשכולות, מצ"ב **כנספח 14**.

51. **סוגית העדרו של מפתח תמלוגים סדור, שקוף וגלוי מצד הנהלת אשכולות הטרידה כאמור גם את מנוחתם של חברי ועדת המשנה לתמלוגים.**

כך, למשל, עוד במהלך שנת 2017 ביקשו חברי ועדת המשנה לתמלוגים להבין, לקבל לעיונם ולדון במכלול הכללים שלפיהם מחושבים על-ידי הנהלת אשכולות התמלוגים להם זכאי כל אמן ואמן. בקשה זו הייתה פועל יוצא של החשש שהתעורר בקרבם של חלק מחברי הוועדה, כי למעשה לאורך השנים מקבלת ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות החלטות **באופן אקראי**, וכי היא חיה בהקשר זה מפיה של הנהלת אשכולות, אשר פועלת בחלוקת התמלוגים ללא כל "תורה סדורה" - ודאי לא כזו הנהירה לעיני כל ואפילו לא לחברי ועדת התמלוגים עצמם.

52. ברם, פניות אלו של חברי ועדת המשנה לתמלוגים להנהלת אשכולות זכו להתעלמות והושבו ריקם, כאשר בישיבה חטופה אחת שהתקיימה בעניין - ואשר לא הופץ הפרוטוקול שלה - הוצגו לחברי ועדת התמלוגים מסמכים חלקיים ובלתי ברורים, ללא אוגדן סדור של כללים, וניתנה להם האפשרות לעיין בהם במשך מספר דקות בלבד אך לא ליטול לעצמם העתקים מן "הסוד השמור" וללמוד אותו לעומק.

העתק תכתובת בין חברי ועדת התמלוגים מיום 16.5.2017 בנושא חישוב התמלוגים, מצ"ב **כנספח 15**.

53. **ודוק - המדובר בכשל מהותי ומטריד ביותר מצד הנהלת אשכולות, העומד בלב ליבה של ההצדקה לעצם קיומה של אשכולות, דהיינו - כשל הנוגע לשאלת האופן בו מחושבת זכאותם של מוטביה של אשכולות לקבלת תמלוגים. נזכיר כי זוהי מטרתה העיקרית של אשכולות ויש לתמוה מדוע הדברים אינם מוצגים על-ידי הנהלת אשכולות באופן סדור וגלוי לציבור מוטביה - מה יש להם להסתיר?!**

54. יתרה מזאת, המדובר בכשל של ממש מצד הנהלת אשכולות החוטאת לתפקידה כנאמן על כספי התמלוגים, ואינה מפרסמת את הנתון המהותי ביותר אותו היא מחויבת על פי דיני הנאמנות לספק לציבור הנהנים שלה (ראה, למשל, עקרונותיהם הבסיסיים ביותר של דיני הנאמנות, הבאים לידי ביטוי בסעיף 7 לחוק הנאמנות, התשל"ט-1979 (להלן: "חוק הנאמנות"), המטיל על נאמן חובות דיווח וניהול חשבונות).

55. ברי כי אין ולא יכולה להיות הצדקה לשמירת "נוסחת התמלוגים" של אשכולות בסוד, משל היה מדובר בנוסחה לרקחת משקה מבית קוקה קולה. גם אם ניתן לשקול את עמדת הנהלת אשכולות לפיה ההסכמים הנכרתים בינה ובין ה"משתמשים" המשלמים הינם סודות מסחריים שאין לחושפם, הרי שלא יעלה על הדעת כי מן הרגע שהתקבלו אצל אשכולות כספים - המנוהלים ומוחזקים בנאמנות לטובת מוטביה - לא תפרסם הנהלת אשכולות את החישוב בדבר אופן חלוקתם. אין ולא יכול להיות שמדובר בסוד מסחרי בהקשר זה, שכן הנהלת אשכולות פועלת בכספים אלה כנאמן לטובת ציבור האמנים. לא ייתכן, כי תסתיר מציבור זה את אמות המידה לחישוב זכאותם.

במאמר מוסגר יצוין, כי הנהלת אשכולות מתיימרת אמנם לפרסם את "כללי החלוקה" של התמלוגים, ואף מתהדרת בכך. ברם, עיון באותם "כללים" מעלה כי אלה עמומים ואמורפיים, וכי מהם לא ניתן להצליח לחשב באופן מדויק את הסכום לו יהא זכאי כל אמן מבצע. יוצא, אפוא, כי אין בידי אמן שקיבל תשלום לערוך בקרה האם קיבל סכום נכון, לא כל שכן לבחון מראש לכמה יהיה זכאי (ובאמצעות זאת לכלכל צעדיו ו"לתכנן קדימה" כמו כל אדם הזכאי לדעת כמה כספים מגיעים לו ומה יעשה בהם). הבחירה לפרסם רק את אותם "כללים" אמורפיים מצד הנהלת אשכולות מלמדת כי מדובר בהתנהלות נפסדת המגלה טפח ומסתירה טפחיים, באופן מקומם, מטריד ומעלה חשד.

כך, למשל, נעדרים מאותם "כללי חלוקה" אותם מפרסמת הנהלת אשכולות, המכפילים הפיננסיים השונים הניתנים לסוגים שונים של ביצועים (דיבוב, שירה, קולנוע וכד'), נעדר פירוט ביחס לתוספות אשר ניתנות לאמנים ותיקים ושיעורם; נעדרת רשימת הביצועים שבגינם לא ניתנים תמלוגים (למשל הנחיה); ונעדרים נוסחאות וכללים רבים נוספים שאינם ידועים למבקשים ולמוטבי אשכולות.

העתק עמוד מחוברת אשכולות לשנת 2018 שכותרתו "חלוקת התמלוגים, איך זה עובד?", מצ"ב כנספח 16.

56. דוגמה מאלפת ומכוננת לעניין העדר השקיפות שבה פועלת הנהלת אשכולות, לטעויות הרשלניות שנגרמות בגין כך, ולתיקון באופן ספורדי ומתמיה, תימצא בפרשת אימוץ שיטת ה"מדרוג" שאירעה בשלהי שנת 2017 - פרשה אשר כפי שניווכח, מהווה את "קו פרשת המים" לענייננו. האופן בו התקבלה ההחלטה בהקשר זה, הטעויות שקבלתה גררה, והתיקון האקראי והרשלני שביצעה הנהלת אשכולות, מאירים באור האמיתי את דרך הילוכה הפסול של הנהלת אשכולות. ברם, בכך לא סגי - החלטת הנהלת אשכולות לחדול מלכנס את ועדת המשנה לתמלוגים בעקבות אירוע זה - ורק בגין כך שחברי הוועדה "העזו" לבצע את תפקידם - מלמדת על הצורך במתן דין וחשבון על התנהלות הנהלת אשכולות.

במה דברים אמורים?

57. בחודש נובמבר 2017 התקבלה אצל חברי ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות הודעה מטעם הנהלת אשכולות המבקשת מהם לאשר שיטה חדשה לחלוקת תמלוגים למוטבי אשכולות (שיטת ה"מדרוג"). לאחר שחלק מחברי הוועדה התרעמו, ולאחר שבשיחת ועידה קצרה שהתקיימה בנושא הודיעו אותם חברים, כי לא ייאותרו לאשר את שיטת החלוקה החדשה בשיחה טלפונית ובלא הצגה של מכלול הנתונים הרלוונטיים, התקיימה פגישה דחופה בנושא. בתום אותה פגישה הוחלט לאשר את שיטת החלוקה החדשה, בכפוף לכך שיוצגו לחברי ועדת המשנה לתמלוגים סימולציות שונות של תוצאותיה, כך שיתאפשר להם לבחון, כי השיטה החדשה אכן עונה על מטרותיה ואינה מסבה נזק לציבור האמנים. למותר לציין, כי גם לישיבה זו לא נערך פרוטוקול או לכל הפחות לא הופץ בין משתתפיה.

58. ברם, ללא תיאום מראש, וממילא מבלי שהוצגו הסימולציות האמורות, ביום 25.11.2017 נשלחה על-ידי הנהלת אשכולות באופן חד צדדי הודעה המבשרת לציבור מוטביה של אשכולות על "מדורג חדש בחלוקת התמלוגים", תוך שהדבר הוצג כאילו ההחלטה אושרה באופן סופי גם בוועדת התמלוגים.

59. סמוך לאחר משלוח ההודעה, התריע חבר ועדת התמלוגים מר אורי רשטיק, בפני מר גורליצקי על הטעות שבמשלוח ההודעה ועל הטעויות שאפשר שיגרמו בגין כך בחלוקת כספי התמלוגים. זאת, עוד טרם בוצעה חלוקת התמלוגים בפועל מכוחה של השיטה החדשה. ואולם, מר גורליצקי בחר להתעלם מפנייתו של חבר ועדת התמלוגים, ופטר אותו באומרו, בין היתר, כי יש לשקול להחליף את חברי ועדת התמלוגים שאינם בקיאים דיו במאטריה הרלוונטית, ובלשונו של מר גורליצקי - "ניקח אחריות ונוציא אתכם מן הסיפור".

60. התרעומת שהביעו חברי ועדת התמלוגים בעניין זה לא סייעה בידם, והנהלת אשכולות בחרה אפוא להציג מצג שגוי ומטעה לציבור המוטבים שלה בעניין אופן קבלת ההחלטה וכן לבצע את החלוקה על אף שהתריעו בפניה על ההליך הבלתי התקין שעלול להוביל לטעויות בחלוקה.

העתק תכתובת דוא"ל בעניין שיטת התמלוגים מחודש נובמבר 2017, מצ"ב **כנספת 17**.

61. עד מהרה התברר כי ב"שיטה החדשה" חלו פגמים חמורים, אשר קיפחו את זכאותם של קרוב כ-1750 אמנים לקבלת תמלוגים המגיעים להם. המדובר היה בטעות שלפיה חושבה זכאותם של אותם אמנים לקבלת תמלוגים לפי חישוב עונה שלמה כפרק אחד, ולא לפי כמות הפרקים באותה עונה. היקף הטעות היה אסטרונומי - הפערים בין התמלוג הנכון לפי פרקים, לבין התמלוג השגוי בפועל הסתכם בלמעלה מ-3 מיליון ₪, השייכים כאמור לכ-1750 אמנים מבצעים.

62. לאחר שחברי ועדת התמלוגים התריעו בפני הנהלת אשכולות בעניין זה, בוצע תיקון רטרואקטיבי חלקי של הטעויות. ואולם, הואיל ובאותה עת כל כספי התמלוגים כבר חולקו בין כלל האמנים, הנהלת אשכולות ניאוחה לערוך תיקון שרירותי שהחזיר לציבור האמנים שנפגע מן הטעות אך ורק 700,000 ₪ מתוך סך של 3 מיליון ₪ שנמנע מהם. מדובר היה בחלוקה ספורדית של מאות אלפי שקלים בין אמנים מסוימים, ללא הודאה בטעות מצד הנהלת אשכולות; ללא פרסום הטעות והפקת לקחים רוחבית; ותוך שחלק מהאמנים המבצעים מקבלים לכיסם החזרים כספיים חלקיים בלבד על לא עוול בכפם. לא ברור גם מניין נלקחו אותם סכומים של מאות אלפי שקלים שראתה הנהלת אשכולות לחלק, הואיל ובמקביל אלה לא נגרעו מאמנים אחרים, והמקור התקציבי-תזרימי לאיתור הסכום לא הובהר.

העתק טבלת אקסל המסכמת את היקפי הטעויות, שנשלחה על-ידי הנהלת אשכולות [שמות האמנים הושחרו], מצ"ב **כנספת 18**.

העתק תכתובת דוא"ל בעניין חלוקת התמלוגים מחודש דצמבר 2017, מצ"ב **כנספת 19**.

63. **שיא האבסורד הינו כי הגם שחלפה כבר כשנה וחצי מאז ארעה פרשה זו בחודש דצמבר 2017, במסגרתה "העזו" חברי ועדת המשנה לתמלוגים "להרים את ראשם" ולהתקומם על מהלכיה של הנהלת אשכולות, עד למועד זה הנהלת אשכולות נמנעת במכוון מלכנס את ועדת המשנה לתמלוגים.**

צא ולמד - הנהלת אשכולות נמנעת מלכנס את ועדת התמלוגים, מאז סוף שנת 2017, על אף שהגיעו פניות מאמנים מבצעים לעשות כן ועל אף שקודם לכן התכנסה הוועדה באופן תדיר. הנה כי כן, מתבקשת השאלה - מה יש לחברי הנהלת אשכולות להסתייג?

חלף כינוס ועדת המשנה לתמלוגים, התיימרה הנהלת אשכולות להקים "ועדה חיצונית" שתבחן את הטעויות שנפלו, אך דיוניה של ועדה זו, כמו גם מסקנותיה (ככל שהוקמה) נותרו בעלטה עד לעצם היום הזה.

העתק תכתובת עם מר גורליצקי, בה הוא "מתריע" מפני מינויה של ועדה חיצונית, מצ"ב כנספח 20.

העתק מכתב ששלחה הנהלת אשכולות אל חברי אשכולות בקשר עם תיקון הטעויות והקמתה של ועדה חיצונית, מצ"ב כנספח 21.

64. המאורעות שתוארו לעיל, שכאמור הינם בבחינת "קו פרשת המים", העלו בקרב המבקשים את החשש הראשוני, כי הנהלת אשכולות, תחת הנהגתו של מר גורליצקי, חוטאת למטרותיה של אשכולות ולתפקידה על פי דין, ופוגעת בטובתה של אשכולות, בכך שהיא נמנעת מלמצות את זכאותם של חבריה לתמלוגים, תוך שחברי הנהלת אשכולות נוהגים בכספי התמלוגים כבשלהם.

2.ג. אשכולות מובלת בדרך קלוקלת החוטאת לטובתה, תוך הפרה של כללי משטר תאגידי תקין

65. התמונה העגומה שנגלתה לבעלי מניותיה של אשכולות ולחברי ועדת המשנה לתמלוגים, כמו גם לחלק מציבור מוטביה של אשכולות, שהחלו מתרעמים על דרך הילוכה של הנהלת אשכולות הפוגעת בטובתה של החברה, הובילה את המבקשים להבין כי יש צורך לערוך בחינה מקיפה ביחס לעמידתה של אשכולות, תחת הנהגת מנהליה, בכללי המשטר התאגידי המחייבים אותה ובהוראות הדין להן היא כפופה.

במסגרת בחינת המידע אותו הצליחו המבקשים לברר (שכן פניות רבות לקבלת מידע נוסף, שאינו גלוי, העלו חרס, כפי שיתואר להלן), התגלה חשש ממשי לפגיעה בטובתה של אשכולות. עיקרי המידע שהתגלה מובאים להלן.

66. כך, התחוור למבקשים, כי הנהלת אשכולות והעומדים בראשה מפריס את חובותיהם, בכך שהם **נמנעים במכוון במשך השנים מלקיים אסיפות כלליות בקרב בעלי מניות אשכולות**.

כפי שיתואר בהמשך הדברים, בקשתם של המבקשים לעיין בפרוטוקולי האסיפות ו/או בזימונים שהוצאו לקראתן - נענו בסירוב על-ידי הנהלת אשכולות.

67. כמו כן, התחוור למבקשים, כי בנוסף לעובדה שהנהלת אשכולות אינה מכנסת את האסיפה הכללית של אשכולות, היא גם **נמנעת במכוון מלפרסם לבעלי המניות באשכולות (שהם גם חברי האסיפה הכללית) את הדו"חות הכספיים של החברה**, ואף אינה מיידעת את בעלי המניות בדבר אפשרותם לבוא ולעיין בדו"חות אלו או מעניקה להם זכות זאת.

כפי שיתואר בהמשך הדברים, כאשר ביקשו המבקשים לקבל את דוחותיה הכספיים של אשכולות הם נענו בסירוב.

68. לעניין זה כל שמפרסמת הנהלת אשכולות הינה סקירה שנתית כללית וחסרה, ובה "נתוני מידע ונתוני כספיים על פי מאזן בוחן". ואולם עיון באותה סקירה מעלה כי זו נעדרת פרטים ונתונים פיננסיים של ממש, וכל שמוצג בה הוא בעיקר "שורה תחתונה" של הכנסות אל מול הוצאות באותה שנה.

העתק "דו"ח פיננסי 2018 על פי מאזן בוחן פירוט ודברי הסבר", מצ"ב כנספח 22.

ודוק - הנהלת אשכולות נמנעת מלמסור לבעלי מניותיה את הדוחות הכספיים השנתיים, חרף קיומה של חובה חוקית במפורשת לעשות כן, הקבועה בחוק החברות.

69. אם בכך לא די, חרף העובדה כי דוחותיה הכספיים של אשכולות אינם מפורסמים, וחרף העובדה כי אשכולות אינה מקיימת אסיפות כלליות, **בדיווחים השנתיים שמעבירה הנהלת אשכולות לרשם החברות, מצוין באופן חוזב כי "באסיפה השנתית האחרונה שהתקיימה הוצגו בפני האסיפה הדוחות הכספיים כנדרש"**.

העתק דו"ח שנתי לשנת 2016 שהגישה אשכולות לרשם החברות ביום 16.5.2017, מצ"ב **כנספח 23**.

70. בשורת פגמים אלו - לא סגי. **עיון בדוחות "ועדת הביקורת" של אשכולות מעלה, כי לא נערך בוועדה זו כל דיון ענייני ומקצועי בנושאים חשבונאיים** (אשר דורשים מטבע הדברים גם השכלה חשבונאית, או למצער מומחיות פיננסית - שאין למי מחבריה).

כמו כן, **כלל לא ברור כיצד מונו חברי ועדת הביקורת** (בפרט מקום בו האסיפה הכללית אינה מתכנסת), **על-ידי מי מונו ומהן סמכויותיה של הוועדה**. נראה, אפוא, כי כל פועלה של ועדה זו אינו ביקורת, כי אם "אמירת הן" להנהלת אשכולות ותמיכה עיוורת ובלתי מסויגת בעומד בראשה - מר גורליצקי.

די בהקשר זה אם נפנה לפרוטוקול הלקוני של הוועדה מיום 28.2.2018, בו לא נכללו דברי ביקורת כי אם דברי שבח בלבד, ובכלל זה נכתב כי: **"הוועדה מצאה כי אשכולות מתמודדת היטב עם השינויים [בשוק הגבייה] וממשיכה לחפש דרכים יצירתיות וחכמות להמשיך ולגבות תמלוגים גם מגופים שנמצאים במצוקה"**, או **"הוועדה בירכה על הגידול המרשים וגיבתה את כוונת אשכולות להשקיע עוד מאמץ ומשאבים בגבייה מסוג זה"**. דברים בלשון דומה, עד כדי זהה, נכתבו גם בדוחות ועדת הביקורת לשנת 2018, ודומה כי הם מדברים בעד עצמם.

העתק דו"חות ועדת הביקורת לשנים 2017 ו-2018, מצ"ב **כנספח 24**.

71. גם כאשר מגיעות תלונות לפתחה של ועדת הביקורת, אלה אינן נבדקות ולבטח אינן מוצאות ביטוי בדו"ח השנתי היוצא תחת ידי הוועדה. כך, למשל, בעקבות האירוע שתואר לעיל (פרשת הטעויות שנסבו סביב אימות שיטת ה"מדורג"), הביא חבר ועדת המשנה לתמלוגים אורי רשטיק, את הדבר לפתחו של יו"ר ועדת הביקורת בבקשה לטפל בנושא, ועד ליום זה לא זכה למענה בנושא.

72. שורת הכשלים והפגמים התאגדיים של אשכולות תחת הנהלת אשכולות, כמו גם דרך הילוכם של חברי ההנהלה אשר הפכה למרמס את הוראות הדין, אינה נגמרת כאן והיא ארוכה ומפותלת.

73. כך, למשל, **לאחרונה הודיעה הנהלת אשכולות (בחודש דצמבר 2018 - קרי, לאחר פניות המבקשים אליה) על דבר מינוין של שתי דירקטוריות "חיצוניות" באשכולות - גב' ליביה חכמון ועו"ד גאולה אבידן. ברם, בהמשך חזרה בה הנהלת אשכולות מהודעה זו והסירה אותה מאתר אשכולות, וכעת אלו מוצגות כ"היעצות חיצוניות להנהלת אשכולות"**.

העתק ההודעה בדבר מינוי "הדירקטוריות החיצוניות", מצ"ב **כנספח 25א**; צילום מסך (שהוסר מהאתר) על אודות "הדירקטוריות החיצוניות", מצ"ב **כנספח 25ב**; העתק ההודעה בדבר מינוי "ההיעצות החיצוניות", מצ"ב **כנספח 25ג**.

74. מינויים אלה (כמו גם "סיבוב הפרסה" שביצעה הנהלת אשכולות ביחס אליהם) העלו תהיות נוספות ביחס להתנהלות הנהלת אשכולות (לשון המעטה), בפרט מקום בו מינוין של השתיים לא נעשה על-ידי האורגן המוסמך לכך (האסיפה הכללית - שכאמור אינה מתכנסת), ובפרט מקום בו אין מדובר בגורמים "נייטרליים" כנדרש מדירקטורים חיצוניים - נוכח קרבתן לגורמים בהנהלת אשכולות והיות אחת מהן, גב' ליביה חכמון, בעלת מניות באשכולות. לעניין זה נציין, כי עובדה זו מצטרפת לשלל מינויי מקורבים ובעלי עניין באשכולות.

75. כך, למשל, ניתן לציין את **תפקודו של מר אדם גורליצקי, בנו של יו"ר ומנכ"ל אשכולות, בעבר או בהווה - כמנהל תחום סדנאות באשכולות, וכמנהל פרויקט אתר האינטרנט החדש של החברה, מינוי אשר למיטב ידיעת המבקשים לא אושר כדין במוסדות אשכולות**. דוגמה נוספת היא הצבתה של גב' יונה אליאן קשת, אשתו של חבר הדירקטוריון ששי קשת, כתברה בוועדת הערר לעניין תמלוגים.

76. כך, למשל, חברי דירקטוריון אשכולות לא הוחלפו במשך שנים רבות, ודבר מינויים אינו מובא לפתחה של האסיפה הכללית (שאינה מתכנסת). גם השכר אותו מקבלים חברי הדירקטוריון של אשכולות - ששיעורו אף הוא אינו גלוי ונותר מוכמן וכמוס ליודעי ח"ן בלבד - אינו מובא לאישורה של האסיפה הכללית, תוך הפרת סעיף 80 לתקנון אשכולות הקובע כי "חברי מועצת המנהלים לא יקבלו מכספי החברה שכר אלא אם החליטו] על כך האסיפה הכללית".

77. כך, למשל, הנהלת אשכולות מנהלת את החברה תוך אי התאמה למסמכי התאגדותה של אשכולות. כמבואר לעיל, בעוד שבתקנון אשכולות נקבעו התנאים להעברת מניות מאמן אחד לאחר, למיטב ידיעת המבקשים הנהלת אשכולות אינה מחתימה את מעבירי או את מקבלי המניות על שטרי העברת מניות, והלכה למעשה בעלי המניות "מוצנחים" למקומותיהם ולעיתים אף מוענקות להם מניותם ללא ידיעתם.

78. כך, למשל, בעוד שישנם מעל ל-40,000 אומנים מבצעים רשומים באשכולות (לטענת החברה), באופן תמוה למדי בין רשימת 100 בעלי המניות, נמצאים שלושה מבני משפחת קשת (ששי קשת - חבר הדירקטוריון, יונה אליאן קשת - רעייתו, ובנם אריאל קשת), ושניים מבני משפחת גורליצקי (יו"ר ומנכ"ל החברה - אילי גורליצקי ובנו אדם גורליצקי).

79. וכך, ארגון אשר קם במטרה לפתור חולשה מובנית של ציבור האמנים בכל הנוגע להתנהלותם הכספית-משפטית ועמידה על זכויותיהם, הופך ברבות השנים מגוף הפועל בשקיפות לטובת ציבור מוטביו ללא אינטרס עצמי, למועדון סגור שאינו פועל בשקיפות באופן שמעלה חשש, חלילה, כי הוא נועד על מנת לשרת מניעים אישיים של העומדים בראשו וזרים לטובת מוטביו.

80. זאת ואף זאת, תחת מעטה החשאיות בו היא מתנהלת, לאחרונה החלה הנהלת אשכולות, לנתב את כספי התמלוגים המתקבלים אצלה לתשלום עבור "קורסים וסדנאות", וזאת מבלי לקבל את אישור האסיפה הכללית ותוך שהדבר נעשה על חשבון כספי התמלוגים של האמנים.

81. המדובר בצבר ארוך של דוגמאות בלתי ממצות, אך כבר מדוגמאות אלו עולה ומזדקרת לעין תמונה עגומה של "צפצוף" מתמיד על הוראות הדין ועל כללי משטר תאגידי תקין מצד הנהלת אשכולות, הפרת חובות מצד נושאי המשרה באשכולות, ובאופן כללי עשייה באשכולות ובכספיה - הם כספי התמלוגים השייכים לאמנים המבצעים - כבשלהם. כל זאת, תוך פגיעה בטובתה של אשכולות ובציבור מוטביה, ותוך מפגן מובהק ופסול של בעיית הנציג הידועה בדיני החברות.

82. מן האמור לעיל התגבש בקרב המבקשים חשד של ממש, כי אופן התנהלותה של אשכולות חוטא למטרותיה. ניסיונותיה של הנהלת החברה להתחמק ממתן דין וחשבון לבעלי מניותיה - על אף חובתה על פי דין ועל אף פניות חוזרות ונשנות אליה (כפי שיפורט להלן) - אך מגביר ומאשש חשש זה.

3.ג. הנהלת אשכולות מובילה את החברה בדרך המפרה את חובות אשכולות כנאמן על כספי התמלוגים

83. כמבואר לעיל, אחת מן המטרות שנטלה על עצמה אשכולות הינה "לנהל עסק של חברה לנאמנות על כל ענפיו, לקבל על עצמה כל תפקיד של נאמן... וכל תפקיד אחר של נאמנות או אמון, ולמלא ולבצע את כל החובות והפעולות הכרוכות בכך..." (סעיף 2.ד. לתזכיר). כמותאור לעיל, אשכולות אף אינה מתכחשת לכך ואף מתהדרת בתפקידה כחברת נאמנות במסגרת מכתביה אל משרד המשפטים (נספח 8 שהובא לעיל).

84. ודוק - העובדה כי בהתאם לסעיף 3א(ג) לחוק זכויות מבצעים, נדרשת אשכולות לגבות ולחלק את כספי התמלוגים גם לאלה שאינם חברים בה (קרי, לאלה שלא ייפו את כוחה באופן אקטיבי), משמיעה כמו מעצמה חובת נאמנות מוגברת המוטלת על כתפי אשכולות, ועל כתפיהם של אלה האחוזים בהגנה הנהלתה.

גם כתבי העברת הזכויות עליהם חותמים האמנים המבצעים המבקשים להשתייך לאשכולות, מעבירים הלכה למעשה את הבעלות בזכויות המבצעים שלהם לידי אשכולות, על מנת שזו תפעל עבורם כנאמן לגביית, ניהול וחלוקת כספי התמלוגים.

85. כחלק מתפקידיה כנאמן עבור חבריה ומוטביה, מפעילה אשכולות, או למצער אמורה להפעיל, קרן להשקעות בנאמנות של כספי התמלוגים לשם הפקת פירות הוניים ("הקרן להשקעות", כהגדרתה לעיל). בקרן זו נצברים, או אמורים להיצבר, כספי התמלוגים שגבתה אשכולות ואשר לא חולקו.

86. בהקשר זה יובהר, כי בעוד אשכולות אמורה לשמש כ"צינור" גרידא לצורך העברת כספי התמלוגים ישירות ובמועד לציבור מוטביה, הרי שלטענת הנהלת אשכולות אחד הגורמים לצבירת כספים בקופת אשכולות הינו חוסר יכולתה לאתר אמנים מסוימים לצורך חלוקתם של מלוא כספי התמלוגים. משום כך נצברים כספים בקופת אשכולות, ואלו כאמור אמורים להיות מנותבים עד לחלוקתם לקרן להשקעות, לצורך ניהולם באופן מיטבי לטובת הנהנים.

87. ודוק - כעולה מניתוח פשוט של הסקירה השנתית אותה בוחרת הנהלת אשכולות לפרסם, הרי שמדי שנה נצברים בקופת אשכולות עודפים בסכום של כמיליון עד שני מיליון ₪ שאינם מחולקים. כך, למשל, מן הסקירה השנתית שפרסמה אשכולות לשנת 2017 עולה פער של מעל למיליון ₪ בין ההכנסות (תמלוגים שנגבו) לבין כלל ההוצאות; בשנת 2018 נמצא פער של מעל לשני מיליון ₪ שנצברו בקופת אשכולות באופן דומה, לא חולקו ולא דווח כיצד והאם הם הוצאו.

88. בהקשר זה קובע סעיף 3(א) לחוק הנאמנות כי "פירותיהם ותמוריהם של נכסי הנאמנות יהיו אף הם לנכסי נאמנות". סעיף 3(ג) לחוק הנאמנות מוסיף וקובע כי "הנאמן חייב להחזיק את נכסי הנאמנות בנפרד מנכסים אחרים או בדרך המאפשרת להבחין ביניהם".

89. ואולם, מבדיקה שערכו המבקשים עולה, כי הנהלת אשכולות אינה מקיימת חובות אלו:

- 89.1. הנהלת אשכולות **אינה מפרסמת** את היקף הכספים הצבורים בקרן להשקעות;
- 89.2. הנהלת אשכולות **אינה מפרסמת** את נוהל ומדיניות השקעת הכספים הצבורים בקרן להשקעות, ככל שכללים אלה קיימים;
- 89.3. הנהלת אשכולות **אינה מפרסמת** כיצד מתקבלת ההחלטה מתי יחולקו הכספים הצבורים בקרן להשקעות ובאיזה היקף;
- 89.4. הנהלת אשכולות **אינה מפרסמת** מהן הסיבות לאי-חלוקת הכספים והמשך צבירתם;
- 89.5. הנהלת אשכולות **אינה מפרסמת** דיווחים שנתיים על אודות ביצועי הקרן להשקעות, והפירות או התשואות המתקבלים מהם;
- 89.6. כמו כן, למיטב ידיעת המבקשים, הנהלת אשכולות אינה מחזיקה את כספי הנאמנות בחשבון נפרד ואינה מדווחת נתונים לגבי גובה, אופן ותנאי גביית תקורות ניהול הנאמנות.

כספי נאמנות מתנהלים, אפוא, תחת מעטה חשאיות ותוך עירוב פסול בינם ובין כספים אחרים.

90. כמו כן, למיטב ידיעת המבקשים, הנהלת אשכולות אף אינה פועלת כראוי לאיתור אמנים על מנת להעביר אליהם את כספי התמלוגים שלהם. כך למשך, הנהלת אשכולות לא פנתה, אף לא פעם אחת, אל שח"ם, בחמש השנים האחרונות, לקבל מידע לאיתור אמנים מבצעים אשר זכאים לתמלוגים ואינם מאותרים על ידי אשכולות, וזאת כאשר ידוע להנהלת אשכולות היטב, כי לשח"ם מאגר מידע המכיל אלפי אמנים מבצעים.

91. ואם לא די בכל אלה, כאשר אמנים שלא אותרו "צצים" בדיעבד ופונים לאשכולות בדרישה לקבל את כספם, הנהלת אשכולות פועלת להעביר לאותם אמנים את כספי התמלוגים, אך זאת נעשה ככל הנראה מתוך התזרים הכללי של אשכולות, דהיינו - למיטב ידיעת המבקשים, תמלוגי העבר אינם מצויים בחשבון נפרד ומחכים לבואם של בעליהם, כפי שמתחייב מחובות הנאמנות, אלא כל אמן מקבל כספים, לא מתמלוגיו שלו, אלא מתמלוגים של אמנים אחרים המגיעים לתזרים הכספים המשותף של החברה.
92. המדובר בהתנהלות קלוקלת נוספת מבית מדרשה של הנהלת אשכולות, המתנהלת תוך פגיעה בטובת אשכולות כנאמן ובטובת ציבור הנהנים.
93. בדומה, מפעילה אשכולות את הקרן לעזרה הדדית לאמנים נזקקים, המאוגדת כעמותה אשר בזכויות הניהול שלה מחזיקה אשכולות ("הקרן לעזרה הדדית", כהגדרתה לעיל).
- גם במקרה זה הנהלת אשכולות מונעת מבעלי מניותיה וממוטביה את מכלול המידע הרלוונטי על אודות סכומי הכספים הנצברים מיתרות תמלוגים שלא חולקו, המועברים מדי שנה ל"קרן אשכולות לעזרה הדדית" - כך, למשל, לא ברור מיהו הגורם שהחליט על הסכום הכולל שמועבר לקרן, לא ברור כיצד סכום זה נקבע, וכיצד נקבעת החלוקה הפרטנית שלו. בדומה, כספים לעזרה הדדית מחולקים ללא נהלים ברורים, כך שלא ברור על פי אילו פרמטרים מחליטה אשכולות, כי אמן כלשהו הוא אמן "נזקק" הראוי לקבל כספים מהקרן.
94. לאמיתו של דבר, ממידע שהגיע למבקשים עולה, כי חלק מן האמנים שזכו לקבל בשנים האחרונות את כספי התמיכה של הקרן לעזרה הדדית הינם אמנים אשר "מקורבים לצלחת", ונראה כי הם זכו לקבלת "תמיכות" מספר רב של פעמים, אף שלעיתים כלל לא ברור כיצד באו הם בהגדרה (הבלתי קיימת) של אמן "נזקק".
95. כך, עיון במסמכי העמותה מעלה, כי בין השנים 2014-2017 חילקה הקרן לעזרה הדדית למעלה משני מיליון ש"ח לאמנים שהינם כביכול אמנים נזקקים. ניתוח הנתונים מעלה כי בפועל נהנו מכספי הקרן מספר מצומצם של 98 אמנים (מתוך מעל 40,000 אמנים שאשכולות טוענת כי רשומים אצלה). רבים מתוכם זכו למספר מענקים (שניים, שלושה ואף שישה); 12 מתוכם הינם חברי האסיפה הכללית של אשכולות; ובכל הכבוד, נראה כי חלקם של אלה שנמצאו זכאים נובע בעיקר נוכח היותם קרובים לצלחת וסמוכים אל שולחנם של מנהלי אשכולות.
96. הנה כי כן, כספי הקרן מחולקים ללא כללים לחלוקה וללא שקיפות.
- העתק מסמכים מתוך תיק העמותה ברשם העמותות, מצ"ב כנספח 26.

4. ג. סיכום ביניים - הנהלת אשכולות פוגעת בטובת החברה ומפרה את חובותיה

97. מן המתואר לעיל עולה תמונה מטרידה ביותר ולפיה:
- הנהלת אשכולות חוטאת למטרותיה של אשכולות ולתפקידה על פי דין, ונמנעת מלמצות ולהשיא את זכאותם של חברי אשכולות ומוטביה לתמלוגים, תוך שהיא פעולת בהקשר זה בחוסר שקיפות מוחלט, ולעיתים ברשלנות של ממש, ובכך פוגעת בטובת אשכולות ומוטביה;
 - הנהלת אשכולות מנהלת את עניינה החברה תוך הפרת כללי משטר תאגידי תקין ותוך שהיא שמה למרמס את דיני החברות והחובות המוטלות עליה מכוחן;
 - הנהלת אשכולות נוהגת בכספי התמלוגים השייכים לאמנים המבצעים - כבשלה, מבלי לקבל את אישור מוסדות אשכולות;

- הנהלת אשכולות מובילה את אשכולות לחטוא לתפקידה כנאמן על כספי התמלוגים, ובתוך כל מפרה גם את דיני הנאמנות החלים על אשכולות ומנהליה.

98. התנהלות זו (ועל מנת להסיר ספק מדובר בדוגמאות בלתי ממצות), די בה כשלעצמה כדי להקים תשתית מספקת לחששות שהתעוררו בקרב המבקשים בדבר ניגודי עניינים מצד הנהלת אשכולות, אף שהם הגורמים האמונים על טובת אשכולות ועל מימוש מטרותיה.

99. ודוק - ענייננו בחברה אשר כל מהותה וטובתה הינו ייצוג האמנים המבצעים בכל הנוגע לגביית כספי התמלוגים המגיעים להם, הן על פי דין והן על פי מסמכי ההתאגדות שלה עצמה. במצב דברים זה ברי, כי טובתה של החברה (שנועדה אך לשמש כנאמן לגביית הכספים וחלוקתם) נגזר, בין היתר, מן האופן בו היא פועלת על מנת להשיא את רווחתם של מוטביה - האמנים המבצעים - ואם חלילה מי מן העומדים בראשה חותר תחת מטרה זו, הרי שעל אשכולות למצות עמו את הדין.

ד. פניות המבקשים להנהלת אשכולות עובר להגשת בקשה זו והמסמכים הנדרשים

1.1. פניותיה הראשונות של שח"ם ותגובתה המקוממת של הנהלת אשכולות

100. על רקע מכלול האירועים והעובדות המתוארים לעיל, וכאמור נוכח פניות אמנים מבצעים שהחלו זורמות אל שח"ם, אשר נסבו בעיקרן על העדר שקיפות, שגיאות בחישוב התמלוגים המגיעים להם, וחוסר במתן נתונים פיננסיים הולמים מצד הנהלת אשכולות ביחס להתנהלותה של אשכולות ולאופן בו היא גובה, מנהלת ומחלקת את כספי התמלוגים עליהם היא מופקדת, ביום 17.7.2018 פנתה שח"ם, בשם חבריה, אל מר גורליצקי ואל חברי ועדת הביקורת של אשכולות, בדרישה לקבלת מידע, נתונים ומסמכים.

העתק פניית שח"ם להנהלת אשכולות מיום 17.7.2018, מצ"ב **כנספח 27**.

101. לאחר דין ודברים עם מר גורליצקי, סוכם בין הצדדים על קיום פגישה להידברות בעניין, אשר תוכננה להתקיים בתחילת חודש אוגוסט 2018. דא עקא, ביום 19.7.2018 החליטה הנהלת אשכולות במהלך חד צדדי להקפיא את הזימונים לפגישה שנקבעה, ובהמשך החליטה גם לבטלה.

102. חלף מתן מענה ענייני לסוגיות החמורות שהובאו לפתחה, וממילא בלא לספק נתונים ומידע כפי שהתבקש ממנה, בשלב זה החלה הנהלת אשכולות "לעלות להתקפה", וכנהוג במקומותינו למרבה הצער - במקום להשיב לגופו של עניין התיימרה הנהלת אשכולות "להשיב" לגופו של אדם, ולתקוף באופן אישי, אגרסיבי ובלתי ענייני את העומדים בראש שח"ם.

103. חמור מכך, בניסיון שקוף להציב "משקל נגד" לטענות שהופנו כלפיה, הנהלת אשכולות החליטה על הפסקת העברת כספי התמיכה החודשיים המועברים מזה שנים רבות מאשכולות לשח"ם, מכוח החלטת האסיפה הכללית של אשכולות. החלטה זו, הנובעת מטעמי נקמנות מובהקים ואשר חוקיותה מוטלת בספק וקיים ספק רב אם אושרה בהחלטת האורגנים הדרושים לכך, מהווה נדבך נוסף התומך בטענות המבקשים ומאשש אותן.

104. ברם, גם בכך לא סגי. בניסיון עקר נוסף להלך אימים על אלו הדורשים ממנה לפעול בשקיפות, התיימרה הנהלת אשכולות לטעון - הפעם באמצעות באי-כוחה, ובבחינת "ההגנה הטובה ביותר היא התקפה" - כי על שח"ם להעביר לאשכולות דין וחשבון באשר לשימוש שעשתה בכספי התמיכה שהתקבלו מאשכולות בשנים האחרונות; כי על העומדים בראש שח"ם לחדול מן הניסיונות להביא לשקיפות בפעילות אשכולות; וכי ככל שלא יחדלו מניסיונות אלו תראה בהם אשכולות כאחראים באופן אישי ל"נזקים" שנגרמו כביכול לאשכולות כתוצאה ממעשיהם.

חליפת מכתבים בין שח"ם לאשכולות מיום 19.7.2018, 29.7.2018, 6.8.2018 ו-13.8.2018, מצ"ב **כנספח 28**.

מכתב באי-כוח אשכולות מיום 8.10.2018 והתשובה לו מיום 14.10.2018, מצ"ב **כנספח 29**.

105. גם בשלב זה, וחרף ההתנהלות הדורסנית והמאיימת מצד הנהלת אשכולות, היו המבקשים נכונים לקיים שיג ושיח עם הנהלת אשכולות בניסיון לשרת את מטרות האמנים המבצעים ולהשיא את טובתם.

106. בעקבות פנייה של אחראי תחום הרגולציה באשכולות, מר זליג רבינוביץ, אל הנהלת שח"ם, התקיימו בין הצדדים ניסיונות הידברות, אך אלה העלו חרס, שכן הנהלת אשכולות לא ניאותה להיענות לאף לא אחת מן הדרישות שהופנו אליה, ודומה היה כי כל מטרתה הינה לנסות ולהתיש את הפונים ו"למשוך זמן".

2. פנייתם המוקדמת של המבקשים לפי סעיף 194 לחוק החברות והמסמכים הנדרשים

107. במצב דברים זה, ובהתאם לזכותם על פי דין מתוקף תפקידם ומעמדם באשכולות, ביום 6.3.2019 פנו המבקשים - בעלי מניות ובעלי תפקידים באשכולות - באמצעות באי-כוחם למר גורליצקי, מתוקף תפקידו כיושב ראש דירקטוריון אשכולות, בפניה מוקדמת בהתאם לסעיף 194 לחוק החברות.

העתק הפניה המוקדמת לפי סעיף 194 לחוק החברות, מצ"ב **כנספח 30**.

108. המבקשים שטחו בפני מר גורליצקי את עניינה של פנייתם ואת התשתית הראייתית הראשונית המבססת אותה. בתמצית, הובאו בפנייה זו דוגמאות (בלתי ממצות) להתנהלותם הפסולה של מנהלי אשכולות, המתנהלים תוך הפרת חובות משטר תאגידי תקין, ואשר מעלים חשש לניגודי עניינים ולניהול כושל החוטא לטובת של אשכולות ולטובת מוטביה. בהתאם, ביקשו המבקשים לקבל מסמכים על מנת לבחון את האפשרות למצות את זכויותיה של אשכולות כנגד מי שידם היתה (ועודנה) במעל.

109. זוהי רשימת המידע והמסמכים שהתבקשו בפניית המבקשים, ואלה הם המסמכים המבוקשים גם בגדרו של ההליך דנן (לעיל ולהלן): "**המסמכים הנדרשים**":

109.1. העתק מן הפרוטוקולים של ישיבות הנהלת אשכולות שהתקיימו בשבע השנים האחרונות, בכל הנוגע לדיונים שהתקיימו בגוף זה ביחס לקבלת כספי תמלוגים מגופי השידור, אופן חישוב חלוקתם, והקצאתם בפועל לאמנים המבצעים השונים;

109.2. העתק מן הפרוטוקולים של ישיבות דירקטוריון אשכולות שהתקיימו בשבע השנים האחרונות (לרבות ועדות המשנה של הדירקטוריון כוועדת הביקורת וועדת התמלוגים), בכל הנוגע לדיונים שהתקיימו בגופים אלו ביחס לקבלת כספי תמלוגים מגופי השידור, אופן חישוב חלוקתם, והקצאתם בפועל לאמנים המבצעים השונים (לרבות העתק מן הזימונים המקוריים שנשלחו לכינוס הישיבות כאמור בצירוף מסמכי סדר היום);

109.3. העתק מן הפרוטוקולים של ישיבות האסיפה הכללית של אשכולות שהתקיימו בשבע השנים האחרונות (לרבות העתק מן הזימונים המקוריים שנשלחו לכינוס הישיבות כאמור בצירוף מסמכי סדר היום);

109.4. העתק מן הדו"חות הכספיים המבוקרים של אשכולות ושל כל תאגיד הקשור באשכולות בשבע השנים האחרונות, ובכלל זה גם העתק מכל מסמך המפרט את כספי התמלוגים שגבתה אשכולות ואופן חלוקתם;

109.5. העתק של נהלי אשכולות (ככל שקיימים) בדבר השקעת וחלוקת כספים המתקבלים אצלה, וכן אישור נהלים אלה בידי הגורמים המוסמכים לכך באשכולות תוך פירוט זהותם. בפרט - העתק ממפתח אופן חלוקת התמלוגים ונהלי אשכולות באשר לאופן חישוב רף הזכאות של כל אמן מבצע;

- 109.6. העתק של מחירונים לגבייה של כספי תמלוגים, כפי שאושרו בישיבות הדירקטוריון ובישיבות האסיפה כללית, וזאת בשבע השנים האחרונות, לרבות העתקי הסכמים שנערכו בהקשר זה עם גופי השידור השונים והגורמים המשלמים הנוספים ;
- 109.7. העתק מדיווחים שביצעה אשכולות ביחס לאישור עסקאות והתקשרויות עם בעלי עניין, לרבות לעניין העסקת קרובים ומקורבים של חברי הנהלת אשכולות, דירקטוריון אשכולות ונושאי משרה בכירים נוספים ככל שישנם ;
- 109.8. העתקי דוגמאות לדיווחים עיתיים ששולחת אשכולות לאמנים המבצעים מעת לעת, ביחס לכספי התמלוגים המשולמים להם ואופן חישובם ;
- 109.9. העתק מכלל המסמכים המעידים על העברת כספים בין אשכולות לבין הקרן לעזרה הדדית, ואשר יש בהם כדי ללמד על: (א) נהלי חלוקת הכספים בקרן ; (ב) הכספים שהעבירה אשכולות לקרן ; (ג) החלטות שהתקבלו בקרן ו/או באשכולות בדבר העברות הכספים כאמור ;
- 109.10. העתק מכלל המסמכים המעידים על העברת כספים בין אשכולות לבין אמנים נזקקים שלא דרך הקרן לעזרה הדדית, ואשר יש בהם כדי ללמד על: (א) נהלי חלוקת הכספים לאמנים נזקקים ; (ב) הכספים שהעבירה אשכולות לאמנים נזקקים ; (ג) החלטות שהתקבלו באשכולות בדבר העברות הכספים לאמנים נזקקים ;
- 109.11. תזכיר חברה ותקנון מעודכנים של אשכולות, בתוספת תיעוד הדיווח לרשם החברות על אודות תיקונם, ככל שנעשה כזה ;
- 109.12. העתקי החלטות שהתקבלו באורגני אשכולות ביחס לשימוש שנעשה בכספים שנצברו אצל אשכולות, וכן מצב עדכני של הקרן בה מתנהלים הכספים שאותם אוספת אשכולות טרם החלוקה לאמנים המבצעים, כמו גם לאחר החלוקה ("הקרן להשקעות") ;
- 109.13. פירוט הפעולות אותן נקטה אשכולות על מנת לאתר אמנים מבצעים אשר כספי התמלוגים שלהם מצויים בנאמנות ולא חולקו, ותיעוד בדבר ביצוען של פעולות אלו, וכן מצב עדכני של הקרן בה מוחזקים כספי האמנים המבצעים אשר לא אותרו כאמור ;
- 109.14. פירוט שכר בעלי התפקידים באשכולות, לרבות חברי ההנהלה והדירקטוריון, תוך פירוט ותמיכה באסמכתאות מתאימות של הליך אישור השכר האמור ואופן קביעתו.
110. פנייה זו, כפי הנראה, הגדישה את הסאה עבור הנהלת אשכולות, וביום 31.3.2019 התקבלה אצל באי-כוח המבקשים מענה לפנייתם.
- המדובר היה במכתב הרווי טענות סרק מופרכות, שעיקרו השתלחות בשח"ם ובעומדים בראשה, תוך הפרחת איומים מרומזים וישירים כלפיהם. תשובתה של הנהלת אשכולות התיימרה להתעלם כליל מן העובדה ששח"ם שימשה במשך שנים כמעין חותמת על "כשרותה" של אשכולות, בין היתר באמצעות נוכחות נציגיה של שח"ם בוועדת התמלוגים ובוועדת הביקורת של אשכולות. ואולם, מש"העזה" שח"ם להעלות שאלות ובקשות מידע נוכח פניות שהתקבלו אצלה, סגרה בפניה הנהלת אשכולות את הדלת, וראתה בכך משום מה כמעין "כפיות טובה".
111. לגופו של עניין, לא ניתן היה לראות במכתב זה של הנהלת אשכולות משום "מענה" למבקשים, כנדרש על-פי סעיפים 195 ו-196 לחוק החברות, שכן ה"מענה" לא התייחס להחלטה או לפעול כלשהי שננקטה מטעמה של אשכולות ; ה"מענה" לא ציין את זהות הגורמים באשכולות שקיבלו החלטה כלשהי ולא נקבע בשמותיהם ; וה"מענה" אף התיימר להתעלם מסוגית העניין האישי שיש למשתתפים או לנושאי

משרה באשכולות בהחלטה כאמור. עיקר הוא שלא היה בתשובה זו משום מענה לטענות החמורות שהובאו לפתחה של הנהלת אשכולות.

העתק המענה מטעם הנהלת אשכולות מיום 31.3.2019, מצ"ב **כנספח 31**.

112. בימים 28.4.2019 ו-29.4.2019 נשלחו להנהלת אשכולות מכתבי תשובה מטעם המבקשים ומטעם שח"ם (בהתאמה), אשר התייחסה בנפרד לטענות הסרק שהופנו נגדה לרבות בקשר עם הפסקת כספי התמיכה. במסגרת תשובתם שבו והציעו המבקשים להנהלת אשכולות לקיים הידברות נוספת, באמצעות באי-כוח הצדדים, בטרם פנייה לערכאות, ובלבד שזו תעשה בצורה עניינית ויעילה, ותתקיים ללא "סחבת" נוספת בתוך פרק זמן קצר. כך נכתב להנהלת אשכולות:

"למען הסדר הטוב, נבהיר כי מרשינו יאותו לקיום הידברות נוספת בטרם מיצוי זכויותיהם בערכאות, ובלבד שזו תהיה עניינית ויעילה ותתקיים בתוך פרק זמן קצר ככל הניתן.

ככל שאכן רצונה של מרשתכם בכך, הנכם מוזמנים לתאם עם הח"מ פגישה של נציגי הצדדים ובאי-כוחם בעניין זה, והנכם אף מתבקשים להביא לידיעת מרשיכם, כי יימנעו מפנייה ישירה אל מרשינו, בניסיון לקיים את ההידברות שלא דרך הח"מ כבאי כוחם."

העתק תשובת המבקשים מיום 28.4.2019 ותשובת שח"ם מיום 29.4.2019, מצ"ב **כנספחים 32 ו-33**.

113. בחלוף כחודש וחצי התקבלה תגובת אשכולות, ובמסגרתה שבה ובחרה הנהלת אשכולות להטיל רפשי אישי במרכז פעילות שח"ם (המבקש 3), חלף מתן תשובות והתייחסות לגופו של עניין. הנהלת אשכולות אף הלינה על כך שההידברות שהציעו המבקשים הוצעה תוך מתן "תנאים מוקדמים" ו"תכתיבים" (כלשונה) ועל כן גם נמנעה מלקדם את הצעת המבקשים ולמעשה דחתה אותה.

114. משכל ניסיונותיהם המוקדמים של המבקשים לפנות אל הנהלת אשכולות ולקבל ממנה מידע ומסמכים באשר לדרך הילוכה - עלו בתוהו, לא נותרה בידי המבקשים כל ברירה זולת הגשת הליך מקדמי זה.

ה. המסגרת המשפטית המבססת את זכאותם של המבקשים לקבלת המסמכים הנדרשים

ה.1. הגשת בקשה לפי סעיף 198א לחוק החברות - המסגרת הנורמטיבית

115. סעיף 198א לחוק החברות מאפשר למי שרשאי להגיש תביעה נגזרת לקבל, עוד בטרם הגשת הבקשה לאישור התביעה, מסמכים הנוגעים להליך אישור התביעה הנגזרת:

"198א. (א) מי שרשאי להגיש תביעה נגזרת לפי סעיף 197, רשאי לבקש מבית המשפט, לפני הגשת הבקשה לאישור התביעה או לאחר הגשתה, כי יורה לחברה לגלות מסמכים הנוגעים להליך אישור התביעה הנגזרת.

(ב) בית המשפט רשאי לאשר בקשה כאמור בסעיף קטן (א) אם שוכנע כי המבקש העמיד תשתית ראיתית ראשונית לגבי קיומם של התנאים לאישור התביעה הנגזרת המנויים בסעיף 198א(א)."

116. הליכי הגילוי והעיון במסמכים טרם הגשת בקשה לאישור תביעה נגזרת מכוחו של סעיף 198א לחוק החברות, נועדו לגשר על פערי המידע שבין המבקשים לבין החברה, ולאפשר הגשת תביעה נגזרת (ראו:

רע"א 3487/16 יפעת נ' בנק לאומי לישראל, פסקה 14 (פורסם בנבו, 6.9.2016) ורע"א 5694 בנק הפועלים נ' אהרונים, פסקה 18 (פורסם בנבו, 7.8.2017).

117. לעניין גילוי המסמכים טרם הגשת הבקשה לאישור תביעה נגזרת קבעה הפסיקה את העיקרון לפיו מגיש בקשת האישור זכאי לגילוי ולעיון במסמכים ספציפיים, עוד בטרם הגשת בקשת האישור. זאת, לאור מאפייניה הייחודיים של הבקשה לאישור תביעה כנגזרת, ובכלל זה נוכח פערי המידע האינהרנטיים הקיימים בין מגיש בקשת האישור לבין המשיבים. ראו בעניין זה דברי כבוד השופט ח' כבוב בתנ"ג 16-01-29936 ברק נ' גזית-גלוב בע"מ, פסקה 37 (פורסם בנבו, 11.8.2016):

"הבקשה שבפני לגילוי ועיון במסמכים טרם אישור הגשת תביעה כנגזרת הוגשה כאמור מכוח סעיף 198 לחוק. מדובר בהליך דיוני מקדמי וראשוני ביותר, אשר מטרתו לאפשר למבקש, בעל המניות, לקבל ולהיחשף למידע שיאפשר לו לבסס תביעתו. זאת, תוך הכרה בפערי הכוחות הקיימים בהליך של תביעה נגזרת, בה על פי רוב המבקש יהיה מצוי בעמדת נחיתות ביחס לחברה בכל הנוגע לנגישות למידע שיכול ויהווה בסיס ראיתי לבקשתו ולהוכחת קיומה של עילת תביעה בשם החברה".

118. כן ראו דברי כבוד השופט ח' כבוב בתנ"ג (ת"א) 38299-07-15 יפעת נ' בנק לאומי לישראל בע"מ, פסקאות 39-40 (פורסם בנבו, 24.3.2016):

"בהליך של תביעה נגזרת מתעצמים פערי המידע בין הצדדים, שכן המבקש מצוי באופן טבעי בעמדה נחותה לעומת החברה והוא בעל נגישות נמוכה למידע הנחוץ לו כדי לבסס את התשתית העובדתית שביסוד בקשתו (ראו רע"א 2903/13 אינטרקולוני השקעות בע"מ נ' שקדי, פסקה 58 לפסקה דינה של כב' המשנה לנשיא נאור (27.8.2014) (להלן: "עניין אינטרקולוני")). פערי מידע אלו עלולים לסכל את הגשתן של תביעות לטובתה של החברה, מצד בעלי מניותיה. לפיכך, תכליתו של ההסדר הייחודי הקבוע בסעיף 198 הינה למתן את פערי המידע המובנים הקיימים בין המבקשים ובין המשיבים בהליך התביעה הנגזרת (ראו הצעת חוק החברות (תיקון מס' 12) (ייעול הממשל התאגידי), התש"ע-2010, ה"ח 574, 566 496 (10.3.2010); ה"פ (מחוזי ת"א) 23126-06-13 מרקעי תקשורת בע"מ נ' גילת רשתות לוויין בע"מ (28.11.2013) (להלן: "עניין מרקעי תקשורת"))."

119. כמובא לעיל, בקשה זו מוגשת נוכח פערי מידע מהותיים שנוצרו כתוצאה מהתנהלותה של הנהלת אשכולות, ולאור הצטברות משמעותית של ראיות ואינדיקציות לפיהן אופן התנהלותה של הנהלת אשכולות חוטא למטרותיה של החברה ופוגע בטובתה - וכנגזרת מכך בטובת האמנים המבצעים, שאשכולות פועלת כנאמן עבורם בכל הנוגע לכספי התגמולים המגיעים להם.

120. מסקנה זו נלמדת ביתר שאת נוכח ניסיונות הנהלת אשכולות להתחמק ממתן דין וחשבון לבעלי מניותיה וסירובה השיטתי להעביר ולגלות מסמכים, אשר לא הייתה צריכה להיות שום מניעה להעבירם למבקשים לו אשכולות היתה מנוהלת כהלכה.

ה. המבקשים עומדים בתנאים להגשת בקשה לגילוי ועיון במסמכים לפי סעיף 198 לחוק החברות

121. כפי שיפורט להלן, בענייננו, המבקשים עומדים בארבעת התנאים שנקבעו בדין לצורך קבלת הסעד המבוקש בבקשה זו של גילוי ועיון במסמכים לפני הגשת בקשה לאישור תביעה נגזרת:

א. המבקשים הינם בעלי מעמד להגיש בקשה לאישור תביעה נגזרת בשם אשכולות, ומשום כך גם רשאים לבקש לעיין במסמכי אשכולות עוד בטרם הגשת הבקשה לאישור;

ב. המבקשים הצביעו על תשתית ראייתית ראשונית (ואף למעלה מכך) המבססת קיומן של עילות תביעה העומדות לאשכולות כנגד נושאי משרה בה, וכי התביעה הפוטנציאלית וניהולה הינן לטובת אשכולות;

ג. המבקשים הראו כי הם פועלים בתום-לב מוחלט;

ד. המבקשים הוכיחו כי המסמכים הנדרשים רלוונטיים לבקשה הפוטנציאלית לאישור התביעה הנגזרת, וכי הם עומדים ביתר התנאים שנקבעו בדין הכללי לגילוי ועיון במסמכים.

122. ראו בעניין זה רע"א 8798/18 קרן טוליפ קפיטל נ' טבע תעשיות פרמצבטיות בע"מ (פורסם בנבו, 22.5.2019), אשר ניתן בשבועות האחרונים:

"על המבקש צו לגילוי מסמכים מכוח סעיף 198 לחוק, להוכיח שלושה תנאים מצטברים: (1) כי המסמכים המבוקשים רלוונטיים לבקשה לאישור התביעה הנגזרת (סעיף 198א(א) לחוק); (2) כי קיימת תשתית ראייתית לכך שהתביעה וניהולה הן לטובת החברה; (3) ולכך שהמבקש אינו פועל בחוסר תום לב (סעיף 198א(א) לחוק). בפסיקה נקבע עוד כי המגבלות החלות בדין הכללי על בקשות לגילוי מסמכים יחולו אף על בקשה מכוח סעיף 198 לחוק (ראו: רע"א 2903/13 אינטרקולוני השקעות בע"מ נ' שקדי, בפסקה 60 לפסק דינה של המשנה לנשיא (כתארה אז) מ' נאור (27.8.2014); רע"א 6122/14 בנק הפועלים בע"מ נ' נשר, פסקה 5 (6.5.2015); עניין יפעת, פסקה 15; עניין שוחט, פסקה 8)".

ביחס לתנאים הכלליים לעניין אופיים של הליכי גילוי ועיון במסמכים ראו רע"א 3389/12 פלוני נ' בנק הפועלים בע"מ (פורסם בנבו, 5.8.2012).

ה. 1.2. המבקשים בעלי מעמד להגיש בקשה לגילוי ועיון במסמכים בהתאם לסעיף 198 לחוק החברות

123. סעיף 194 לחוק החברות, הדן בתנאים המוקדמים להגשת תביעה נגזרת, קובע כך:

"(א) כל בעל מניה וכל דירקטור בחברה (בפרק זה - תובע) רשאים להגיש תביעה נגזרת אם התקיימו הוראות סימן זה.

(ב) המעוניין להגיש תביעה נגזרת יפנה לחברה בכתב וידרוש ממנה כי תמצה את זכויותיה בדרך של הגשת תובענה (בפרק זה - דרישה).

(ג) דרישה תופנה ליושב ראש דירקטוריון החברה, ויפורטו בה העובדות היוצרות את עילת התביעה והנימוקים להגשתה."

124. בעניינינו, המבקשים הינם בעלי מניות ובעלי תפקידים בוועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות, ולפיכך הם רשאים להגיש בשמה של אשכולות תביעה נגזרת. משכך רשאים המבקשים גם לבקש, לפני הגשת הבקשה לאישור התביעה הנגזרת, כי בית המשפט הנכבד יורה לאשכולות לגלות מסמכים הנוגעים להליך אישור התביעה הנגזרת.

125. נזכיר כי המבקשים 2 ו-4-10 הם בעלי מניות באשכולות, ומן הבולטים והמובילים שבאמני ישראל.

עם רשימת המבקשים נמנים אמנים שלצד כישרונם אף ידועים במחויבותם ופעילותם החברתית והציבורית, אשר חתומים על מאבקים חשובים שהובילו אף לשינויי חקיקה לטובת ציבור האמנים. במובן זה משמשים המבקשים בבקשה זו פה וידיים כנציגים עבור ציבור האמנים המבצעים בכללותו, והם אינם מבקשים דבר לעצמם בגדרו של הליך זה, לרבות לא כל טובת הנאה כספית או אחרת (בניגוד לנהוג במחוזותינו בהליכים ייצוגיים וגזרים סטנדרטיים).

126. המבקשים 2-4 מכהנים בוועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.

נוכח תפקידם באשכולות, מעמדם של משיבים אלה בהליך זה מבוסס על העובדה כי נמנעת מהם באופן שיטתי גישה למידע של אשכולות הדרוש להם לצורך ביצוע תפקידם, כך שתפקידם רוקן מתוכן הלכה למעשה. נזכיר, למשל, כי מאז תום שנת 2017 נמנעת הנהלת אשכולות מלכנס את ועדת התמלוגים, ועוד לפני כן נמנעה היא מלצייד את הוועדה במידע הדרוש לחבריה לצורך ביצוע תפקידם תוך שהיא אף מתיימרת להציג החלטות שהתקבלו על-ידי הנהלת אשכולות ככאלו שכביכול זכו לאישורה של ועדת התמלוגים. גם מבקשים אלה אינם דורשים דבר לעצמם בגדרו של הליך זה, לרבות לא כל טובת הנאה כספית או אחרת (בניגוד לנהוג בהליכים ייצוגיים וגזרים מקובלים).

127. המבקשת 1 - עמותת שח"ם - נמנית עם רשימת המבקשים נוכח העובדה כי היא איגוד מקצועי של אלפי שחקנים, שהם חלק מקבוצת האמנים המבצעים שאשכולות היא הנאמן עבורם בכל הנוגע לכספי התמלוגים. שח"ם אף היא שמה לעצמה מטרה לשמש קול לאותם אמנים אשר אינם בעלי הידע או המשאבים להופיע בעצמם בהליך מעין זה.

128. כמתואר בפרק ד' לעיל, המבקשים פנו בפנייה מוקדמת למר גורליצקי, יושב ראש דירקטוריון אשכולות, טרם הגשת בקשה זו, ואולם נדחו ללא מתן מענה של ממש.

ה.2.2. המבקשים הצביעו על תשתית ראייתית ראשונית (ואף למעלה מכך) לקיומה של עילת תביעה העומדת לאשכולות, אשר צפויה לשרת את טובתה

ה.1.2.2. על הנטל המוטל על המבקשים בהקשר זה

129. תנאי מרכזי הקבוע בחוק החברות לצורך היעדרות לבקשה לגילוי ועיון במסמכים המוגשת מכוח סעיף 198 לחוק החברות, הינו כי המבקש את גילוי המסמכים העמיד **תשתית ראייתית ראשונית** באשר לקיומם של התנאים המהותיים לאישור התביעה הנגזרת, הקבועים בסעיף 198(א) לחוק, קרי - כי לחברה עילת תביעה לכאורה, וכי התביעה וניהולה הן לטובת החברה.

130. נוכח פערי המידע המשמעותיים אצל מבקשי מסמכים בנסיבות העניין - קל וחומר בענייננו, קבע הדין וכך פירשה זו הפסיקה, כי הנטל המוטל על מבקש המסמכים בשלב המקדמי הינו **נטל נמוך יחסית וראשוני בלבד**, וזאת בעיקר נוכח הבעיה של העדר נגישות למידע המלא. לפיכך לצורך קבלת המסמכים על המבקשים להראות, הלכה למעשה, כי אין מדובר בבקשת סרק ולצורך כך עליהם להעמיד תשתית ראייתית המצויה "ברף הנמוך" של דרישות ההוכחה.

131. על מהותו של הנטל הנמוך האמור עמדה למשל כבוד השופטת ד' קרת-מאיר בתנ"ג 53957-05-13 לנואל נ' בנק הפועלים בע"מ (פורסם בנבו, 3.2.2014):

"האם עמד המבקש בנטל בדבר תשתית ראייתית ראשונית"

- מהותו של הנטל במסגרת בקשה לפי סעיף 198 א'.

מקובלת עלי העמדה העקרונית של המבקש כי בשלב זה של הדיון הנטל המוטל עליו

הינו ראשוני בלבד... מדובר בנטל ראשוני בלבד אשר נועד למנוע בקשות סרק."

132. אכן, נטל השכנוע הנדרש מהמבקש גילוי ועיון במסמכים לקראת הגשת תובענה נגזרת, מכוח הוראות סעיף 198א לחוק החברות, הינו **מופחת ביחס לנטל הדרוש לאישור הבקשה הנגזרת גופה**. ראו גם החלטת כבוד השופטת ד' קרת-מאיר בתנ"ג 12-01-17030 שקדי נ' אינטרקולוני השקעות בע"מ (פורסם בנבו, 19.3.2010):

"יש לזכור כי הבקשה לגילוי המסמכים מתבקשת במסגרת סעיף 198 א'.

מנוסח הסעיף עולה כי קיים שוני בין מידת השכנוע של בית המשפט בהיעתרו לבקשה

זו, לבין מידת השכנוע של בית המשפט כאשר יאשר הגשתה של תביעה נגזרת."

133. דברים אלה אומצו גם על-ידי בית המשפט העליון ברע"א 2903/13 אינטרקולוני השקעות בע"מ נ' שקדי, פסקה 64 (פורסם בנבו, 27.8.2014). שם נקבע כי לצורך בדיקה מבוססת יותר האם להגיש תביעה נגזרת שנראה על פניה שיש מקום להגשה, זכאי המבקש לעיון במסמכים:

"בהקשר זה לא למוותר לציין כי התשתית הראייתית הדרושה לצורך הוצאת צו גילוי

מסמכים מצויה ברף הנמוך, בהיותה "ראשונית"; זאת בהבדל מעצם אישור הגשת

התביעה הנגזרת עצמה, אשר כפוף לשיקול-דעתו של בית המשפט ולמבחנים

הקבועים בסעיף 198 בחוק החברות (ראו, לעניין זה: תנ"ג (מחוזי ת"א) - 51165-05

13 ירח עיצובים ושירותי ניהול בע"מ נ' עילדב השקעות בע"מ, [פורסם בנבו] פסקה

4(א) וההפניות שם (27.3.2014); עניין וידר, פסקות 44-50)".

134. משהצטיידנו בכלים אלו, נפנה לראות כי במקרה דנן עלה בידי המבקשים להצביע על תשתית ראייתית ראשונית (ואף למעלה מכך) בדבר עילות תביעה העומדות לאשכולות כנגד מנהליה, אשר ניהולן במסגרת של תביעה נגזרת צפויה לשרת את טובתה של אשכולות.

135. בשל ייחודיות המקרה, נקדים תחילה מספר מילים באשר לתיבה "טובתה של אשכולות".

ה.2.2.2. על "טובת החברה" במקרה דנן

136. ענייננו כאמור בדרישת בעלי מניות ובעלי תפקידים באשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, בקשר עם התנהלות חברי הנהלה ונושאי משרה באשכולות, לרבות בכל הנוגע לאופן חישוב ותשלום התמלוגים המגיעים לאמנים המבצעים על-ידי אשכולות ולהקצאת וניתוב יתרות הכספים המצויים בידי אשכולות, ולרבות בכל הנוגע לחשדות העולים להתנהלות לא תקינה מטעם מי מן הנוגעים בדבר.

137. ודוק - ענייננו בחברה אשר כל מהותה וטובתה הינו ייצוג האמנים המבצעים בכל הנוגע לגביית כספי התמלוגים המגיעים להם, הן על פי דין והן על פי מסמכי ההתאגדות שלה עצמה. במצב דברים זה ברי, כי טובתה של אשכולות (שנועדה אך לשמש כמעין "צינור" לגביית הכספים וחלוקתם) נגזר, בין היתר, מן האופן בו היא פועלת על מנת להשיא את רווחתם של מוטביה - האמנים המבצעים - ואם חלילה מי מן העומדים בראשה חותר תחת מטרה זו, הרי שעל אשכולות למצות עמו את הדיון.

138. אלא שלמרבה הצער, אותם אלה הפועלים תוך הפרת חובותיהם, הם אלה אשר אוחזים ב"הגה הספינה", ומכאן החשש המובנה והמוצדק של המבקשים לפגיעה בטובתם ובטובת אשכולות.

139. נוכח אופייה הייחודי של אשכולות, טובת החברה אינה אפוא השאת רווחיה, אלא נודעת לשם קידום זכויותיהם של האמנים המבצעים, בכל הנוגע לקבלת תמלוג ראוי עבור פועלם. לפיכך, כאשר נבחן הנזק הנטען שנגרם לחברה והאינטרס המוצדק שלה בהטבת נזק זה, מכוחו ניתן להגיש תביעה נגזרת, הרי שאין מדובר בנזק כלכלי במובן ה"קלאסי", כך שפעילות נושאי משרה בחברה, למשל, מנעה קבלתו של רווח מסוים לקופת החברה - אלא מדובר בכשלים אשר עשויים להיגרם למערך גביית וחלוקת כספי התמלוגים של האמנים המבצעים בכללותו, עליו אמונה אשכולות מתוקף תפקידה כארגון היציג וכנאמן על הכספים.

140. זאת ואף זאת. נוכח מעמדה ותפקידה של אשכולות, העולה בין היתר מהוראות חוק זכויות מבצעים, ממנו נובעות חובות נאמנות נרחבות, פגיעה בחברה משמעה פגיעה ביכולת הביצוע שלה את תפקידה הסטוטורי כנאמן. חשיפתה של אשכולות לתביעה פוטנציאלית מצד גורמים שלישיים (הנהנים בנאמנות) אף היא בבחינת עילת תביעה העומדת לה כנגד מנהליה, אשר פגעו בטובתה.

141. הנה, במקרה דנא, המבקשים שהינם בעלי מניות ובעלי תפקידים באשכולות, רשאים יהיו להגיש בשמה של אשכולות תביעה נגזרת, שכן מבוקש יהיה להגיש כנגד נושאי המשרה באשכולות, בגין נזק נטען כאמור שנגרם לאשכולות ולטובת אשכולות, ובעקיפין לציבור מוטביה.

142. בנסיבות אלה, ברי שהתביעה הנגזרת אשר המבקשים - בעלי המניות באשכולות - שוקלים את הגשתה, תוגש למען טובת החברה ולא למען טובתם האישית של המבקשים, וכדי להגשים את זכויות החברה לטובתה ולמען האמנים אשר היא אמונה על טובתם (ראו: ע"א 2967/95 מגן וקשת בע"מ נ' טמפו תעשיות בירה בע"מ פ"ד נא(2) 312, 324 (1997); כן ראו: יוסף גרוס חוק החברות 377 (מהדורה חמישית מורחבת, 2016)).

ה.3.2.2. עילות התביעה העומדות לכאורה לאשכולות והתשתית הראייתית הראשונית המבססת אותן

143. על יסוד האמור עד כה, נראה כי לאשכולות עומדות לכאורה מספר עילות תביעה כנגד גורמים בהנהלתה, ומשום כך נדרשת התערבותו של בית המשפט הנכבד, על מנת שיוורה לאשכולות על העברת כל המסמכים הנדרשים לידי המבקשים, המעוניינים לפעול לטובת אשכולות באופן אובייקטיבי ומקצועי.

144. להלן נפרוט את העילות הלכאוריות העומדות לאשכולות בנסיבות העניין.

א. אחריות אישית של הנהלת אשכולות להפרת דיני הנאמנות וסטייה ממטרות החברה

145. כאמור, הגדרתה של אשכולות כארגון יציג ותאגיד לניהול משותף משמעותה הכרה באופייה הציבורי בגביית וחלוקת התמלוגים, וביחסי הנאמנות של אשכולות כלפי המבצעים, שאת תמלוגיהם היא גובה ומחלקת.

146. יפים לעניין זה דבריה של כבוד השופטת ד' ברק-ארז בע"א 5365/11 אקו"ם בע"מ-אגודת קומפוזיטורים נ' emi music publishing ltd (פורסם בנבו, 3.9.2013) (להלן: "עניין אקו"ם"), לפיהם, חרף העובדה שאקו"ם אינה רשומה כחברה ציבורית, בשל שבפעילותה של אקו"ם מנהלת היא משאב בעל היבטים ציבוריים הרי שזה מקנה לה ממד ציבורי:

"אכן, אקו"ם איננה חברה ציבורית, אך מן הבחינה המהותית היא מנהלת משאב שיש לו היבטים ציבוריים מובהקים. מנקודת מבטו של ציבור היוצרים מספקת אקו"ם שירות חיוני, שבלעדיו יתקשו להפיק תועלת כלכלית מיצירותיהם. במובנים רבים, אלה הם פני הדברים גם מנקודת מבטו של הציבור הרחב:

היצירות המוגנות שייכות ליוצרים (ולמי שרכשו בהן זכויות), אך נודעת חשיבות לכך שהשימוש בהן ייעשה באופן שייטיב גם עם הציבור כולו.

[...] ההיבט הציבורי בפעילותה של אקו"ם נובע גם מכך שהמוצר אותו היא מספקת איננו, למעשה, היצירות המוסיקליות עצמן, אלא מנגנון הניהול המשותף – אשר מקל על (ובמידה רבה מאפשר את) השמעתן הפומבית של אותן יצירות, ומהווה לפיכך מוצר בעל חשיבות ציבורית מובהקת".

147. בנוסף, מאפייניו של ארגון יציג לפי חוק זכויות מבצעים, מאפייניו של תאגיד ניהול משותף, העובדה כי אשכולות אמונה על פי דין גם על כספי התמלוגים של מי שאינם חבריה, וכן כתבי העברת הזכויות עליהם דורשת אשכולות מחבריה לחתום (וספק אם הדבר נדרש על פי דין) לשם תפקידה בניהול זכויות המבצעים, ובפרט לעניין התמלוגים - תואמים כולם למאפייני נאמן על פי חוק הנאמנות. נבהיר.

148. בהתאם לסעיף 1 לחוק הנאמנות "נאמנות היא זיקה לנכס שעל פיה חייב נאמן להחזיק או לפעול בו לטובת נהנה או למטרה אחרת", אשר "נוצרת על פי חוק, על פי חוזה עם נאמן או על פי כתב הקדש".

149. בהתאמה, אשכולות הינה נאמן מכוח חוק זכויות מבצעים, לפיו למעשה ביססה מעמדה כארגון האמון על גביית וחלוקת התמלוגים של האמנים המבצעים.

150. בהקשר דומה נקבע לאחרונה בת"א (ת"א) 17997-05-17 תל"י - חברת התמלוגים של יוצרי הקולנוע והטלוויזיה בישראל בע"מ נ' אקו"ם, אגודת קומפוזיטורים, מחברים, ומו"לים למוסיקה בישראל בע"מ (פורסם בנבו, 12.2.2018) (להלן: "עניין תל"י נ' אקו"ם"), כי אקו"ם, כתאגיד המייצג את מרבית בעלי זכויות היוצרים, היא נאמן על כספי הגמול אותם מקבלת מכוח פקודת זכויות יוצרים.

151. זאת ועוד, בבר"ע (חי') 1546/07 הועדה המקומית לתכנון ולבניה "גליל מרכזי" נ' סלים נסבואני (פורסם בנבו, 16.12.2012) נידונה סוגיית נאמנות סטטוטורית, שם נקבע כי זו נוצרת מכוח גביית כספים למטרה מיוחדת הקבועה בחוק, כדלקמן:

"מקום בו נגבה מאזרחי המדינה כסף למטרה פלוגית, ראוי שכספם ישמש לאותה מטרה, ולא ישמש למטרות אחרות, ומקובלת עלי בעניין זה הקונסטרוקציה של יחסי נאמנות. משנגבה הכסף על ידי המבקשת למטרה המיוחדת שנקבעה בחוק, הרי נוצרה נאמנות סטטוטורית, המטילה על המבקשת חובה להבטיח שהכסף שנגבה ישמש אך ורק למטרה לשמה נגבה. עשיית שימוש בכסף למטרה שלא לשמה נגבה, היא בבחינת הפרת חובת הנאמנות המוטלת על המבקשת".

152. כמו כן, נוכח כתבי העברת הזכויות עליהם חתומים החברים בארגון, דומה כי נרקמה נאמנות מכוח חוזה אשר המחזיק בו הינו הנהנה של אשכולות. כך גם, בעניין אקו"ם שצוין לעיל, נקבע כי לאור הסכם העברת הזכויות שבין תל"י לחבריה, ניתן להסיק כי תל"י פועלת כנאמן עבורם:

"נקבע במפורש בסעיף 2.2 להסכם הנ"ל כי לתל"י הזכות לגבות את חלקו של היוצר בגמול הקלטת הריקה – בזו הלשון: "היוצר מעביר בזאת לתל"י למשך תקופת הסכם זה את הזכות לגבות את חלק היוצר בגמול היוצרים, מכל רשות ממשלתית ו/או תאגיד ו/או גוף אחר" מכאן, ניתן להסיק כי תל"י פועלת כנאמן

עבור חברה, לגביית תמלוגים בגין זכויות יוצרים של חברה, לרבות זכויות בקלטת הריקה".

153. יתרה מכך, אשכולות אף מעידה על עצמה כי הינה נאמן של חברה. כך, בסעיף 2 לתזכיר ההתאגדות של החברה מיום 2.12.1984, מתוארות מטרותיה של החברה, בין היתר:

"לנהל עסק של חברה לנאמנות על כל ענפיו, לקבל על עצמה כל תפקיד של נאמן, מנהל עזבון ומוציא לפועל של צוואה, מנהל, מורשה, בא כוח, ממלא מקום, גזבר וכל תפקיד אחר של נאמנות או אמן, ולמלא ולבצע את כל החובות והפעולות הכרוכות בכך, ובדרך ככל לעסוק בעל עסקי נאמנות וסוכנות, בין ללא תמורה ובין באופן אחר".

154. כמו גם, בחוות דעת מטעם עורכי דינה של אשכולות מיום 2.12.1986 (עוד בשמה הקודם כחברת תמלוגים לאמני ישראל בע"מ), נאמר כהאי לישנא:

"עולה אם כן שהחברה מעצם הגדרתה ומעצם האילוצים אשר תוארו נועדה להיות גוף ללא כל כוונת רווח המקבל כספים עבור ולמען אמני ישראל, ומעבירים לידיהם, ולאור זאת אנו מציינים כי אין כל מניעה לגרוס כי החברה הינה חברת נאמנות".

העתק חוות הדעת מיום 2.12.1986, מצ"ב לבקשה זו ומסומן כנספח 34.

155. בדומה, גם במכתבים שיצאו תחת ידי באי-כוחה של אשכולות, הודתה אשכולות כי הינה חברה לנאמנות (ראה נספח 8 לעיל, סעיף 36).

156. דהיינו, מן האמור לעיל עולה כי אשכולות - הן מתוקף היותה ארגון יציג על פי חוק זכויות מבצעים אשר גובה ומחלקת את כספי התמלוגים של כלל האמנים המבצעים, הן על פי דין (סעיף 3אג) לחוק זכויות מבצעים), הן על פי כתבי העברת הזכויות עליהם החתימה אשכולות את חברה, והן על פי הצהרתיה שלה עצמה וחוות דעת מטעם באי כוחה - כפופה לחובות מכוח חוק הנאמנות, כלפי המבצעים ובעלי זכויות המבצעים בישראל.

157. דא עקא, כפי שתואר לעיל, הנהלת אשכולות אינה מובילה את החברה כך שתקיים את חובותיה כנאמן כאמור, בין היתר, נוכח צבירתם המשוערת של כספים בשיעורים ניכרים בקופת אשכולות, נוכח אי מתן דין וחשבון כדבעי מטעמה לנהני נכסי הנאמנות (התמלוגים הנגבים על ידי אשכולות) באשר לסכומם והשקעת הכספים הצבורים שנותרו בקופת החברה, ונוכח אי הפרדה בין כספי התמלוגים של כל אמן.

158. בהקשר זה יש לתת את הדעת לעובדה כי ההפרות המצוינות לעיל, הינן רק אלו אשר ידועות למבקשים, ולפיכך דומה כי מדובר אך בתחילת הסיפור, ויתכן (ואף סביר להניח, נוכח החששות שעולים מפעילות הנהלת החברה המתוארת בבקשה זו), כי ימצאו כשלים ואי סדרים נוספים במילוי חובותיה של אשכולות, וכנאמן בפרט.

159. ודוק - אחריותם האישית של מנהלי אשכולות להפרות חובות הנאמנות, נגזרת מכך כי בנסיבות העניין חזקה שישודות האחריות מתקיימים אף לגביהם אישית, בין היתר ביחס להפרת חובות הנאמנות של אשכולות כלפי מוטביה האמנים.

אחריות זו של הנהלת אשכולות הינה הן אחריות ישירה והן אחריות לפי סעיף 12 לפקודת הנזיקין [נוסח חדש] בתור "המשתף עצמו, מסייע, מייצג או מפתח למעשה או למחדל" (ראו בעניין זה בין היתר: ע"א 407/89 צוק אור בע"מ נ' קאר סקיריטי בע"מ, מח (5) 661, 698 (1994); ע"א 1206/16 חברת יהלומי

סמואל - רוזנבאום (1992) בע"מ נ' מדינת ישראל - משרד התעשייה, המסחר והתעסוקה, 20 (פורסם בנבו, 19.10.2018).

160. עוד יצוין בעניין זה, כי בהתאם לסעיף 354כט לחוק החברות, חברה לתועלת הציבור שלא נרשמה בפנקס אצל רשם התאגידים חזקה כי עשתה שימוש באישיות המשפטית הנפרדת בכוונה להונות אדם, ובית המשפט רשאי לייחס חוב של חברה לתועלת הציבור לנושא משרה בה:

"345כט. לענין סעיף 6 לחוק זה –

(1) חברה לתועלת הציבור שלא נרשמה בפנקס חזקה כי עשתה שימוש באישיות המשפטית הנפרדת בכוונה להונות אדם, ואולם תהיה זו הגנה טובה לנתבע אם יוכיח כי החברה פעלה בהתאם לעיקר הוראות חוק זה לענין חברה לתועלת הציבור אף אם לא נרשמה או כי אותו אדם ידע על כך שלא נרשמה;

161. מכאן, כי מעבר לאחריות האישית של מנהלי אשכולות ביחס להפרת הנאמנות לבעלי המניות ולאי רישומה המכוון של אשכולות כחברה לתועלת הציבור, הרי שבמידה והועברו לצד שלישי נכסים או כספים של אשכולות בחריגה ממטרותיה (וחובותיה כנאמנה), הרי שבהתאם לסעיף 345כח לחוק החברות רשאי בית המשפט הנכבד להורות לנושא משרה באשכולות כי יהיה עליהם להשיב לחברה את הנכסים או הכספים שהועברו או את שוויים, כולם או חלקם:

345כח. (א) הועברו לאחר, במישרין או בעקיפין, נכסים, לרבות כספים (בסעיף זה – העברת נכסים) של חברה לתועלת הציבור באחד מאלה:

(1) בחריגה ממטרותיה שלא אושרה בידי בית המשפט לפי סעיף 345...

רשאי בית המשפט, בכפוף להוראות סעיף קטן (ב), לבקשת תורם לחברה, בעל מניה בחברה או רשם ההקדשות, להורות כי יהיה על נושא משרה בחברה שידע או היה עליו לדעת על העברת הנכסים, להשיב לחברה את הנכסים שהועברו כאמור או את שוויים, כולם או חלקם.

162. על כן, הפרת חובת הנאמנות מהווה, אפוא, גם סטייה ממטרותיה של אשכולות כמופיעה במפורש במסמכי ההתאגדות שלה בתור חברה לתועלת הציבור שלא נרשמה ככזו (בניגוד לדיון), ובהתאם מתקיימת חזקה בעניינו כאמור לפיה אי הרישום נעשה בכוונה כדי להונות אדם וניתן לחייב את מנהלי אשכולות להשיב לה את הנכסים או הכספים שהיו אמורים להתנהל על ידי אשכולות בנאמנות לפי מטרות החברה.

ב. אחריות הנהלת אשכולות להפרת חובות גילוי מתוקף היות אשכולות תאגיד לניהול משותף של זכויות

163. בשנים האחרונות, התבסס מארג נורמטיבי להתנהלות תאגידים לניהול משותף של זכויות, אשר הבהיר חובותיהם ואופיים הציבורי של אותם התאגידים.

164. כך, למשל, רשות התחרות קבעה כי **"ככלל, הקמתו ופעולתו של תאגיד לניהול משותף היא הסדר כובל כמשמעותו בסעיף 2 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988"** (ובשמו היום חוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988).

ראו: החלטה בדבר מתן פטור בתנאים מאישור הסדר כובל בין: התאחדות תחנות הרדיו האזורי החברות בה שעניינו ניהול משא ומתן משותף עם תאגידים לניהול משותף (19.8.2014) **הגבלים עסקיים**

500741 ; החלטה בדבר מתן פטור בתנאים מאישור הסדר כובל בין : שבין חטיבת רשתות הקמעונאיות בלשכת המסחר תל אביב והמרכז לבין חברים בו, שעניינו ניהול משא ומתן משותף עם תאגידים לניהול משותף (9.12.2013) **הגבלים עסקיים** 500520.

165. כלומר, בכדי להמשיך בפעילותו, על תאגיד לניהול משותף מוטלת חובה להגיש בקשה לבית הדין לתחרות לאחר את ההסדר הכובל, או לחלופין, עליו לפנות לרשות התחרות בבקשה לפטור את התאגיד מחובתו להגיש בקשה לבית הדין כאמור, לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית.

166. כך, ובהתאמה, תאגידים אחרים לניהול משותף אכן ביקשו פטור מרשות התחרות, ובקשתם אושרה בתנאים. לדוגמא, אקו"ם ותל"י, אשר מטרתם, בין היתר ובדומה לאשכולות, גביית תמלוגים הוגנים וראויים וחלוקתם ליוצרים, קיבלו, כל אחת, פטור מרשות התחרות בתנאים, אשר בין היתר כלל, חובות גילוי נרחבות של אקו"ם כלפי בעלי הזכויות בה וכן כלפי כלל הציבור - דו"חות אישיים לכל חבר, דו"חות פנימיים לכלל החברים, דו"חות פומביים לכלל הציבור המפרטים, בהתאמה לפרוס אליו מפורסמים, מידע הנוגע לסכומים אשר התקבלו אצל אקו"ם כתמלוגים, ואלו אשר חולקו לחברה.

167. יפה לעניינו קביעה נוספת של רשות התחרות במסגרת האישור בתנאים, כי ראוי שתאגידים לניהול משותף - ככלל, ומבלי לציין תאגידים ספציפיים - יפעלו בהתאם לסטנדרטים של שקיפות וממשל תאגידי תקין. זאת, לאחר שסקרה את כוח השוק אותו מרכיבים התאגידים לניהול משותף בשוק זכויות היוצרים הרלוונטיות, ממנו נובעים פערי מידע בין התאגידים לבעלי הזכויות בהם.

ראו בעניין זה החלטה בדבר מתן פטור בתנאים מאישור הסדר כובל להסדר שהצדדים לו הם אגודת קומפוזיטורים מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל בע"מ ובעלי הזכויות החברים בה (2.11.2016) **הגבלים עסקיים** 501076 :

"הכרה זאת בכוח השוק שבידי אקו"ם ובצורך בפיקוח חיצוני על פעילותה של אקו"ם עולה בקנה אחד עם הניסיון שנצבר בידי הרשות ביחס לאכיפת התנאים של תאגידים לניהול משותף של זכויות בכלל ושל אקו"ם בפרט. ניסיון זה מלמד על קיומם של פערי מידע בין התאגיד לניהול משותף לבין בעלי הזכויות והמשתמשים, אשר עשויים לאפשר לתאגיד הניהול המשותף לנצל את כוח השוק שבידיו לרעה. נוכח כך, אך ראוי שתאגיד לניהול משותף יפעל בהתאם לסטנדרטים ראויים של שקיפות ושל ממשל תאגידי תקין".

168. צא ולמד: רשות התחרות ראתה לנכון, נוכח היות החברות תאגידים לניהול משותף, לחייב את אלו בחובות גילוי נרחבות לשם צמצום פערי המידע בין התאגיד לבעלי הזכויות, באופן אשר עשוי לאפשר ניצול לרעה של כוח השוק שבידיו של התאגיד.

169. אשר על כן, אף חובות אלו של גילוי כלפי בעלי הזכויות אותן מנהלת, חלים על אשכולות, וכאשר הנהלתה של אשכולות נמנעת מגילוי כאמור, הרי שהיא מפרה גם את החובות החלות עליה כהנהלת של תאגיד לניהול משותף של זכויות. ראו בעניין זה ע"א 741/01 קוט נ' עיזבון ישעיהו איתן ז"ל, נז (4) 171, 187-188 (2003) :

"בצד העיקרון הכללי של חובת הגילוי כלפי החברה, הנגזר מחובת תום-הלב המובנית בתוך חובת האמון של נושאי משרה בחברה, כוללים ההסדרים הסטטוטוריים השונים הוראות מפורשות המעניקות לבעלי מניות זכות לקבל מידע על אודות החברה במסגרת זכותם לקחת חלק בהתנהלותה של החברה.

הזכות למידע משתקפת בנתונים שהחברה חייבת לספק דרך שיגרה במסגרת דוחות שנתיים (סעיפים 121-128 לפקודת החברות), וכן עומדת לכל חבר זכות עיון בפנקסי הפרוטוקולים של האספות הכלליות (סעיף 120 לפקודה). בחוק החברות, תשנ"ט-1999 הוגדרה בהרחבה הזכות למידע של בעל מניות (סעיפים 184-187 לחוק). היקף המידע שבעל המניות זכאי לו מכוח זכותו להצביע באספה הכללית נגזר מהמטרה שלשמה הוקנתה לו זכות ההצבעה באותו עניין (י' דנציגר הזכות למידע אודות החברה [11], בעמ' 259, 261). זכותם של בעלי המניות למידע על אודות ענייני החברה הוא הפן האחר של חובת המנהלים לספקו כנדרש לצורך ניהול תקין של עסקי החברה. חובה זו היא חלק מחובות האמון של המנהלים כלפי החברה.

מעבר לחובה הכללית המוטלת על נושאי משרה בחברה לספק מידע לבעלי המניות בכל הקשור לענייני החברה ולפעילותה, ישנם מצבים מיוחדים המולידים חובת גילוי מיוחדת של מנהל כלפי בעל מניות כחלק מחובת אמון מיוחדת שהוא חב לו באותם מצבים מיוחדים שנוצרת בהם חובה כזו.

170. בענייננו, מקום בו אסיפת בעלי המניות של אשכולות היא מעין "ריבון" של כלל ציבור האמנים (הנהנים), אשר לטובתם פועלת אשכולות כנאמן, הרי שמתקיימות נסיבות המקימות חובת גילוי מיוחדת ורחבה של הנהלת אשכולות כלפי בעלי המניות של אשכולות.

ג. הפרת חובת הזהירות מצד הנהלת אשכולות

171. סעיפים 252 ו-253 לחוק החברות מורים כי על נושאי משרה בחברה מוטלות חובות יסודיות מתוקף מעמדם בחברה. בכלל זאת, חייבים נושאי משרה לבצע בקרה, בחינה ושמירה על זכויות ונכסי החברה, לדרוש, לאסוף, לקבל, לעיין ולבחון מידע, ולהפעיל שיקול דעת עצמאי:

"252. (א) נושא משרה חב כלפי החברה חובת זהירות כאמור בסעיפים 35 ו-36 לפקודת הנזיקין [נוסח חדש].

(ב) אין בהוראת סעיף קטן (א) כדי למנוע קיומה של חובת זהירות של נושא משרה כלפי אדם אחר.

253. נושא משרה יפעל ברמת מיומנות שבה היה פועל נושא משרה סביר, באותה עמדה ובאותן נסיבות, ובכלל זה ינקוט, בשים לב לנסיבות הענין, אמצעים סבירים לקבלת מידע הנוגע לכדאיות העסקית של פעולה המובאת לאישורו או של פעולה הנעשית על ידיו בתוקף תפקידו, ולקבלת כל מידע אחר שיש לו חשיבות לענין פעולות כאמור."

172. לפי ההלכה, על נושאי משרה בחברה לצפות כי אם יתשללו, תינזק החברה. כך, אם בנסיבות מקרה ספציפי היה על נושא משרה לצפות לכך שהתרשלותו תזיק לחברה ניתן לחייב אותו בנזיקה. ודוק- בדיון על הפרת חובת זהירות של נושא משרה אין צורך להוכיח יסוד נפשי של תרמית, ודי בכך כי חובת הזהירות או חובת האמונים הופרו, וכי נגרם נזק לחברה (ראו: פר"ק 272/98 גלרד תעשיות (1992) בע"מ נ' שיינין (פורסם בנבו, 2.9.2014)).

173. בהתאם קבעה הפסיקה, כי כחלק מחובת הזהירות על דירקטור לנקוט בכל אמצעי הזהירות הנדרשים לצורך הגנה על החברה כאילו היה הדירקטור הסביר (ראו: ע"א 610/94 בוכבינדר נ' כונס הנכסים הרשמי בתפקידו כמפרק בנק צפון אמריקה, פ"ד נז(4) 289 (פורסם בנבו, 11.5.2003)).

174. יתרה מכך, בהתאם להוראות סעיף 345 לחוק החברות לנוכח אי רישומה של אשכולות כחברה לתועלת הציבור קיימת חזקה כלפי נושאי המשרה באשכולות כמי שהפרו את חובות הזהירות, וזאת בייחוד עת חברה לתועלת הציבור אינה ראשית לפטור נושא משרה וחבר ועדת ביקורת מאחריותו בשל הפרה חובת הזהירות:

"345.ג. (א) על אף הוראות סעיף 258(ב), חברה לתועלת הציבור אינה רשאית לפטור נושא משרה או חבר ועדת ביקורת בה מאחריותו בשל הפרת חובת הזהירות כלפיה או לתת התחייבות לשיפוי עקב הפרת חובת הזהירות, ולא יהיה תוקף להתחייבות לשיפוי כאמור.

(ב) חברה לתועלת הציבור שלא נרשמה בפנקס, יראו את נושאי המשרה בה כמי שהפרו את חובתם כלפי החברה אלא אם כן הוכיח נושא המשרה אחד מאלה:

- (1) שנקט את כל האמצעים הסבירים כדי לרשום את החברה;
- (2) שהסתמך בתום לב על מידע מאת בעל תפקיד בחברה המוסמך לכך כי לא חלה חובה להירשם או כי החברה נרשמה כנדרש;
- (3) שבשל נסיבות הענין המיוחדות לא היה עליו לדעת על הפרת החובה לרישום בפנקס;
- (4) כי החברה פעלה בהתאם לשאר הוראות פרק זה, אף אם לא נרשמה בפנקס".

175. כמפורט בבקשה זו ולנוכח הממצאים המדאיגים המפורטים בה, המבקשים נזקקים למסמכים הנדרשים על מנת שיהא ניתן לבחון הגשת תביעה נגזרת מטעם אשכולות כנגד נושאי משרה בה בגין הפרת חובת הזהירות, והתרשלותם בכל הנוגע לגביית כספי התמלוגים, אופן ניהולם וחלוקתם לציבור מוטביה של אשכולות באופן שוויוני, שקוף והוגן.

176. כפי שפורט לעיל, הפרת חובת הזהירות רלוונטית גם באשר לאופן ניהולה הכושל של אשכולות, תוך הפרת חובות גילוי וכללי משטר תאגידי תקין, בניגוד לדין ובניגוד לחובותיה כנאמנה, באופן שאף חושף את אשכולות עצמה לתביעה מצד גורמים שלישיים ופוגע בטובתה.

ד. הפרת חובת האמונים של נושאי המשרה באשכולות

177. סעיף 254 לחוק החברות קובע את חובת האמונים של נושאי המשרה כלפי החברה, כדלקמן:

"(א) נושא משרה חב חובת אמונים לחברה, ינהג בתום לב ויפעל לטובתה, ובכלל זה –

- (1) יימנע מכל פעולה שיש בה ניגוד ענינים בין מילוי תפקידו בחברה לבין מילוי תפקיד אחר שלו או לבין עניניו האישיים..."

178. כמפורט בבקשה זו ולנוכח הממצאים המדאיגים המפורטים בה, המבקשים נזקקים למסמכים הנדרשים על מנת שיהא ניתן לבחון הגשת תביעה נגזרת מטעם אשכולות כנגד נושאי משרה בה בגין הפרת חובת האמונים.
179. בכלל זה, יש לבחון את המסמכים ולבדוק את צבר הפעולות שבוצעו לכאורה בניגוד עניינים, דוגמת הקצאת כספים למקורביהם של חברי ההנהלה (בין כשכר דירקטורים, ובין כשכר לבני משפחה עבור מטרות הזרות למטרותיה של אשכולות). יש אף לבחון את אופן הקצאת כספי הקרן לעזרה הדדית, שכן גם בהקשרם עולה חשש להעדפת מקורבים והקצאת כספים תוך ניגוד עניינים.
180. יתר על כן, מסמכים אלו נדרשים על מנת לבדוק באם עסקאות חריגות עם קרובי משפחה (כדוגמת מר אדם גורליצקי וגב' יונה אליאן קשת) אושרו כנדרש במוסדות אשכולות בשל היותה חברה לתועלת הציבור, בהתאם להוראות סעיף 345יב לחוק החברות:

”345יב. (א) על עסקאות של חברה לתועלת הציבור יחולו הוראות סעיף 255 והוראות לפי הפרק החמישי בחלק השישי, למעט סעיפים 272(ג) ו-1(ג), 273(ב), 275(ג) ו-279, החלות על חברה ציבורית, אף אם היא חברה פרטית, בשינויים המחויבים ובכפוף להוראות אחרות בפרק זה, ובשינויים אלה:

(1) עסקה של חברה לתועלת הציבור עם דירקטור או עם חבר ועדת ביקורת או עם תאגיד בשליטה של מי מהם, טעונה, נוסף על האמור בסעיף 275, גם אישור בית המשפט לאחר שנתן לרשם ההקדשות הזדמנות להביע את עמדתו; בית המשפט לא יאשר את העסקה, אלא אם כן שוכנע כי בנסיבות הענין צודק ונכון לעשות כן; בפסקה זו, ”עסקה” – למעט עסקה למתן שירותים בשכר האסורה לפי הוראות סעיף 345(א), ולמעט התקשרות לפי הוראות חוק זה, בדבר תנאי כהונה של אותו אדם כדירקטור או חבר ועדת ביקורת לפי הענין;

(2) עסקה חריגה של חברה לתועלת הציבור עם מי מאלה המפורטים להלן או עם תאגיד בשליטה של מי מהם, טעונה, נוסף על האמור בסעיף 275, גם אישור בית המשפט, לאחר שנתן לרשם ההקדשות הזדמנות להביע את עמדתו: קרוב של דירקטור, קרוב של חבר ועדת ביקורת, בעל מניה בחברה או קרובו, או יזם החברה או קרובו;

(3) עסקה של חברה לתועלת הציבור עם מי מהמנויים בפסקה (2), שאינה עסקה חריגה, טעונה את אישור ועדת הביקורת ולאחר מכן אישור הדירקטוריון, והודעה על אישור העסקה ופרטיה תימסר לרשם ההקדשות; סבר רשם ההקדשות כי העסקה היא עסקה חריגה, יודיע על כך לחברה בתוך שלושים ימים מיום שהתקבלה הודעת החברה והעסקה תהיה טעונה אישור כאמור בפסקה (2);

(4) בכל מקום שבו נדרש אישור ועדת התגמול יראו כאילו נדרש אישור ועדת הביקורת;

(5) סעיף 272(א) יחול על התקשרות עם נושא משרה שאינו דירקטור או חבר ועדת ביקורת באשר לתנאי כהונתו והעסקתו.

(ב) הוראות סעיף קטן (א)(1) ו-(3), לא יחולו על עסקה בסכום מזערי או על עסקה שתנאיה זהים לעסקאות אחרות של החברה עם הציבור הרחב.

(ג) בלי לגרוע מהוראות סעיף קטן (א), הוראות סעיף 280 יחולו על עסקאות שלא אושרו בהתאם לקבוע בסעיף זה.

(ד) בסעיף זה, "שליטה" – כהגדרתה בסעיף 345(א).".

181. לסיכום נקודה זו – לאור העובדות המתוארות לעיל, אין חולק כי קיים בענייננו חשש לניהול בלתי תקין של החברה תוך הפרת חובות הזהירות וחובות האמונים החלות על נושאי המשרה, ואף עדויות ברורות לאחריותם האישית של חברי הנהלת אשכולות להפרת חובותיה של החברה כנאמן על כספי התמלוגים של האמנים אותם גובה, מתוקף היותה ארגון יציג ומתוקף היותה תאגיד לניהול משותף.

182. מכאן, קיימת בענייננו (לכל הפחות) תשתית ראייתית ראשונית לקיומן של עילות התביעה לכאורה העומדות לאשכולות כנגד הנהלתה.

ה.3.2. המבקשים פועלים בתום-לב

183. על פי סעיף 194(א) לחוק החברות רשאי "כל בעל מניה" בחברה לבקש לתבוע בשמה. הוראה זו כפופה לדרישה הקובעת כי לצורך אישור תובענה נגזרת יש לבחון את תום-לבו של המבקש.

184. בענייננו, וכמפורט לעיל, המבקשים העמידו תשתית ראייתית ראשונית כדרישת חוק החברות לכך שעומדת לאשכולות עילת תביעה הצפויה לשרת את טובתה. במובן זה ברי כי אין מדובר בבקשת סרק, כי אם בהליך הנושא אופי ציבורי העשוי לשרת את טובת אשכולות ואת טובת ציבור האמנים המבצעים שאשכולות היא נאמן עבורם.

185. העובדה כי המבקשים אינם דורשים דבר לעצמם, ואינם פועלים לצורך השגת טובת הנאה כספית או אחרת, אף היא נושאת משקל רב לעניין בחינת תום-ליבם.

186. זהות המבקשים – עמותה ללא מטרות רווח שנוסדה לקידום זכויות השחקנים בישראל ואשר פועלת בשם; הנהלת העמותה; ובעלי מניות ונושאי תפקידים באשכולות, שהם כולם אמנים מבצעים מן השורה הראשונה בישראל, אשר הכנסתם תלויה בפועלה התקין של אשכולות – תומכת אף היא במסקנה זו ומעידה באופן ברור על כך שכל מטרתם של המבקשים בהגשת בקשה זו היא לוודא כי יתקיימו ויאכפו הזכויות של האמנים המבצעים באשר לקבלת תמלוגיהם. השווה זאת עם מטרותיה המוצהרות של אשכולות, והרי לך שהבקשה דן עולה בקנה אחד עם טובת החברה, כך שהיא הוגשה בתום לב מוחלט.

ה.4.2. רלוונטיות המסמכים הנדרשים ועמידת הדרישה בהוראות הדין הכללי

187. בהתאם להלכה הפסוקה, המבחן למתן צווי גילוי ועיון במסמכים הוא מבחן הרלוונטיות של המסמכים שגילויים מתבקש לעניין הנדון. ראו בעניין זה דברי כב' השופטת ד' דורנר ברע"א 2534/02 שמשון נ' בנק הפועלים בע"מ, פ"ד נו (5) 193, 195 (2002):

"הכלל הוא שבהתדיינות אזרחית יש להבטיח גילוי רחב ככל הניתן של מידע

הרלוונטי למחלוקת הנדונה בבית-המשפט (רע"א 6546/94 בנק איגוד לישראל

בע"מ נ' אזולאי (להלן – עניין בנק איגוד [1]), בעמ' 61; רע"א 4999/95 Alberici

International נ' מדינת ישראל [2], בעמ' 44).

עם זאת עקרון הגילוי אינו עומד לבדו. כנגדו ניצבים ערכים אחרים, ובהם יעילות ההליך המשפטי; הגנה על אינטרסים לגיטימיים של הצד המגלה ומניעת פגיעה באינטרסים של צדדים שלישיים. האיזון ההולם בין עקרונות אלה נגזר מנסיבותיו של כל מקרה".

188. כן ראו בעניין זה בג"ץ 7793/05 אוניברסיטת בר אילן נ' בית הדין הארצי לעבודה, פ"ד סד(3) 1 (2011) שם נקבע כי נקודת המוצא העקרונית של כללי הדיון האזרחי ביחס לגילוי מסמכים הינה גילוי מרבי מכוח ערך גילוי האמת, המשרת הן את הצדדים והן את הציבור בכללותו:

"כבר נפסק לא אחת, כי נקודת המוצא העקרונית של כללי הדיון האזרחי באשר לגילוי מסמכים והעיון בהם היא גילוי מרבי. ביסודו של כלל זה מונח ערך גילוי האמת אשר משרת הן את הצדדים להליך, בהבטיחו עשיית משפט צדק, והן את הציבור בכללותו, בהבטיחו את תקינות פעילותה של המערכת המשפטית-חברתית כולה (ראו: רע"א 4999/95 Alberici International נ' מדינת ישראל, פ"ד נ(1) 39, 44 (1996); רע"א 1412/94 הסתדרות מדיצינית הדסה נ' גלעד, פ"ד מט(2) 516, 522 (1995) (להלן: עניין הדסה)). בנוסף, מקדמים הליכי הגילוי והעיון את ערכי ההגינות והיעילות של ההתדיינות המשפטית".

189. דברים אלו נכונים שבעתיים בעניין שבפנינו, וזאת בייחוד מקום בו המסמכים הנדרשים קשורים כולם למחלוקת המהותיות בין הצדדים, ודרושים על מנת לבחון את הצורך בהגשת בקשה לאישור תביעה נגזרת בקשר עם העניינים ששוא הבקשה.

190. אכן, בענייננו, העובדות המפורטות בבקשה דנא מעלות שאלות נוקבות אשר יש לבחון בהליך שיתקיים, ובכל הכבוד, לא ניתן יהיה לבחון שאלות אלו בלא גילוי מסמכים. בלא קבלת המסמכים גם לא ניתן יהיה להבטיח שתמנע הפגיעה הנמשכת בצדדים שלישיים - הם כלל האמנים המבצעים אשר אשכולות אמונה על חלוקת כספי התגמולים עבורם ופועלת כנאמנה עבורם.

191. כעולה מעיון ברשימת המסמכים הנדרשים (פרק ד.2. לעיל), המסמכים רלוונטיים ודרושים על מנת לבחון מספר סוגיות מהותיות, ובהן:

א. אופן קבלת החלטות על-ידי נושאי המשרה באשכולות בקשר עם מיצוי היכולת של אשכולות לגבות תמלוגים מגופי השידור המשתמשים בזכויות האמנים;

ב. אופן קבלת החלטות על-ידי נושאי המשרה באשכולות בקשר עם אופן חלוקת כספי התמלוגים הנגבים בין ציבור האמנים הזכאים, ובכלל זה אימוצו של מפתח חלוקה (ככל שקיים), פרסגומו בפומבי ומתן דין וחשבון לגביו מכוח חובות הנאמנות החלות עליה, ויישומו בפועל באופן רוחבי, שוויוני והוגן בין כלל ציבור הנהנים בנאמנות;

ג. אופן קבלת החלטות על-ידי נושאי המשרה באשכולות בקשר עם ניהול והשקעת כספי התמלוגים הנצברים בידי אשכולות ואשר אינם מחולקים, בין היתר בדרך של הזרמת הכספים הצבורים לקרן להשקעות (ככל שקיימת), הפעולות שבוצעו (או לא בוצעו) לצורך איתור מכלול המוטבים הנהנים בנאמנות וכיו"ב;

ד. אופן קבלת ההחלטות בקשר עם חלוקת הכספים הצבורים באמצעות הקרן לעזרת הדדית, לרבות חלוקתם לאמנים נזקקים, והפרמטרים שאומצו לשם כך (ככל שקיימים) על-ידי נושאי המשרה באשכולות;

ה. מצבה הכספית הנוכחית של אשכולות, לרבות יתרות כספיות התמלוגים המצויים בקופתה ונצברים בה לאורך השנים, ואופן ניהול על-פי חובות הנאמנות החלות על אשכולות ואשר הנהלתה אמונה על יישומם;

ו. בחינת ההקפדה על כללי הממשל התאגידי באשכולות וניהולה על-ידי נושאי המשרה שלה באופן תקין ושקוף. בכלל זה, בחינת עמידתה של הנהלת אשכולות בקשר עם מילוי חובותיה של אשכולות כנאמן על כספיה האמנים המבצעים, בחינת קיומם של ישיבות סדירות של אורגני אשכולות ומסמכי היסוד שלה, בחינת דרך קבלת החלטות בקשר עם אישור עסקאות בעלי עניין, הקצאתם של הכספים הצבורים בקופת אשכולות כשכר לנושאי המשרה באשכולות ולמטורות זרות אחרות, ובחינת הקצאת כספים לגורמים המקורבים להנהלת אשכולות.

192. כפי שניתן להיווכח, רשימת המסמכים הנדרשים גובשה לאחר תהליך חשיבה מעמיק, שמטרתו הייתה לזהות את המסמכים המהותיים הדרושים לצורך מיצוי זכויותיה של אשכולות ושל ציבור מוטביה באשר לביצוע תפקידה המרכזי (והיחיד) של אשכולות - גביית, ניהול וחלוקת תמלוגיהם של האמנים המבצעים בישראל בצורה הטובה ביותר, אשר תגשים את טובתה של אשכולות.

193. בהקשר זה נציין את מקצת תירוציה הדחוקים של הנהלת אשכולות, עת ניסתה להצדיק את סירובה למסור לידי המבקשים את המסמכים הנדרשים. כך, למשל, נטען על ידי גורמים מהנהלת אשכולות באמצעות באי כוחם, כי "חלק מהמידע כאמור כולל סודות מסחריים או מידע עסקי, הן של אשכולות והן של צדדים שלישיים, אשר חשיפתם עלולה לפגוע, בין היתר, בפעילותה של אשכולות וביכולתה להמשיך ולגבות תמלוגים ראויים עבור האמנים המבצעים".

194. עם כל הכבוד, אין להסכין עם טענה גורפת וכללית שכזו שאינה אלא זריית חול בעיני המבקשים.

ראשית, אין בגילוי המסמכים הנדרשים חשש לחשיפת אשכולות ו/או צדדים שלישיים לפגיעה כאמור, ואין מדובר בסוד מסחרי, מידע חסוי וכיוצא בזה. להפך. מדובר על מידע שהיה על אשכולות לגלות מלכתחילה לאלו להם היא חבה חובות נאמנות - האמנים המבצעים - וקל וחומר, לבעלי מניותיה (בין היתר מסמכים אותם הם זכאים לקבל גם על פי הדין הכללי כבעלי מניות ונהנים).

שנית, אף אם נניח כי אכן קיימים מסמכים אשר גילויים עלול להוביל לפגיעה כאמור, לא יתכן כי טענה זו תחול באופן גורף על כלל המידע הנדרש לגילוי, שכן זה ברובו כלל אינו נוגע לעניין ההתקשרויות מול גופי השידור השונים המשלמים תגמוליהם של האמנים המבצעים - לגביהם ניתן להניח כי תועלה טענת חיסיון.

שלישית, כידוע, הטוען לחיסיון צריך לפרט מהם המסמכים המצויים בידיו אותם הוא מבקש לחסות, ובשלב שני יש לבחון האם ניתן לחושפם בדרך שתבטיח את השמירה על החיסיון (למשל באמצעות השחרת פרטים מסוימים או חתימה על כתבי סודיות וכיו"ב). דבר מכל אלה לא נעשה על-ידי הנהלת אשכולות.

רביעית, ממילא ההגנה על סודיות המידע של ההחלטות של המשיבות אינה מוחלטת אלא יחסית, והיא ניתנת להסרה מקום שגילוי עדיף על הצנעתו בשל תרומתו לבירור האמת וחשיבות מיצוי הדין.

195. ראו בעניין זה דברי כב' השופטת א' פרוקצ'יה בבע"מ 3542/04 פלוני נ' פלונית, פסקה 13 (פורסם בנבו, 20.6.2005), אשר עמדה על חשיבות העברת מסמכים ומידע שנמצאו כרלוונטיים לשם עשיית הצדק, אף אם יש בכך כדי פגיעה באינטרסים מנוגדים כגון הזכות לפרטיות:

"לבית המשפט זכות מוכרת לצוות על המצאת מסמכים בנקאיים חרף החובה לשמור על סודיותם, אם שוכנע שהחומר רלבנטי לבירור המשפט, וכי אין דרך אחרת להגיע לחקר האמת אלא בגילוי. בדרך האיזון בין זכות הפרטיות לצורכי המשפט יש לברר את העניינים הבאים:

(1) מה מידת החשיבות והחיוניות של המידע?

(2) האם הונחה תשתית עובדתית ליכאורית המצדיקה את גילוי המידע?

(3) האם בידי המבקש לחשוף את המידע הנדרש בדרך של הישענות על ראיו חילופיות שלא תהיינה כרוכות בפגיעה בפרטיות?

(4) מהו היקף הגילוי הנדרש לצורך עשיית צדק?"

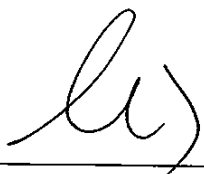
196. כמפורט בהרחבה בבקשה זו, במקרה דנן קיימת חשיבות ציבורית גדולה לקבלת המסמכים הנדרשים, אשר ללא גילוי ועיון בהם, לא ניתן יהיה להיכנס בעובי הקורה של טענות המבקשים, שכן המדובר בכשלים שנפלו לכאורה בדרך הילוכה של ההלכת אשכולות. הדברים נכונים ביתר שאת מקום בו הנהלת אשכולות מסרבת בכל תוקף להעביר כל סוג של מסמך שהוא למבקשים (אף לא אחד), עת זו מתרצת זאת בתירוצים מכל הסוגים והגוונים, מבלי לתת הסבר מתקבל על הדעת לסירובה.

ו. סוף דבר

197. על יסוד המקובץ לעיל, מתבקש בית המשפט הנכבד להיעתר לבקשה ולהורות למשיבה לגלות בתצהיר ערוך כדין, ולהעביר לעיונם של המבקשים, את המסמכים הנדרשים כמפורט בפרק ד.2. לעיל.

198. לבית המשפט הנכבד הסמכות העניינית והמקומית לדון בבקשה זו, נוכח מהות הבקשה והסעדים המבוקשים בה ונוכח מקום מושבה של המשיבה.

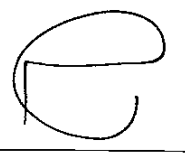
199. לבקשה זו מצורפים תצהיריהם של המבקשים 2-10, לתמיכה בעובדות העומדות ביסודה.



מיכאל דובין, עו"ד
מ.ר. 63252



אייל נחשון, עו"ד
מ.ר. 53969



א. הדר ישראל, עו"ד
מ.ר. 48968



זוהר לנדה, עו"ד
מ.ר. 25453

ב"כ המבקשים

תצהיר

אני הח"מ, אסתר זקהיים, נושאת ת.ז. 022149090, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אחיה צפויה לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהירה בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם מרכז פעילות שח"ם המכהן גם כבעל תפקיד באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות"), ומטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות, ובכללם גם אני, שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות.
2. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית, כמו גם ממסמכים בהם עיינתי.
3. הנני מכחנת כיושבת ראש הוועד המנהל של שח"ם ואני בעלת מניות באשכולות וחברת ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.
- העתק תדפיס רשם החברות עדכני על אודות אשכולות, מצ"ב כנספת 1.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים אינני מתיימרת להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בין המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגתם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
5. אציין, כי בשנים האחרונות קיבלתי כספי תמלוגים מאשכולות, אולם על אף היותי כאמור בעלת מניות באשכולות וחברת ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות, עד למועד עריכת תצהירי זה מעולם לא קיבלתי דוחות כספיים מבוקרים של אשכולות, מעולם לא השתתפתי באסיפות כלליות, לא קיבלתי פרוטוקולים של האסיפות הכלליות של אשכולות, ולא קיבלתי זימונים לאסיפות כלליות, ולפיכך גם אין בידיעתי מידע אם ישיבות כאלו התקיימו. כמו כן לא קיבלתי פירוט מספק בדבר אופן חישוב התמלוגים על ידי הנהלת אשכולות, ואופן ותחשיב התמלוגים המלא אינו נהיר לי.
6. פניותי המקדימות להנהלת אשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, שנעשו באמצעות עורכי דיני ומצורפים כנספים 30-33 לבקשה - לא נענו, כך שהמסמכים הנדרשים אינם מצויים ברשותי או בידיעתי.
7. אציין, כי לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה חברה פרטית "רגילה". מדובר בארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים לפי חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד-1984, אשר גובה את כספי התמלוגים מגופי השידור עבור האמנים המבצעים על מנת לחלקם ולנהלם בנאמנות עבורם (בדומה לגופים דומים הגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד).
8. באופן זה, פועלת אשכולות ללא מטרות רווח עבור עצמה, אלא מטרתה כאמור לגבות את כספי התמלוגים (העומדים על סכומים של עשרות מיליוני ש"ח מדי שנה) ולהעבירם לאחר מכן לאמנים, שבשםם היא גובה את כספי התמלוגים, כל זאת תוך ניהול הכספים בצורה שאמורה להיות שוויונית, הוגנת ושקופה. על רקע זה, ולאחר שפנייתי המקדימות להנהלת אשכולות לא נענו, מוגשת הבקשה לגילוי ולעיון במסמכי אשכולות.

S.K.

אסתר זקהיים

9. אני מצהירה כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.

אישור

אני הח"מ, מיכאל דובין, עו"ד, מ.ר. 62352, מאשר, כי ביום 11.7.2019 הופיעה בפניי אסתר זקהיים, נושאת ת.ז. 022149090, ולאחר שהזהרתי כי עליה להצהיר אמת, שאם לא כן תהא צפויה לעונשים הקבועים בחוק, אישרה נכונות הצהרתה וחתמה עליה בפניי.

מיכאל דובין, עו"ד
Michael Dubin, Adv.
מ.ר. 62352, עמלנות
רח' הרכבת 58, תל אביב יפו
טל': 03-6400600. פקס: 03-6400650

תצהיר

אני הח"מ, אורי רשטיק, נושא ת.ז. 039154174, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהיר בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות") - שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות, ומטעמי.
2. אני משמש כמרכז הפעילות בשח"ם ומכהן כחבר ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.
3. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית ועל סמך נתונים ומסמכים המצויים ברשותי. ככל ששזורות בתצהירי טענות משפטיות, הרי שאלה מבוססות על עצת יועצי המשפטיים.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים אינני מתיימר להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בין המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
5. תחילה אתאר את מהותה, מטרותיה והמבנה הארגוני של המשיבה בהליך - חברת אשכולות.
6. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד-1984 (להלן: "חוק זכויות מבצעים"), אשר נחקק בשנת 1984, מסדיר את זכויותיהם של האמנים המבצעים בישראל, ובהם שחקנים, זמרים, בדרנים, רקדנים, מדבבים, נגנים, ועוד (להבדיל למשל מן הזכויות של היוצר או המחבר של התוכן המוגן עצמו, שהוסדרו עוד קודם לכן בדברי חקיקה אחרים דוגמת חוק זכות יוצרים). עם זכויות אלו נמנית, בין היתר, גם הזכות של האמנים המבצעים לקבלת "תמלוג ראוי" על השמעה או הצגה של הביצוע.
7. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, בהתאם להוראות סעיף 3א(ב) לחוק זכויות מבצעים, תמלוגים כאמור משולמים אך ורק לארגון תמלוגים אחד - זה המייצג את המספר הגדול ביותר של מבצעים ובעלי זכויות מבצעים. כספי התמלוגים אמורים להיות מחולקים על-ידי הארגון היציג מעת לעת ועל בסיס קבוע לכלל האמנים המבצעים - הן אלה שחברים בארגון והן אלה שאינם חברים בו (סעיף 3א(ג) לחוק), וזאת בין היתר כנגזרת של מספר דקות השידור שנצברו לכל אמן ואמנית במאגר המידע המקיף שמנהל הארגון לעניין זה.
8. לפי מיטב ידיעתי, אשכולות הוקמה בשנת 1984 על מנת להוות את "ארגון התמלוגים היציג", המייצג כאמור על-פי חוק את האמנים המבצעים, גובה עבורם את התמלוגים המגיעים להם, ומחלק את כספי התמלוגים בין האמנים המבצעים - הן בין אלה שחברים באשכולות והן בין אלה שאינם חברים בה. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות מחויבת בהקשר זה גם להחזיק ולנהל בנאמנות עבור כלל האמנים המבצעים את כספי התמלוגים הנגבים על-ידה.
9. אשכולות נוסדה תחילה כחברה פרטית תחת השם "חברת תמלוגים לאמני ישראל בע"מ", ובשנת 1994 היא שינתה את שמה לשמה הנוכחי. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, בשנת 1997 נרשמה אשכולות כ"חברה ציבורית בערבון מוגבל", בהתאם להוראות הדין המחייבות אז, כפי שעוגנו בסעיף 41 לפקודת החברות [נוסח חדש], התשמ"ג-1983 (להלן: "פקודת החברות"). לאחר חקיקתו של חוק החברות, התשנ"ט-1999 (להלן: "חוק החברות"), נוכח שינוי ההגדרה החוקית של "חברה ציבורית" וביטולו של

סעיף 41 לפקודת החברות, ובעקבות בקשה שהגישה אשכולות בשנת 2010, שונה סיווגה של אשכולות בחזרה לחברה פרטית.

העתק רשימת בעלי מניות אשכולות, מתוך דיווח אשכולות לרשם החברות מיום 16.5.2017, מצ"ב **כנספח 1**.

העתק בקשת אשכולות משנת 2010 לתיקון רישום התאגדותה, מצ"ב **כנספח 2**.

10. מטרותיה של אשכולות מפורטות, בין היתר, בסעיף 2 לתזכיר התאגדותה (להלן: "התזכיר"), והן כוללות בין היתר את המטרות הבאות:

"2.א. לקבל, לאסוף, לגבות תמלוגים המגיעים לאמני ישראל ולחלק את התמלוגים, לאחר ניכוי הוצאות, בין האמנים [...]

2.ד. לנהל עסק של חברה לנאמנות על כל ענפיו, לקבל על עצמה כל תפקיד של נאמן... וכל תפקיד אחר של נאמנות או אמון, ולמלא ולבצע את כל החובות והפעולות הכרוכות בכך..."

העתק תזכיר התאגדותה של אשכולות, מצ"ב **כנספח 3**.

11. בהתאם למטרות אלו, ומכוח הנוהג שהשתרש המכיר בפועל באשכולות כארגון התמלוגים המייצג את המספר הגדול ביותר של מבצעים ובעלי זכויות מבצעים, גובה אשכולות על פי דין את כספי התמלוגים השייכים לאמנים המבצעים מן ה"משתמשים" השונים איתם חתמה אשכולות על הסכמים. ברשימת "משתמשים" אלה נכללים, בין היתר, גם גופי השידור המובילים בישראל.

העתק הודעה מטעם שר החינוך, התרבות והספורט משנת 1998, לפיה אשכולות הינה ארגון התמלוגים המייצג את מרבית בעלי זכויות המבצעים, מצ"ב **כנספח 4**.

12. אציין כי גביית התמלוגים בשמם של כלל האמנים המבצעים וחלוקתם, מתבצעת על-ידי אשכולות בפועל, בין היתר, באמצעות החתמת האמנים המבצעים על מסמך המכונה כתב העברת זכויות (להלן: "כתב העברת זכויות"). בהתאם לנוסח כתבי העברת הזכויות, האמן החתום על הכתב מעביר לאשכולות "באופן בלעדי, בהעברה גמורה ובלתי מסויגת" את כל זכויותיו כמבצע מכוח חוק זכויות מבצעים, וזאת בין היתר לצורך גביית התמלוגים המגיעים לו והעברתם אליו. באתר האינטרנט שמפעילה אשכולות מוסבר בהקשר זה כי "ההרשמה לאשכולות היא ללא כל עלות. יש לחתום על כתב העברת זכויות המייפה את כוחה של אשכולות לגבות עבורכם את כספי התמלוגים".

העתק דוגמא של כתב העברת זכויות, מצ"ב **כנספח 5**.

13. במאמר מוסגר אציין כבר כאן כי למיטב ידיעתי מאז שהוקמה ועד היום, אשכולות מהווה את ארגון התמלוגים היציג היחיד עבור האמנים המבצעים. זאת, חרף העובדה שאשכולות מסרבת למסור מידע עדכני באשר לכמות כתבי העברת הזכויות המצויים בידיה. עוד אציין, כי באתר האינטרנט שמפעילה אשכולות נכתב באופן מטעה, כי "על מנת לקבל את כספי התמלוגים יש להירשם כחבר אשכולות", וזאת בניגוד כאמור להוראות סעיף 3א(ג) לחוק זכויות מבצעים, המורה לאשכולות להעביר את כספי התמלוגים גם למי שאינם חברים בארגון. מכל מקום, לטענת אשכולות, ועל פי המידע העדכני המוצג באתר האינטרנט שלה (ושם בלבד), אשכולות טוענת כי היא מייצגת כיום למעלה מ-41,000 אמנים מבצעים הרשומים במאגריה.

צילום מסך מתוך אתר האינטרנט שמפעילה אשכולות, מצ"ב **כנספח 6**.

14. אשכולות מצהירה על עצמה כחברה הפועלת ללא כוונת רווח, אשר אינה רשאית לחלק את רווחיה בין בעלי המניות. סעיף 5 לתזכיר אשכולות קובע בהקשר זה, כי "נכסי החברה והכנסותיה ישמשו אך ורק למטרותיה וחלוקת רווחים או טובות הנאה בצורה כלשהי בין בעלי המניות אסורה".

15. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, בין היתר לנוכח מטרותיה הנושאות אופי ציבורי, נוכח עברה כחברה ציבורית, נוכח פעילותה ותפקידיה של אשכולות כנאמן עבור ציבור המוטבים שלה, ונוכח העובדה כי בתזכיר אשכולות נאסרה חלוקת רווחים, הלכה למעשה מתפקדת אשכולות כחברה לתועלת הציבור (ראו בהקשר זה סעיף 345א(א) לחוק החברות), על כל הנובע והמשתמע מכך. ואכן, אשכולות מציגה עצמה כלפי כולי עלמא כתורה לתועלת הציבור גם במסמכים רשמיים היוצאים תחת ידיה. כך, למשל, במכתב ששלחה לשרת המשפטים ביום 29.6.2016 ציינה אשכולות (בסעיף 7) כי:

"אשכולות היא בפועל חברה הפועלת לתועלת הציבור של האמנים המבצעים, ורואה את האינטרס שלהם לנגד עיניה, היא בפועל - תורה לתועלת הציבור לכל דבר ועניין".

העתק מכתב אשכולות לשרת המשפטים מיום 29.6.2016, מצ"ב **כנספת 7**.

16. מעבר להכרתה בעצמה כחברה לתועלת הציבור, אשכולות אף מכירה במעמדה כתורה לנאמנות, כעולה ממכתב בא-כוחה למשרד המשפטים מיום 27.6.2016, שם נכתב (בסעיף 36) כך:

"יוער, כי הגם שאשכולות שהינה כאמור הארגון היציג של המבצעים אינה מאוגדת כחברה לתועלת הציבור, היא גוף ללא מטרת רווח, כאשר היא פועל כתורה נאמנות לכל דבר ועניין, כפי שניתן להיווכח הן מהתזכיר והתקנון של התורה והן מהדוחות הכספיים שלה" [ההדגשות במקור].

העתק מכתב אשכולות למשרד המשפטים מיום 27.6.2016, מצ"ב **כנספת 8**.

17. להשלמת התמונה אציין כי לצד מעמדה של אשכולות כאמור כארגון התמלוגים היציג של כלל האמנים המבצעים (ולא רק של חבריה) וכתורה הפועלת בנאמנות עבורם, הוכרה אשכולות על-ידי רשות התחרות כ"תאגיד לניהול משותף של זכויות יוצרים", בדומה לארגונים נוספים כדוגמת אגודת קומפוזיטורים, ומתברים ומו"לים ("אקו"ם"), חברת התמלוגים של יוצרי הקולנוע והטלוויזיה בישראל בע"מ ("תל"י"), הפדרציה הישראלית לתקליטים וקלטות בע"מ, והפדרציה למוסיקה ישראלית ויס תיכונית.

18. הנה כי כן, לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה ככל חברה פרטית, הפועלת להשאת רווחי בעלי מניותיה. המדובר בחברה הנושאת אופי ציבורי ומהווה הלכה למעשה תורה לתועלת הציבור. מטרתה של אשכולות, למן היווסדה, הינה קידום זכויותיהם של ציבור האמנים המבצעים (ובפרט זכותם של אלה לקבלת תמלוגים), וניהול כספי התמלוגים כחברה לנאמנות הפועלת כנאמן עבור ציבור שולחיה ומוטביה. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, הגדרת אשכולות כתאגיד לניהול משותף של זכויות יוצרים וכן כארגון התמלוגים היציג, תומכת במסקנה זו ומחזקת אותה, וממילא מכפיפה את אשכולות לחובות החלות עליה על-פי דיני הנאמנות.

19. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, הצידוק שבקיומה של אשכולות ותכליתה על פי דין הינם, אפוא, הפקת המירב עבור ציבור מוטביה - הם כלל האמנים המבצעים המפקידים בידיה את כל זכויותיהם (לרבות

את הזכות לתבוע את זכויותיהם מצדדים שלישיים) - הן בביצוע פעולות הגבייה והחלוקה של התמלוגים לאמנים המבצעים, והן בניהול כספיהם בנאמנות בצורה מיטבית ושקופה.

20. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, תחת הנחת יסוד זו, טובתה של אשכולות, אשר שומה על נושאי המשרה באשכולות כי הם פועלים לאורה, היא קידום זכויות האמנים המבצעים כאמור, ובפרט ביצוע אופטימלי של גביית וחלוקת התמלוגים על עבודתם, תוך מילוי חובתה כנאמן, כארגון ותמלוגים יציג, וכתאגיד לניהול משותף של זכויות.

21. מוסדות אשכולות כוללים, בין היתר, את הגופים הבאים:

22. האסיפה הכללית של בעלי המניות

לאשכולות 100 "בעלי מניות" המכונים בתקנון אשכולות "חברים", אשר לכל אחד מהם מוקצית מניה רגילה אחת. אציין כי למיטב ידיעתי, אשכולות אינה מקצה מניות חדשות, כי אם מבצעת מעת לעת העברת מניות מבעל מניות אחד לאחר.

אבהיר כי בתקנון אשכולות כפי שתוקן לאורך השנים (למשל בסעיפים 10א, 32-35) נקבעו סייגים מסוימים ביחס להעברת מניות החברה, ובין היתר נקבע כי בעל מניה לא יוכל להעביר מניה לאחר, בין בתמורה ובין שלא בתמורה (סעיף 10א); כי העברת מניות אשכולות טעונה את אישור מועצת המנהלים של אשכולות וחתימה על שטר העברת מניות (סעיפים 32-35); וכי עד לחלוף שנה ממועד פטירתו של בעל מניה או ממועד בו תביע את רצונו לפרוש, ייבחר במקומו בעל מניות חדש שישמש נציג של קבוצת האמנים אליה שייך בעל המניות שנפטר או פרש (זמר, שחקן או בדרן; סעיף 10א).

העתק תקנון אשכולות, מצ"ב כנספח 9.

העתק תיקוני התקנון מן השנים 1992-1997, מצ"ב כנספח 10.

לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, הרי שאין מדובר בחבר "בעלי מניות" במובן הרגיל של המילה, כי אם בגוף המייצג את ציבור המוטבים של אשכולות, כמעין "ריבון" של כלל ציבור הנהנים אשר לטובתו פועלת אשכולות כנאמן וכשלוח.

23. חברי הנהלת אשכולות

למן מועד הקמתה של אשכולות בשנת 1984 ועד למועד כתיבת שורות אלו, דהיינו - משך כ-35 שנים, עומד בראש אשכולות מר אילי גורליצקי, המכהן כמנהלה הכללי וכיושב ראש הדירקטוריון שלה.

לצדו של מר גורליצקי מכהנים בדירקטוריון אשכולות גם האמנים אושיק לוי, ששי קשת ושייקה לוי - אשר לבד מהיותם גם בעלי מניות באשכולות הם מכהנים בתפקידיהם מזה עשרות בשנים. הגב' דורין פלורנטין מכהנת כסמנכ"לית אשכולות, והגב' אירית בן דוד, שאף היא בעלת מניות באשכולות, מכהנת כמנהלת מחלקת אינפורמציה ותמלוגים באשכולות.

לאחרונה פרסמה אשכולות בחטף באתר האינטרנט שלה את דבר מינוין של שתי דירקטוריות חיצוניות חדשות - הגב' ליביה חכמון ועו"ד גאולה אבידן. ברם, לאחר מספר שבועות הסירה אשכולות פרסום זה מהאתר המופעל על-ידה, וכיום השתיים מוגדרות כ"יועצות חיצוניות לדירקטוריון".

24. ועדות המשנה של הדירקטוריון

לדירקטוריון אשכולות ועדת ביקורת, המורכבת מן האמנים טוביה צפיר - מי שהיה בעבר שותפו העסקי של מר גורליצקי, ודביר בנדק. כמו כן פועלת בדירקטוריון אשכולות ועדת משנה לתמלוגים,

המורכבת מבעלי מניות באשכולות כמו גם מגורמים מקצועיים נוספים שאינם חברי הנהלת אשכולות (דוגמת מרכז פעילות שח"ם - תפקיד בו אני מכהן כיום, ויושב ראש אמ"י).

25. קרנות שמפעילה אשכולות

אשכולות מפעילה את הקרן לעזרה הדדית לאמנים נזקקים, המאוגדת כעמותה (ע"ר 580126373; להלן: "הקרן לעזרה הדדית"). אשכולות מחזיקה בזכויות הניהול של הקרן לעזרה הדדית, ובראש הקרן עומד מר אילי גורליצקי המשמש כאמור כמנהלה הכללי וכיושב ראש הדירקטוריון של אשכולות. בוועד המנהל של הקרן לעזרה הדדית מכהנים חברי דירקטוריון אשכולות, ולצד האמנים גילה אלמגור, גדי גוב ויאיר ניצני. בוועדת הביקורת של הקרן לעזרה הדדית מכהנים אותם החברים המכהנים בוועדת הביקורת של אשכולות. משרדי הקרן לעזרה הדדית ממוקמים במשרדי אשכולות, רואה החשבון של העמותה הינו רואה החשבון של אשכולות, ובמילים אחרות - הקרן לעזרה הדדית ואשכולות חד הם.

העתק פרוטוקול הקרן לעזרה הדדית ביחס לאישור הדוחות הכספיים לשנת 2017, מצ"ב כנסת 11.

26. לפי מיטב ידיעתי, אשכולות הפעילה בעבר והיא מחויבת להפעיל גם כיום - אם כי כפי שיפורט להלן, אין בידי מידע אם אכן כך נעשה - קרן להשקעות בנאמנות של כספי התמלוגים שגובה אשכולות, לשם הפקת פירות הוניים עבור ציבור הנחנים של אשכולות (להלן: "הקרן להשקעות"). בקרן זו אמורים להיצבר כספי תמלוגים שגבתה אשכולות ואשר לא חולקו, למשל מקום בו אמנים הזכאים לקבלת כספי התמלוגים לא אותרו על-ידה. כמתואר לעיל, כספים אלו אמורים להיות מנוהלים על-ידי אשכולות בנאמנות עבור ציבור מוטביה של אשכולות, אך אין בידי מידע כיצד נשמרים ומנוהלים כספים אלה בפועל.

27. מכאן אפנה לתיאור המבקשים בהליך. כאמור, המבקשים הינם, ככלל, אמנים מבצעים בעליהם של זכויות מבצעים, ובעלי מניות באשכולות. מקצת המבקשים הם בעלי תפקידים באשכולות.

28. המבקשת 1 - שח"ם, היא עמותה רשומה אשר הוקמה בשנת 2000 כאיגוד שחקני המסך, במטרה, בין היתר, להגן על מעמדם ועל זכותם של שחקני ישראל לעבוד בתנאים נאותים המכבדים את צרכי היצירה ואת יוצריה. בהקשר זה פועלת שח"ם לייצוג חבריה בקשר עם מימוש זכויותיהם, ליידוע חבריה בדבר זכויותיהם באשכולות, ומשום כך, בין היתר, היא אף נתפסת בעיני ציבור השחקנים כמבקר מטעמם את פעילותה של אשכולות. שח"ם מונה כיום למעלה מ-2,350 חברים, שהינם חלק מקבוצת האמנים המבצעים - הם ציבור מוטביה של אשכולות שחלקם אף בעלי מניות באשכולות.

29. המבקשת 2 - גבי אסתי זקהיים, מכהנת כיושבת ראש הוועד המנהל של שח"ם והיא בעלת מניות באשכולות וחברת ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.

30. אנוכי, המבקש 3, משמש כאמור כמרכז הפעילות בשח"ם ומכהן כחבר ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.

31. המבקש 4 - מר גיא לואל, הוא אמן מבצע, בעל מניות באשכולות וחבר ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.

32. המבקשים 5-10 - גבי לירית בלבן, מר מיכאל ורשביאק, מר אוהד קנוולר, מר דרור קרן, גבי עלמה זק, וגבי איה כורס, הם כולם אמנים מבצעים ובעלי מניות באשכולות.

33. אפנה עתה לתיאור הרקע להגשת הבקשה דנן, ולצבר המקרים והעובדות המבססים את המבוקש בה.

34. הורתה של הבקשה בפניות אמנים מבצעים שונים שהועברו בשנים האחרונות לאשכולות, אשר נסבו בעיקרן על העדר שקיפות, חוסר במתן נתונים פיננסיים הולמים, ושגיאות מהותיות ורשלניות מצד הנהלת אשכולות ביחס להתנהלות של אשכולות ולאופן בו היא גובה, מנהלת ומחלקת את כספי התמלוגים עליהם היא מופקדת בין ציבור האמנים המבצעים.

35. תחילה היה נדמה, כי מדובר במקרים פרטניים ספורדיים, המתוארים לחלן, אך עם הצטברותם נולד הצורך לברר ולשאול שאלות על אודות ניחול הכספים באשכולות באופן רוחבי. ואולם, כפי שאתאר לחלן - שאלות אלה נותרו ללא מענה של ממש עד ליום זה.

36. במהלך חודש פברואר 2017 התקבלה באשכולות פניית האמן רועי לוי, באמצעות בא-כוחו, בטענה לפגיעה מהותית בהיקף התמלוגים המתקבלים אצל האמן נוכח החלטה שהתקבלה באשכולות, אשר כפי הנראה לא הובאה לידיעת מוטביה, ביחס להענקת תמלוגים מופחתים לתוכנית המשודרות מעל ל-1,200 שידורים. בסיום הדיון הפרטני שקיימה ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות בעניינו של האמן, לבקשת האמן ובנוכחותו ונוכחות בא-כוחו, הוחלט כי יש להשיב לאמן חלק מן הכספים שנתבעו על-ידו, וזאת מחמת העובדה כי ההחלטה לא יושמה באופן פרוגרסיבי, כך שהתשלום המופחת בגין התמלוגים אמור היה לחול רק מהתוכנית ה-1,200 ואילך. בהתאם, לאחר הדיון הוחלט להשיב לאמן כספי תמלוגים להם היה זכאי בסך של לא פחות מ-25,000 ₪ אשר לא שולמו לו.

37. ברם, חרף בקשתם של חברי ועדת המשנה לתמלוגים (בה אני חבר), בעקבות אותו דיון לא נעשתה בקרב הנהלת אשכולות כל בדיקה רוחבית בשאלה האם קיימים אמנים נוספים שניזקו מהיישום השגוי של אותה החלטה. כמו כן לא הובהר לחברי ועדת המשנה לתמלוגים מניין נלקח הסכום העודף שהושב לאמן, ומה המקור התקציבי לכך. אירוע נקודתי זה הציף גם את העובדה כי אופן חישוב התמלוגים על-ידי הנהלת אשכולות ומפתח הזכאות של האמנים המבצעים לתמלוגיהם אינו שקוף, אינו גלוי, ואינו נהיר אפילו לחברי ועדת המשנה לתמלוגים עצמם.

העתק פניית בא-כוח רועי לוי מיום 9.2.2017, מצ"ב **כנספה 12**.

העתק פרוטוקול הדיון בוועדת המשנה לתמלוגים מיום 19.4.2017, מצ"ב **כנספה 13**.

38. פניות נוספות שהועברו אל שח"ם העלו תמונה עגומה דומה, ולפיה אמנים מבצעים זיהו שגיאות וחוסרים בכספי התמלוגים המועברים אליהם על-ידי הנהלת אשכולות. כאשר ביקשו אותם אמנים מבצעים מהנהלת אשכולות לקבל פירוט ביחס לכספי התמלוגים ששולמו להם או שנמנעו מהם, הם נתקלו בסירוב עיקש, לעיתים תוך ניסיון לפטור אותם בטענות סרק או במצגות חסרות תוכן, שאינן עולות כדי פירוט מינימלי על אודות אותם כספים וחלוקתם. לעיתים אף נתקלו אותם האמנים לאחר מעשה בחתנהלות נקמנית מצדם של העוסקים בעניין.

39. יתרה מכך, גם כאשר התגלו אצל אותם אמנים טעויות נקודתיות אשר בהן כדי להצבע על בעיות רוחביות בחלוקת התמלוגים, התברר כי הנהלת אשכולות אינה עושה מאמץ על מנת לתקן את אותם המשגים באופן רוחבי, ובכך מונעת הנהלת אשכולות מאמנים נוספים כספי תמלוגים אשר מגיעים להם כדין.

העתק דוגמאות של פניות אמנים להנהלת אשכולות, מצ"ב **כנספה 14**.

40. סוגית העדרו של מפתח תמלוגים סדור, שקוף וגלוי מצד הנהלת אשכולות הטרידה כאמור גם את מנוחתם של חברי ועדת המשנה לתמלוגים, ואותי בתוכם.

כך, למשל, עוד במהלך שנת 2017 ביקשו חברי ועדת המשנה לתמלוגים להבין, לקבל לעיונם ולדון במכלול הכללים שלפיהם מחושבים על-ידי הנהלת אשכולות התמלוגים להם זכאי כל אמן ואמן. בקשה זו הייתה פועל יוצא של החשש שהתעורר בקרבם של חלק מחברי הוועדה (ובהם אני), כי למעשה לאורך השנים מקבלת ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות החלטות באופן אקראי, וכי היא חיה בהקשר זה מפיה של הנהלת אשכולות, אשר פועלת בחלוקת התמלוגים ללא כל "תורה סדורה" - ודאי לא כזו הנהירה לעיני כל ואפילו לא לחברי ועדת התמלוגים עצמם.

41. ברם, פניות אלו של חברי ועדת המשנה לתמלוגים להנהלת אשכולות זכו להתעלמות והושבו ריקם, כאשר בישיבה טטופה אחת שהתקיימה בעניין - ואשר לא הופץ הפרוטוקול שלה - הוצגו לחברי ועדת התמלוגים מסמכים חלקיים ובלתי ברורים, ללא אוגדן סדור של כללים, וניתנה להם האפשרות לעיין בהם במשך מספר דקות בלבד אך לא ליטול לעצמם העתקים מן "הסוד השמור" וללמוד אותו לעומק. העתק תכתובת בין חברי ועדת התמלוגים מיום 16.5.2017 בנושא חישוב התמלוגים, מצ"ב **כנספת 15**.

42. המדובר בכשל מהותי ומטריד ביותר מצד הנהלת אשכולות, העומד בלב ליבה של ההצדקה לעצם קיומה של אשכולות, דהיינו - כשל הנוגע לשאלת האופן בו מחושבת זכאותם של מוטביה של אשכולות לקבלת תמלוגים.

43. יתרה מזאת, ולי ייעוץ משפטי שקיבלתי, המדובר בכשל של ממש מצד הנהלת אשכולות החוטאת לתפקידה כנאמן על כספי התמלוגים, ואינה מפרסמת את הנתון המהותי ביותר אותו היא מחויבת על פי דיני הנאמנות לספק לציבור הנהנים שלה (אפנה, למשל, לסעיף 7 לחוק הנאמנות, התשל"ט-1979 (להלן: "חוק הנאמנות"), המטיל על נאמן חובות דיווח וניהול חשבונות).

44. לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, לא יכולה להיות הצדקה לשמירת "נוסחת התמלוגים" של אשכולות בסוד. גם אם ניתן לשקול את עמדת הנהלת אשכולות לפיה ההסכמים הנכרתים בינה ובין ה"משתמשים" המשלמים הינם סודות מסחריים שאין לחושפם, הרי שלא יעלה על הדעת כי מן הרגע שהתקבלו אצל אשכולות כספים - המנוהלים ומוחזקים בנאמנות לטובת מוטביה - לא תפרסם הנהלת אשכולות את החישוב בדבר אופן חלוקתם. אין ולא יכול להיות שמדובר בסוד מסחרי בהקשר זה, שכן הנהלת אשכולות פועלת בכספים אלה כנאמן לטובת ציבור האמנים. לא ייתכן, כי תסתיר מציבור זה את אמות המידה לחישוב זכאותם.

45. במאמר מוסגר אציין, כי הנהלת אשכולות מתימרת אמנם לפרסם את "כללי החלוקה" של התמלוגים, ואף מתהדרת בכך. ברם, עיון באותם "כללים" מעלה כי אלה עמומים ואמורפיים, וכי מהם לא ניתן להצליח לחשב באופן מדויק את הסכום לו יהא זכאי כל אמן מבצע. יוצא, אפוא, כי אין בידי אמן שקיבל תשלום לערוך בקרה האם קיבל סכום נכון, לא כל שכן לבחון מראש לכמה יהיה זכאי (ובאמצעות זאת לכלכל צעדיו ו"לתכנן קדימה" כמו כל אדם הזכאי לדעת כמה כספים מגיעים לו ומה יעשה בהם). הבחירה לפרסם רק את אותם "כללים" אמורפיים מצד הנהלת אשכולות מלמדת כי מדובר בהתנהלות נפסדת המגלה טפח ומסתירה טפחים, באופן מקומם, מטריד ומעלה חשד.

46. כך, למשל, נעדרים מאותם "כללי חלוקה" אותם מפרסמת הנהלת אשכולות, המכילים הפיננסיים השונים הניתנים לסוגים שונים של ביצועים (דיבוב, שירה, קולנוע וכד'), נעדר פירוט ביחס לתוספות אשר ניתנות לאמנים ותיקים ושיעורם; נעדרת רשימת הביצועים שבגינם לא ניתנים תמלוגים (למשל הנהייה); ונעדרים נוסחאות וכללים רבים נוספים שאינם ידועים למבקשים ולמוטבי אשכולות.

העתק עמוד מחוברת אשכולות לשנת 2018 שכותרתו "חלוקת התמלוגים, איך זה עובד?", מצ"ב **כנספת 16**.

47. דוגמה מאלפת ומכוננת לעניין העדר השקיפות שבה פועלת הנהלת אשכולות, לטעויות הרשלניות שנגרמות בגין כך, ולתיקון באופן ספורדי ומתמיה, תימצא בפרשת אימוץ שיטת ה"מדרוג" שאירעה בשלהי שנת 2017 - פרשה אשר היוותה את "קו פרשת המים" לענייננו. האופן בו התקבלה ההחלטה בהקשר זה, הטעויות שקבלתה גררה, והתיקון האקראי והרשלני שביצעה הנהלת אשכולות, מאירים באור האמיתי את דרך הילוכה הפסול של הנהלת אשכולות. ברם, בכך לא די - החלטת הנהלת אשכולות לתדול מלכנס את ועדת המשנה לתמלוגים בעקבות אירוע זה - ורק בגין כך שחברי הוועדה "העזו" לבצע את תפקידם - מלמדת על הצורך במתן דין וחשבון על התנהלות הנהלת אשכולות. במה דברים אמורים?

48. בחודש נובמבר 2017 התקבלה אצל חברי ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות הודעה מטעם הנהלת אשכולות המבקשת מהם לאשר שיטה חדשה לחלוקת תמלוגים למוטבי אשכולות (שיטת ה"מדרוג"). לאחר שחלק מחברי הוועדה (ואני בתוכם) התרעמו, ולאחר שבשיחת ועידה קצרה שהתקיימה בנושא הודיעו אותם חברים, כי לא ייאותרו לאשר את שיטת החלוקה החדשה בשיטה טלפונית ובלא הצגה של מכלול הנתונים הרלוונטיים, התקיימה פגישה דחופה בנושא. בתום אותה פגישה הוחלט לאשר את שיטת החלוקה החדשה, בכפוף לכך שיוצגו לחברי ועדת המשנה לתמלוגים סימולציות שונות של תוצאותיה, כך שיתאפשר להם לבחון, כי השיטה החדשה אכן עונה על מטרותיה ואינה מסבה נזק לציבור האמנים. למותר לציין, כי גם לישיבה זו לא נערך פרוטוקול או לכל הפחות לא הופץ בין משתתפיה.

49. ברם, ללא תיאום מראש, וממילא מבלי שהוצגו הסימולציות האמורות, ביום 25.11.2017 נשלחה על-ידי הנהלת אשכולות באופן חד צדדי הודעה המבשרת לציבור מוטביה של אשכולות על "מדרוג חדש בחלוקת התמלוגים", תוך שהדבר הוצג כאילו ההחלטה אושרה באופן סופי גם בוועדת התמלוגים.

50. סמוך לאחר משלוח ההודעה, התרעתי כחבר בוועדת התמלוגים בפני מר גורליצקי על הטעות שבמשלוח ההודעה ועל הטעויות שאפשר שיגרמו בגין כך בחלוקת כספי התמלוגים. זאת, עוד טרם בוצעה חלוקת התמלוגים בפועל מכוחה של השיטה החדשה. ואולם, מר גורליצקי בחר להתעלם מפנייתי, ופטר אותי באומרו, בין היתר, כי יש לשקול להחליף את חברי ועדת התמלוגים שאינם בקיאים דיו במאטריה הרלוונטית, ובלשוננו של מר גורליצקי - "ניקח אחריות ונציא אתכם מן הסיפור".

51. התרעומת שהביעו חברי ועדת התמלוגים (ואני בכללם) בעניין זה לא סייעה בידם, והנהלת אשכולות בחרה אפוא להציג מצג שגוי ומטעה לציבור המוטבים שלה בעניין אופן קבלת ההחלטה וכן לבצע את החלוקה על אף שהתריעו בפניה על ההליך הבלתי התיקן שעלול להוביל לטעויות בחלוקה.

העתק תכתובת דוא"ל בעניין שיטת התמלוגים מחודש נובמבר 2017, מצ"ב כנספח 17.

52. עד מהרה התברר כי ב"שיטה החדשה" חלו פגמים חמורים, אשר קיפחו את זכאותם של קרוב כ-1,750 אמנים לקבלת תמלוגים המגיעים להם. המדובר היה בטעות שלפיה חושבה זכאותם של אותם אמנים לקבלת תמלוגים לפי חישוב עונה שלמה כפרק אחד, ולא לפי כמות הפרקים באותה עונה. היקף הטעות היה אסטרונומי - הפערים בין התמלוג הנכון לפי פרקים, לבין התמלוג השגוי בפועל הסתכם בלמעלה מ-3 מיליון ₪, השייכים כאמור לכ-1,750 אמנים מבצעים.

53. לאחר שחברי ועדת התמלוגים התריעו בפני הנהלת אשכולות בעניין זה, בוצע תיקון רטוראקטיבי חלקי של הטעויות. ואולם, הואיל ובאותה עת כל כספי התמלוגים כבר חולקו בין כלל האמנים, הנהלת אשכולות ניאותה לערוך תיקון שרירותי שהחזיר לציבור האמנים שנפגע מן הטעות אך ורק 700,000 ₪ מתוך סך של 3 מיליון ₪ שנמנע מהם. מדובר היה בחלוקה ספורדית של מאות אלפי שקלים בין אמנים מסוימים, ללא הודאה בטעות מצד הנהלת אשכולות; ללא פרסום הטעות והפקת לקחים רוחבית; ותוך שחלק מהאמנים

המבצעים מקבלים לכיסם החזרים כספיים חלקיים בלבד על לא עוול בכפם. לא ברור גם מניין נלקחו אותם סכומים של מאות אלפי שקלים שראתה הנהלת אשכולות לחלק, הואיל ובמקביל אלה לא נגרעו מאמנים אחרים, והמקור התקציבי-תזרימי לאיתור הסכום לא הובהר.

העתק טבלת אקסל המסכמת את היקפי הטעויות, שנשלחה על-ידי הנהלת אשכולות (שמות האמנים הושחרו), מצ"ב **כנספח 18**.

העתק תכתובות דוא"ל בעניין תיקון חלוקת התמלוגים מחודש דצמבר 2017, מצ"ב **כנספח 19**.

54. שיא האבסורד הוא כי הגם שחלפה כבר כשנה וחצי מאז ארעה פרשה זו בחודש דצמבר 2017, במסגרתה "העזו" חברי ועדת המשנה לתמלוגים "להרים את ראשם" ולהתקומם על מהלכיה של הנהלת אשכולות, עד למועד זה הנהלת אשכולות נמנעת במכוון מלכנס את ועדת המשנה לתמלוגים.

במקום כינוס ועדת המשנה לתמלוגים, התיימרה הנהלת אשכולות להקים "ועדה חיצונית" שתבחן את הטעויות שנפלו, אך דיוניה של ועדה זו, כמו גם מסקנותיה (ככל שהוקמה) נותרו בעלטה עד לעצם היום הזה.

העתק תכתובת עם מר גורליצקי, בה הוא "מתריע" מפני מינויה של ועדה חיצונית, מצ"ב **כנספח 20**.

העתק מכתב ששלחה הנהלת אשכולות אל חברי אשכולות בקשר עם תיקון הטעויות והקמתה של ועדה חיצונית, מצ"ב **כנספח 21**.

55. המאורעות שתוארו לעיל, שכאמור הינם בבחינת "קו פרשת המים", העלו בקרב המבקשים את החשש הראשוני, כי הנהלת אשכולות, תחת הנהגתו של מר גורליצקי, חוטאת למטרותיה של אשכולות ולתפקידה על פי דין, ופוגעת בטובתה של אשכולות, בכך שהיא נמנעת מלמצות את זכאותם של חבריה לתמלוגים, תוך שחברי הנהלת אשכולות נוהגים בכספי התמלוגים כבשלחם.

56. התמונה העגומה שנגלתה לבעלי מניותיה של אשכולות ולחברי ועדת המשנה לתמלוגים, כמו גם לחלק מציבור מוטביה של אשכולות, שהחלו מתרעמים על דרך הילוכה של הנהלת אשכולות הפוגעת בטובתה של החברה, הובילה את המבקשים להבין כי יש צורך לערוך בחינה מקיפה ביחס לעמידתה של אשכולות, תחת הנהגת מנהליה, בכללי המשטר התאגידי המחייבים אותה ובהוראות הדין להן היא כפופה.

במסגרת בחינת המידע אותו הצליחו המבקשים לברר (שכן פניות רבות לקבלת מידע נוסף, שאינו גלוי, העלו חרס, כפי שאתאר להלן), התגלה חשש ממשי לפגיעה בטובתה של אשכולות. עיקרי המידע שהתגלה מובאים להלן.

57. כך, התחוויר, כי הנהלת אשכולות והעומדים בראשה מפרים את חובותיהם, בכך שהם נמנעים במכוון במשך השנים מלקיים אסיפות כלליות בקרב בעלי מניות אשכולות.

כפי שאתאר בהמשך הדברים, בקשתם של המבקשים לעיין בפרוטוקולי האסיפות ו/או בזימונים שהוצאו לקראתן - נענו בסירוב על-ידי הנהלת אשכולות.

58. כמו כן, התחוויר, כי בנוסף לעובדה שהנהלת אשכולות אינה מכנסת את האסיפה הכללית של אשכולות, היא גם נמנעת במכוון מלפרסם לבעלי המניות באשכולות (שהם גם חברי האסיפה הכללית) את הדו"חות הכספיים של החברה, ואף אינה מיידעת את בעלי המניות בדבר אפשרותם לבוא ולעיין בדו"חות אלו או מעניקה להם זכות זאת.

כפי שאתאר בהמשך הדברים, כאשר ביקשו המבקשים לקבל את דוחותיה הכספיים של אשכולות הם נענו בסירוב.

59. לעניין זה כל שמפרסמת הנהלת אשכולות הינה סקירה שנתית כללית וחסרה, ובה "נתוני מידע ונתוני כספיים על פי מאזן בוחן". ואולם עיון באותה סקירה מעלה כי זו נעדרת פרטים ונתונים פיננסיים של ממש, וכל שמוצג בה הוא בעיקר "שורה תחתונה" של הכנסות אל מול הוצאות באותה שנה.

העתק "דו"ח פיננסי 2018 על פי מאזן בוחן פירוט דברי הסבר", מצ"ב כנספח 22.

מכאן, ולפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, שהנהלת אשכולות נמנעת מלמסור לבעלי מניותיה את הדוחות הכספיים השנתיים, חרף קיומה של חובה חוקית במפורשת לעשות כן, הקבועה בחוק החברות.

60. אם בכך לא די, חרף העובדה כי דוחותיה הכספיים של אשכולות אינם מפורסמים, וחרף העובדה כי אשכולות אינה מקיימת אסיפות כלליות, בדיווחים השנתיים שמעבירה הנהלת אשכולות לרשם החברות, מצוין באופן כוזב כי "באסיפה השנתית האחרונה שהתקיימה הוצגו בפני האסיפה הדוחות הכספיים כנדרש".

העתק דו"ח שנתי לשנת 2016 שהגישה אשכולות לרשם החברות ביום 16.5.2017, מצ"ב כנספח 23.

61. בשורת פגמים אלו - לא די. עיון בדוחות "ועדת הביקורת" של אשכולות מעלה, כי לא נערך בוועדה זו כל דיון ענייני ומקצועי בנושאים חשובנאיים (אשר דורשים מטבע הדברים גם השכלה חשבונאית, או למצער מומחיות פיננסית - שאין למי מחבריה).

כמו כן, כלל לא ברור כיצד מונו חברי ועדת הביקורת (בפרט מקום בו האסיפה הכללית אינה מתכנסת), על-ידי מי מונו ומהן סמכויותיה של הוועדה. נראה, אפוא, כי כל פועלה של ועדה זו אינו ביקורת, כי אם "אמירת הן" להנהלת אשכולות ותמיכה עיוורת ובלתי מסויגת בעומד בראשה - מר גורליצקי.

די בהקשר זה אם אפנה לפרוטוקול הלקוני של הוועדה מיום 28.2.2018, בו לא נכללו דברי ביקורת כי אם דברי שבח בלבד, ובכלל זה נכתב כי: "הוועדה מצאה כי אשכולות מתמודדת היטב עם השינויים [בשוק הגבייה] וממשיכה לחפש דרכים יצירתיות וחכמות להמשיך ולגבות תמלוגים גם מגופים שנמצאים במצוקה", או "הוועדה בירכה על הגידול המרשים וגיבתה את כוונת אשכולות להשקיע עוד מאמץ ומשאבים בגבייה מסוג זה". דברים בלשון דומה, עד כדי זהה, נכתבו גם בדוחות ועדת הביקורת לשנת 2018, ודומה כי הם מדברים בעד עצמם.

העתק דו"חות ועדת הביקורת לשנים 2017 ו-2018, מצ"ב כנספח 24.

62. גם כאשר מגיעות תלונות לפתחה של ועדת הביקורת, אלה אינן נבדקות ולבטח אינן מוצאות ביטוי בדו"ח השנתי היוצא תחת ידי הוועדה. כך, למשל, בעקבות האירוע שתואר לעיל (פרשת הטעויות שנסבו סביב אימות שיטת ה"מדרוג"), הבאתי כחבר ועדת המשנה לתמלוגים את הדבר לפתחו של יו"ר ועדת הביקורת בבקשה לטפל בנושא, ועד ליום זה לא זכיתי למענה בנושא.

63. שורת הכשלים והפגמים התאגדיים של אשכולות תחת הנהלת אשכולות, כמו גם דרך הילוכם של חברי ההנהלה אשר הפכה למרמס את הוראות הדין, אינה נגמרת כאן והיא ארוכה ומפותלת.

64. כך, למשל, לאחרונה הודיעה הנהלת אשכולות (בחו"ד דצמבר 2018 - קרי, לאחר פניות המבקשים אליה) על דבר מינוין של שתי דירקטוריות "חיצוניות" באשכולות - גבי ליביה חכמון ועו"ד גאולה אבידן. ברם, בהמשך חזרה בה הנהלת אשכולות מהודעה זו והסירה אותה מאתר אשכולות, וכעת אלו מוצגות כ"ייעוצות חיצוניות להנהלת אשכולות".

העתק ההודעה בדבר מינוי "הדירקטוריות החיצוניות", מצ"ב **כנספת 25א**; צילום מסך (שהוסר מהאתר) על אודות "הדירקטוריות החיצוניות", מצ"ב **כנספת 25ב**; העתק ההודעה בדבר מינוי "היועצות החיצוניות", מצ"ב **כנספת 25ג**.

65. מינויים אלה (כמו גם "סיבוב הפרסה" שביצעה הנהלת אשכולות ביחס אליהם) העלו תהיות נוספות ביחס להתנהלות הנהלת אשכולות, בפרט מקום בו לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי מינוין של השתיים לא נעשה על-ידי האורגן המוסמך לכך (האסיפה הכללית - שכאמור אינה מתכנסת), ובפרט מקום בו אין מדובר בגורמים "ניטרליים" כנדרש מדירקטורים חיצוניים - נוכח קרבתן לגורמים בהנהלת אשכולות והיות אחת מהן, גבי ליביה חכמון, בעלת מניות באשכולות. לעניין זה אציין, כי עובדה זו מצטרפת לשלל מינויי מקורבים ובעלי עניין באשכולות.

66. כך, למשל, אציין את תפקודו של מר אדם גורליצקי, בנו של יו"ר ומנכ"ל אשכולות, בעבר או בהווה - כמנהל תחום סדנאות באשכולות, וכמנהל פרויקט אתר האינטרנט החדש של החברה, מינוי אשר למיטב ידיעתי לא אושר כדין במוסדות אשכולות. דוגמה נוספת היא הצבתה של גבי יונה אליאן קשת, אשתו של חבר הדירקטוריון ששי קשת, בחברה בוועדת הערר לעניין תמלוגים.

67. כך, למשל, חברי דירקטוריון אשכולות לא הוחלפו במשך שנים רבות, ודבר מינויים אינו מובא לפתחה של האסיפה הכללית (שאינה מתכנסת). גם השכר אותו מקבלים חברי הדירקטוריון של אשכולות - ששיעורו אף הוא אינו גלוי ונותר מוכמן וכמוס ליוזעי ח"ן בלבד - אינו מובא לאישורה של האסיפה הכללית, תוך הפרת סעיף 80 לתקנון אשכולות הקובע כי "חברי מועצת המנהלים לא יקבלו מכספי החברה שכר אלא אם החליטו" על כך האסיפה הכללית.

68. כך, למשל, ולפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, הנהלת אשכולות מנהלת את החברה תוך אי התאמה למסמכי התאגדותה של אשכולות. כבמבואר לעיל, בעוד שבתקנון אשכולות נקבעו התנאים להעברת מניות מאמן אחד לאחר, למיטב ידיעתי הנהלת אשכולות אינה מחתימה את מעבירי או את מקבלי המניות על שטרי העברת מניות, והלכה למעשה בעלי המניות "מוצנחים" למקומותיהם ולעיתים אף מוענקת להם מנייתם ללא ידיעתם.

69. כך, למשל, בעוד שישנם מעל ל-40,000 אומנים מבצעים רשומים באשכולות (לטענת החברה), באופן תמורה למדי בין רשימת 100 בעלי המניות, נמצאים שלושה מבני משפחת קשת (ששי קשת - חבר הדירקטוריון, יונה אליאן קשת - רעייתו, ובנם אריאל קשת), ושניים מבני משפחת גורליצקי (יו"ר ומנכ"ל החברה - אילי גורליצקי ובנו אדם גורליצקי).

70. וכך, ארגון אשר קם במטרה לפתור חולשה מובנית של ציבור האמנים בכל הנוגע להתנהלותם הכספית-משפטית ועמידה על זכויותיהם, הופך ברבות השנים מגוף הפועל בשקיפות לטובת ציבור מוטביו ללא אינטרס עצמי, למועדון סגור שאינו פועל בשקיפות באופן שמעלה חשש, חלילה, כי הוא נועד על מנת לשרת מניעים אישיים של העומדים בראשו וזרים לטובת מוטביו.

71. זאת ואף זאת, תחת מעטה החשאיות בו היא מתנהלת, לאחרונה החלה הנהלת אשכולות, לנתב את כספי התמלוגים המתקבלים אצלה לתשלום עבור "קורסים וסדנאות", וזאת מבלי לקבל את אישור האסיפה הכללית ותוך שהדבר נעשה על חשבון כספי התמלוגים של האמנים.

72. המדובר בצבר ארוך של דוגמאות בלתי ממצות, אך לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי כבר מדוגמאות אלו עולה ומזדקרת לעין תמונה עגומה של "צפצוף" מתמיד על הוראות הדין ועל כללי משטר תאגידי תקין מצד הנהלת אשכולות, הפרת חובות מצד נושאי המשרה באשכולות, ובאופן כללי עשייה באשכולות

ובכספיה - הם כספי התמלוגים השייכים לאמנים המבצעים - כבשלהם. כל זאת, לפי יעוץ משפטי שקיבלתי תוך פגיעה בטובתה של אשכולות וביציבור מוטביה.

73. מן האמור לעיל התגבש בקרב המבקשים חשד של ממש, כי אופן התנהלותה של אשכולות חוטא למטרותיה. ניסיונותיה של הנהלת החברה להתחמק ממתן דין וחשבון לבעלי מניותיה - על אף חובתה על פי דין ועל אף פניות חוזרות ונשנות אליה (כפי שיפורט להלן) - אך מגביר ומאשש חשש זה.

74. כמבואר לעיל, אחת מן המטרות שנטלה על עצמה אשכולות הינה "לנהל עסק של חברה לנאמנות על כל ענפיו, לקבל על עצמה כל תפקיד של נאמן... וכל תפקיד אחר של נאמנות או אמון, ולמלא ולבצע את כל החובות והפעולות הכרוכות בכך..." (סעיף 2.2 ד. לתזכיר). אשכולות אף אינה מתכחשת לכך ואף מתהדרת בתפקידה כחברת נאמנות במסגרת מכתביה אל משרד המשפטים (נספח 8 שהובא לעיל).

75. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, העובדה כי בהתאם לסעיף 3אג) לחוק זכויות מבצעים, נדרשת אשכולות לגבות ולחלק את כספי התמלוגים גם לאלה שאינם חברים בה (קרי, לאלה שלא ייפו את כוחה באופן אקטיבי), משמעה כמו מעצמה חובת נאמנות מוגברת המוטלת על כתפי אשכולות, ועל כתפיהם של אלה האחוזים בהגנה הנהלתה.

76. גם כתיבי העברת הזכויות עליהם חותמים האמנים המבצעים המבקשים להשתייך לאשכולות, מעבירים הלכה למעשה את הבעלות בזכויות המבצעים שלהם לידי אשכולות, על מנת שזו תפעל עבורם כנאמן לגביית, ניהול וחלוקת כספי התמלוגים.

77. כחלק מתפקידה כנאמן עבור חבריה ומוטביה, מפעילה אשכולות, או למצער אמורה להפעיל, קרן להשקעות בנאמנות של כספי התמלוגים לשם הפקת פירות הוניים ("הקרן להשקעות" בהגדרתה לעיל). בקרן זו נצברים, או אמורים להיצבר, כספי התמלוגים שגבתה אשכולות ואשר לא חולקו.

78. בהקשר זה אבהיר, כי בעוד אשכולות אמורה לשמש כ"צינור" גרידא לצורך העברת כספי התמלוגים ישירות ובמועד לציבור מוטביה, הרי שלטענת הנהלת אשכולות אחד הגורמים לצבירת כספים בקופת אשכולות הינו חוסר יכולתה לאתר אמנים מסוימים לצורך חלוקתם של מלוא כספי התמלוגים. משום כך נצברים כספים בקופת אשכולות, ואלו כאמור אמורים להיות מנותבים עד לחלוקתם לקרן להשקעות, לצורך ניהולם באופן מיטבי לטובת הנחנים.

79. ואכן, כעולה מניתוח פשוט של הסקירה השנתית אותה בוחרת הנהלת אשכולות לפרסם, הרי שמדי שנה נצברים בקופת אשכולות עודפים בסכום של כמיליון עד שני מיליון ₪ שאינם מחולקים. כך, למשל, מן הסקירה השנתית שפרסמה אשכולות לשנת 2017 עולה פער של מעל למיליון ₪ בין ההכנסות (תמלוגים שנגבו) לבין כלל ההוצאות; בשנת 2018 נמצא פער של מעל לשני מיליון ₪ שנצברו בקופת אשכולות באופן דומה, לא חולקו ולא דווח כיצד והאם הם הוצאו.

80. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, בהקשר זה קובע סעיף 3א) לחוק הנאמנות כי "פירותיהם ותמוריהם של נכסי הנאמנות יהיו אף הם לנכסי נאמנות". סעיף 3ג) לחוק הנאמנות מוסיף וקובע כי "הנאמן חייב להחזיק את נכסי הנאמנות בנפרד מנכסים אחרים או בדרך המאפשרת להבחין ביניהם".

81. אולם, מבדיקה שערכו המבקשים עולה, כי הנהלת אשכולות אינה מקיימת חובות אלו:

81.1. הנהלת אשכולות אינה מפרסמת את היקף הכספים הצבורים בקרן להשקעות;

- 81.2. הנהלת אשכולות אינה מפרסמת את נוהל ומדיניות השקעת הכספים הצבורים בקרן להשקעות, ככל שכללים אלה קיימים ;
- 81.3. הנהלת אשכולות אינה מפרסמת כיצד מתקבלת ההחלטה מתי יחולקו הכספים הצבורים בקרן להשקעות ובאיזה היקף ;
- 81.4. הנהלת אשכולות אינה מפרסמת מהן הסיבות לאי-חלוקת הכספים והמשך צבירתם ;
- 81.5. הנהלת אשכולות אינה מפרסמת דיווחים שנתיים על אודות ביצועי הקרן להשקעות, והפירות או התשואות המתקבלים מהם ;
- 81.6. כמו כן, לפי מיתב ידיעתי, הנהלת אשכולות אינה מחזיקה את כספי הנאמנות בחשבון נפרד ואינה מדווחת נתונים לגבי גובה, אופן ותנאי גביית תקורות ניהול הנאמנות.
- כספי נאמנות מתנהלים, אפוא, תחת מעטה חשאיות ותוך עירוב פסול בינם ובין כספים אחרים.
82. כמו כן, למיתב ידיעתי, הנהלת אשכולות אף אינה פועלת כראוי לאיתור אמנים על מנת להעביר אליהם את כספי התמלוגים שלהם. כך למשך, הנהלת אשכולות לא פנתה, אף לא פעם אחת, אל שח"ם, בחמש השנים האחרונות, לקבל מידע לאיתור אמנים מבצעים אשר זכאים לתמלוגים ואינם מאותרים על ידי אשכולות, וזאת כאשר ידוע להנהלת אשכולות היטב, כי לשח"ם מאגר מידע המכיל אלפי אמנים מבצעים.
83. ואם לא די בכל אלה, כאשר אמנים שלא אותרו "צצים" בדעבד ופונים לאשכולות בדרישה לקבל את כספם, הנהלת אשכולות פועלת להעביר לאותם אמנים את כספי התמלוגים, אך זאת נעשה ככל הנראה מתוך התזרים הכללי של אשכולות, דהיינו - למיתב ידיעתי, תמלוגי העבר אינם מצויים בחשבון נפרד ומחכים לבואם של בעליהם, כפי שמתחייב לפי יעוץ משפטי שקיבלתי מחובות הנאמנות, אלא כל אמן מקבל כספים, לא מתמלוגיו שלו, אלא מתמלוגים של אמנים אחרים המגיעים לתזרים הכספים המשותף של החברה.
84. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, המדובר בהתנהלות קלוקלת נוספת מבית מדרשה של הנהלת אשכולות, המתנהלת תוך פגיעה בטובת אשכולות כנאמן ובטובת ציבור הנהנים.
85. בדומה, מפעילה אשכולות את הקרן לעזרה הדדית לאמנים נזקקים, המאוגדת כעמותה אשר בזכויות הניהול שלה מחזיקה אשכולות ("הקרן לעזרה הדדית", כהגדרתה לעיל).
- גם במקרה זה הנהלת אשכולות מונעת מבעלי מניותיה וממוטביה את מכלול המידע הרלוונטי על אודות סכומי הכספים הנצברים מיתרות תמלוגים שלא חולקו, המועברים מדי שנה ל"קרן אשכולות לעזרה הדדית" - כך, למשל, לא ברור מיהו הגורם שהחליט על הסכום הכולל שמועבר לקרן, לא ברור כיצד סכום זה נקבע, וכיצד נקבעת החלוקה הפרטנית שלו. בדומה, כספים לעזרה הדדית מחולקים ללא נהלים ברורים, כך שלא ברור על פי אילו פרמטרים מחליטה אשכולות, כי אמן כלשהו הוא אמן "נזקק" הראוי לקבל כספים מהקרן.
86. לאמיתו של דבר, ממידע שהגיע למבקשים עולה, כי חלק מן האמנים שזכו לקבל בשנים האחרונות את כספי התמיכה של הקרן לעזרה הדדית הינם אמנים אשר "מקורבים לצלחת", ונראה כי הם זכו לקבלת "תמיכות" מספר רב של פעמים, אף שלעיתים כלל לא ברור כיצד באו הם בהגדרה (חבלתי קיימת) של אמן "נזקק".

87. כך, עיון במסמכי העמותה מעלה, כי בין השנים 2014-2017 חילקה הקרן לעזרה הדדית למעלה משני מיליון ₪ לאמנים שהינם כביכול אמנים נזקקים. ניתוח הנתונים מעלה כי בפועל נהנו מכספי הקרן מספר מצומצם של 98 אמנים (מתוך מעל 40,000 אמנים שאשכולות טוענת כי רשומים אצלה). רבים מתוכם זכו למספר מענקים (שניים, שלושה ואף שישה); 12 מתוכם הינם חברי האסיפה הכללית של אשכולות; ובכל הכבוד, נראה כי חלקם של אלה שנמצאו זכאים נובע בעיקר נוכח היותם קרובים לצלחת וסמוכים אל שולחנם של מנהלי אשכולות.

88. הנה כי כן, כספי הקרן מחולקים ללא כללים לחלוקה וללא שקיפות.

העתק מסמכים מתוך תיק העמותה ברשם העמותות, מצ"ב **כנספח 26**.

89. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, התנהלות זו (ועל מנת להסיר ספק מדובר בדוגמאות בלתי ממצות), די בה כשלעצמה כדי להקים תשתית מספקת לחששות שהתעוררו בקרב המבקשים בדבר ניגודי עניינים מצד הנהלת אשכולות, אף שהם הגורמים האמונים על טובת אשכולות ועל מימוש מטרותיה.

90. ואבהיר, כי ענייניו בחברה אשר כל מהותה וטובתה הינו ייצוג האמנים המבצעים בכל הנוגע לגביית כספי התמלוגים המגיעים להם, הן על פי דין והן על פי מסמכי ההתאגדות שלה עצמה. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, במצב דברים זה ברי, כי טובתה של החברה (שנועדה אך לשמש כטאמן לגביית הכספים וחלוקתם) נגזר, בין היתר, מן האופן בו היא פועלת על מנת להשיא את רווחתם של מוטביה - האמנים המבצעים - ואם חלילה מי מן העומדים בראשה חותר תחת מטרה זו, הרי שעל אשכולות למצות עמו את חדין.

91. על רקע מכלול האירועים והעובדות המתוארים לעיל, וכאמור נכח פניות אמנים מבצעים שהחלו זורמות אל שח"ם, אשר נסבו בעיקרן על העדר שקיפות, שגיאות בחישוב התמלוגים המגיעים להם, וחוסר במתן נתונים פיננסיים הולמים מצד הנהלת אשכולות ביחס להתנהלותה של אשכולות ולאופן בו היא גובה, מנהלת ומחלקת את כספי התמלוגים עליהם היא מופקדת, ביום 17.7.2018 פנתה שח"ם, בשם חבריה, אל מר גורליצקי ואל חברי ועדת הביקורת של אשכולות, בדרישה לקבלת מידע, נתונים ומסמכים.

העתק פניית שח"ם להנהלת אשכולות מיום 17.7.2018, מצ"ב **כנספח 27**.

92. לאחר דין ודברים עם מר גורליצקי, סוכם בין הצדדים על קיום פגישה להידברות בעניין, אשר תוכננה להתקיים בתחילת חודש אוגוסט 2018. למרבה הצער, ביום 19.7.2018 החליטה הנהלת אשכולות במהלך חד צדדי להקפיא את הזימונים לפגישה שנקבעה, ובהמשך החליטה גם לבטלה.

93. במקום מתן מענה ענייני לסוגיות החמורות שהובאו לפתחה, וממילא בלא לספק נתונים ומידע כפי שהתבקש ממנה, בשלב זה החלה הנהלת אשכולות "לעלות להתקפה", וכנהוג במקומותינו למרבה הצער - במקום להשיב לגופו של עניין התיימרה הנהלת אשכולות "להשיב" לגופו של אדם, ולתקוף באופן אישי, אגרסיבי ובלתי ענייני את העומדים בראש שח"ם.

94. חמור מכך, בניסיון שקוף להציב "משקל נגד" לטענות שהופנו כלפיה, הנהלת אשכולות החליטה על הפסקת העברת כספי התמיכה החודשיים המועברים מזה שנים רבות מאשכולות לשח"ם, מכוח החלטת האסיפה הכללית של אשכולות. החלטה זו, הנובעת מטעמי נקמות מובהקים ואשר לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי חוקיותה מוטלת בספק וקיים ספק רב אם אושרה בהחלטת האורגנים הדרושים לכך, מהווה נדבך נוסף התומך בטענות המבקשים ומאשש אותן.

95. ברם, גם בכך לא די. בניסיון עקר נוסף להלך אימים על אלו הדורשים ממנה לפעול בשקיפות, התיימרה הנהלת אשכולות לטעון - הפעם באמצעות באי-כוחה, ובבחינת "ההגנה הטובה ביותר היא

התקפה" - כי על שח"ם להעביר לאשכולות דין וחשבון באשר לשימוש שעשתה בכספי התמיכה שהתקבלו מאשכולות בשנים האחרונות; כי על העומדים בראש שח"ם לחדול מן הניסיונות להביא לשקיפות בפעילות אשכולות; וכי ככל שלא יחדלו מניסיונות אלו תראה בהם אשכולות כאחראים באופן אישי ל"נזקים" שנגרמו כביכול לאשכולות כתוצאה ממעשיהם.

חליפת מכתבים בין שח"ם לאשכולות מיום 19.7.2018, 29.7.2018, 6.8.2018 ו-13.8.2018, מצ"ב **כנספח 28**.

מכתב באי-כוח אשכולות מיום 8.10.2018 והתשובה לו מיום 14.10.2018, מצ"ב **כנספח 29**.

96. גם בשלב זה, וחרף ההתנהלות הדורסנית והמאיימת מצד הנהלת אשכולות, היו המבקשים נכונים לקיים שיג ושיח עם הנהלת אשכולות בניסיון לשרת את מטרות האמנים המבצעים ולהשיא את טובתם.

97. בעקבות פנייה של אחראי תחום הרגולציה באשכולות, מר זליג רבינוביץ, אל הנהלת שח"ם, התקיימו בין הצדדים ניסיונות הידברות, אך אלה העלו חרס, שכן הנהלת אשכולות לא ניאותה להיענות לאף לא אחת מן הדרישות שהופנו אליה, ודומה היה כי כל מטרתה הינה לנסות ולחתיש את הפונים ו"למשוך זמן".

98. במצב דברים זה, ובהתאם לזכותם על פי דין מתוקף תפקידם ומעמדם באשכולות, ביום 6.3.2019 פנו המבקשים - בעלי מניות ובעלי תפקידים באשכולות - באמצעות באי-כוחם למר גורליצקי, מתוקף תפקידו כיושב ראש דירקטוריון אשכולות, בפניה מוקדמת בהתאם לסעיף 194 לחוק החברות. במסגרת פניה זו פורטה גם רשימת המידע והמסמכים שהתבקשו, ואלה הם המסמכים המבוקשים גם בגדרו של ההליך דנן (להלן: "המסמכים הנדרשים").

העתק הפניה המוקדמת לפי סעיף 194 לחוק החברות, מצ"ב **כנספח 30**.

99. פנייה זו, כפי הנראה, עוררה זעם אצל הנהלת אשכולות, וביום 31.3.2019 התקבלה אצל באי-כוח המבקשים מענה לפנייתם. המדובר היה במכתב הרווי טענות סרק מופרכות, שעיקרו השתלחות בשח"ם ובעומדים בראשה, תוך הפרחת איומים מרומזים וישירים כלפיהם (וביניהם כלפי). תשובתה של הנהלת אשכולות התיימרה להתעלם כליל מן העובדה ששח"ם שימשה במשך שנים כמעין חותמת על "כשרותה" של אשכולות, בין היתר באמצעות נוכחות נציגיה של שח"ם בוועדת התמלוגים ובוועדת הביקורת של אשכולות. ואולם, מש"העזה" שח"ם להעלות שאלות ובקשות מידע נוכח פניות שהתקבלו אצלה, סגרה בפניה הנהלת אשכולות את הדלת, וראתה בכך משום מה כמעין "כפיות טובה".

100. לגופו של עניין, לפי יעוץ משפטי שקיבלתי לא ניתן היה לראות במכתב זה של הנהלת אשכולות משום "מענה" למבקשים, כנדרש על-פי סעיפים 195 ו-196 לחוק החברות, שכן ה"מענה" לא התייחס להחלטה או לפעול כלשהי שנקטה מטעמה של אשכולות; ה"מענה" לא ציין את זהות הגורמים באשכולות שקיבלו החלטה כלשהי ולא נקבע בשמותיהם; וה"מענה" אף התיימר להתעלם מסוגית העניין האישי שיש למשתתפים או לנושאי משרה באשכולות בהחלטה כאמור. עיקר הוא שלא היה בתשובה זו משום מענה לטענות החמורות שהובאו לפתחה של הנהלת אשכולות.

העתק המענה מטעם הנהלת אשכולות מיום 31.3.2019, מצ"ב **כנספח 31**.

101. בימים 28.4.2019 ו-29.4.2019 נשלחו להנהלת אשכולות מכתבי תשובה מטעם המבקשים ומטעם שח"ם (בהתאמה), אשר התייחסה בנפרד לטענות הסרק שהופנו נגדה לרבות בקשר עם הפסקת כספי התמיכה. במסגרת תשובתם שבו והציעו המבקשים להנהלת אשכולות לקיים הידברות נוספת, באמצעות באי-כוח הצדדים, בטרם פנייה לערכאות, ובלבד שזו תעשה בצורה עניינית ויעילה, ותתקיים ללא "סחבת" נוספת בתוך פרק זמן קצר. כך נכתב להנהלת אשכולות:

"למען הסדר הטוב, נבהיר כי מרשינו ייאותר לקיום הידברות נוספת בטרם מיצוי זכויותיהם בערכאות, ובלבד שזו תהיה עניינית ועילה ותקיים בתוך פרק זמן קצר ככל הניתן.

ככל שאכן רצונה של מרשתכם בכך, הנכם מוזמנים לתאם עם הח"מ פגישה של נציגי הצדדים ובאי-כוחם בעניין זה, והנכם אף מתבקשים להביא לידיעת מרשיכם, כי יימנעו מפנייה ישירה אל מרשינו, בניסיון לקיים את ההידברות שלא דרך הח"מ כבאי כוחם."

העתק תשובת המבקשים מיום 28.4.2019 ותשובת שח"ם מיום 29.4.2019, מצ"ב כנספחים 32 ו-33.

102. בחלוף כחודש וחצי התקבלה תגובת אשכולות, ובמסגרתה שבה ובחרה הנהלת אשכולות להטיל רפש אישי בי, במקום מתן תשובות והתייחסות לגופו של עניין. הנהלת אשכולות אף הלינה על כך שההידברות שהצעו המבקשים הוצעה תוך מתן "תנאים מוקדמים" ו"תכתיבים" (כלשונה) ועל כן גם נמנעה מלקדם את הצעת המבקשים ולמעשה דחתה אותה.

103. משכך ניסיונותיהם המוקדמים של המבקשים לפנות אל הנהלת אשכולות ולקבל ממנה מידע ומסמכים באשר לדרך הילוכה - עלו בתוהו, לא נותרה בידי המבקשים כל ברירה זולת הגשת הליך מקדמי זה.

104. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, המבקשים עומדים בארבעת התנאים שנקבעו בדיון לצורך קבלת הסעד המבוקש בבקשה זו של גילוי ועיון במסמכים לפני הגשת בקשה לאישור תביעה נגזרת:

א. המבקשים הינם בעלי מעמד להגיש בקשה לאישור תביעה נגזרת בשם אשכולות, ומשום כך גם רשאים לבקש לעיון במסמכי אשכולות עוד בטרם הגשת הבקשה לאישור;

ב. המבקשים הצביעו על תשתית ראייתית ראשונית (ואף למעלה מכך) המבססת קיומן של עילות תביעה העומדות לאשכולות כנגד נושאי משרה בה, וכי התביעה הפוטנציאלית וניהולה הינן לטובת אשכולות;

ג. המבקשים הראו כי הם פועלים בתום-לב מוחלט;

ד. המבקשים הוכיחו כי המסמכים הנדרשים רלוונטיים לבקשה הפוטנציאלית לאישור התביעה הנגזרת, וכי הם עומדים ביתר התנאים שנקבעו בדיון הכללי לגילוי ועיון במסמכים.

105. אזכיר כי המבקשים 2 ו-4-10 הם בעלי מניות באשכולות, ומן הבולטים והמובילים שבאמני ישראל.

עם רשימת המבקשים נמנים אמנים שלצד כישרונם אף ידועים במחויבותם ופעילותם החברתית והציבורית, אשר תתומים על מאבקים חשובים שהובילו אף לשינויי חקיקה לטובת ציבור האמנים. במובן זה משמשים המבקשים בבקשה זו פה וידיים כנציגים עבור ציבור האמנים המבצעים בכללותו, והם אינם מבקשים דבר לעצמם בגדרו של הליך זה, לרבות לא כל טובת הנאה כספית או אחרת.

106. המבקשים 2-4 (ואני בכללם) מכהנים בוועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות.

נוכח תפקידם באשכולות, מעמדם של משיבים אלה (ואני בכללם) בהליך זה מבוסס על העובדה כי נמנעת מהם באופן שיטתי גישה למידע של אשכולות הדרוש להם לצורך ביצוע תפקידם, כך שתפקידם רוקן מתוכן הלכה למעשה. אזכיר, למשל, כי מאז תום שנת 2017 נמנעת הנהלת אשכולות מלכנס את ועדת התמלוגים, ועוד לפני כן נמנעה היא מלצייד את הוועדה במידע הדרוש לחבריה לצורך ביצוע תפקידם תוך שהיא אף מתיימרת להציג החלטות שהתקבלו על-ידי הנהלת אשכולות ככאלו שכביכול

זכו לאישורה של ועדת התמלוגים. גם מבקשים אלה (ואני בכללם) אינם דורשים דבר לעצמם בגדרו של הליך זה, לרבות לא כל טובת הנאה כספית או אחרת.

107. המבקשת 1 - עמותת שח"ם - נמנית עם רשימת המבקשים נוכח העובדה כי היא איגוד מקצועי של אלפי שחקנים, שהם חלק מקבוצת האמנים המבצעים שאשכולות היא הנאמן עבורם בכל הנוגע לכספי התמלוגים. שח"ם אף היא שמה לעצמה מטרה לשמש קול לאותם אמנים אשר אינם בעלי הידע או המשאבים להופיע בעצמם בהליך מעין זה.

108. כמתואר לעיל, המבקשים פנו בפנייה מוקדמת למר גורליצקי, יושב ראש דירקטוריון אשכולות, טרם הגשת בקשה זו, ואולם נדחו ללא מתן מענה של ממש.

109. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, במקרה דנא, המבקשים שהינם בעלי מניות ובעלי תפקידים באשכולות, רשאים יהיו להגיש בשמה של אשכולות תביעה נגזרת, שכן מבוקש יהיה להגיש כנגד נושאי המשרה באשכולות, בגין נזק נטען כאמור שנגרם לאשכולות ולטובת אשכולות, ובעקיפין לציבור מוטביה.

110. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, הגדרתה של אשכולות כארגון יציג ותאגיד לניהול משותף משמעותה הכרה באופייה הציבורי בגביית וחלוקת התמלוגים, וביחסי הנאמנות של אשכולות כלפי המבצעים, שאת תמלוגיהם היא גובה ומחלקת.

111. בנוסף, ולפי יעוץ משפטי שקיבלתי, מאפייניו של ארגון יציג לפי חוק זכויות מבצעים, מאפייניו של תאגיד ניהול משותף, העובדה כי אשכולות אמונה על פי דין גם על כספי התמלוגים של מי שאינם חבריה, וכן כתבי העברת הזכויות עליהם דורשת אשכולות מחבריה לחתום (וספק אם הדבר נדרש על פי דין) לשם תפקידה בניהול זכויות המבצעים, ובפרט לעניין התמלוגים - תואמים כולם למאפייני נאמן על פי חוק הנאמנות.

112. בהקשר זה אציין כי אשכולות אף מעידה על עצמה כי הינה נאמן של חבריה. כך, בסעיף 2 לתזכיר ההתאגדות של החברה מיום 2.12.1984, מתוארות מטרותיה של החברה, בין היתר:

"לנהל עסק של חברה לנאמנות על כל ענפיו, לקבל על עצמה כל תפקיד של נאמן, מנהל עזבון ומוציא לפועל של צוואה, מנהל, מורשה, בא כוח, ממלא מקום, גזבר וכל תפקיד אחר של נאמנות או אמן, ולמלא ולבצע את כל החובות והפעולות הכרוכות בכך, ובדרך ככל לעסוק בעל עסקי נאמנות וסוכנות, בין ללא תמורה ובין באופן אחר".

113. כמו גם, בחוות דעת מטעם עורכי דינה של אשכולות מיום 2.12.1986 (עוד בשמה הקודם כחברת תמלוגים לאמני ישראל בע"מ), נאמר:

"עולה אם כן שהחברה מעצם הגדרתה ומעצם האילוצים אשר תוארו נועדה להוות גוף ללא כל כוונת רווח המקבל כספים עבור ולמען אמני ישראל, ומעבירם לידיהם, ולאור זאת אנו מציינים כי אין כל מניעה לגרוס כי החברה הינה חברת נאמנות".

העתק חוות הדעת מיום 2.12.1986, מצ"ב כנספח 34.

114. בדומה, ולפי יעוץ משפטי שקיבלתי, גם במכתבים שיצאו תחת ידי באי-כוחה של אשכולות, הודתה אשכולות כי הינה חברה לנאמנות (ראה נספח 8 לעיל, סעיף 36).

115. דהיינו, לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, מן האמור לעיל עולה כי אשכולות - הן מתוקף היותה ארגון יציג על פי חוק זכויות מבצעים אשר גובה ומחלקת את כספי התמלוגים של כלל האמנים המבצעים, הן על פי דין (סעיף 3אג) לחוק זכויות מבצעים), הן על פי כתבי העברת הזכויות עליהם החתימה אשכולות את חבריה, והן על פי הצהרותיה שלה עצמה וחוות דעת מטעם באי כוחה - כפופה לתובות מכוח חוק הנאמנות, כלפי המבצעים ובעלי זכויות המבצעים בישראל.

116. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, למגירת הלב, כפי שתואר לעיל, הנהלת אשכולות אינה מובילה את החברה כך שתקיים את חובותיה כנאמן כאמור, בין היתר, נוכח צבירתם המשוערת של כספים בשיעורים ניכרים בקופת אשכולות, נוכח אי מתן דין וחשבון כדבעי מטעמה לנהני נכסי הנאמנות (התמלוגים הנגבים על ידי אשכולות) באשר לסכומם והשקעת הכספים הצבורים שנתרו בקופת החברה, ונוכח אי הפרדה בין כספי התמלוגים של כל אמן.

117. כמפורט בבקשה ולנוכח הממצאים המדאיגים המפורטים בה, המבקשים נזקקים למסמכים הנדרשים על מנת שיהא ניתן לבחון הגשת תביעה נגזרת מטעם אשכולות כנגד נושאי משרה בה בגין הפרת חובת הזהירות, והתרשלותם בכל הנוגע לגביית כספי התמלוגים, אופן ניהולם וחלוקתם לציבור מוטביה של אשכולות באופן שוויוני, שקוף וחוגן.

118. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, וכמפורט לעיל, המבקשים העמידו תשתית ראייתית ראשונית כדרישת חוק החברות לכך שעומדת לאשכולות עילת תביעה הצפויה לשרת את טובתה. במובן זה ברי כי אין מדובר בבקשת סרק, כי אם בהליך הנושא אופי ציבורי העשוי לשרת את טובת אשכולות ואת טובת ציבור האמנים המבצעים שאשכולות היא נאמן עבורם.

119. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, העובדה כי אנו המבקשים איננו דורשים דבר לעצמנו, ואיננו פועלים לצורך הגשת טובת הנאה כספית או אחרת, אף היא נושאת משקל רב לעניין בחינת תום-ליבנו.

120. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, זהות המבקשים - עמותה ללא מטרות רווח שנוסדה לקידום זכויות השחקנים בישראל ואשר פועלת בשמם; הנהלת העמותה; ובעלי מניות ונושאי תפקידים באשכולות, שהם כולם אמנים מבצעים מן השורה הראשונה בישראל, אשר הכנסתם תלויה בפועלה התקין של אשכולות - תומכת אף היא במסקנה זו ומעידה באופן ברור על כך שכל מטרותם של המבקשים בהגשת בקשה זו היא לוודא כי יתקיימו ויאכפו הזכויות של האמנים המבצעים באשר לקבלת תמלוגיהם. השווה זאת עם מטרותיה המוצהרות של אשכולות, והרי לך שהבקשה דגן עולה בקנה אחד עם טובת אשכולות, כך שהיא הוגשה בתום לב מוחלט.

121. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי, מעיון ברשימת המסמכים הנדרשים, עולה בבירור כי המסמכים רלוונטיים ודרושים על מנת לבחון מספר סוגיות מהותיות, ובהן:

א. אופן קבלת ההחלטות על-ידי נושאי המשרה באשכולות בקשר עם מיצוי היכולת של אשכולות לגבות תמלוגים מגופי השידור המשתמשים בזכויות האמנים;

ב. אופן קבלת החלטות על-ידי נושאי המשרה באשכולות בקשר עם אופן חלוקת כספי התמלוגים הנגבים בין ציבור האמנים הזכאים, ובכלל זה אימוצו של מפתח חלוקה (ככל שקיים), פרסגומו בפומבי ומתן דין וחשבון לגבי מכוח חובות הנאמנות החלות עליה, ויישומו בפועל באופן רחבי, שוויוני וחוגן בין כלל ציבור הנהנים בנאמנות;

ג. אופן קבלת החלטות על-ידי נושאי המשרה באשכולות בקשר עם ניהול והשקעת כספי התמלוגים הנצברים בידי אשכולות ואשר אינם מחולקים, בין היתר בדרך של הזרמת הכספים הצבורים לקרן להשקעות (ככל שקיימת), הפעולות שבוצעו (או לא בוצעו) לצורך איתור מכלול המוטבים הנחנים בנאמנות וכיו"ב;

ד. אופן קבלת ההחלטות בקשר עם חלוקת הכספים הצבורים באמצעות הקרן לעזרה הדדית, לרבות חלוקתם לאמנים נזקקים, והפרמטרים שאומצו לשם כך (ככל שקיימים) על-ידי נושאי המשרה באשכולות;

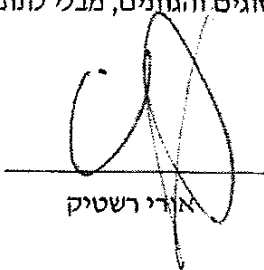
ה. מצבה הכספית הנוכחית של אשכולות, לרבות יתרונות כספיים התמלוגים המצויים בקופתה ונצברים בה לאורך השנים, ואופן ניהול על-פי חובות הנאמנות החלות על אשכולות ואשר הנהלתה אמונה על יישומם;

ו. בחינת ההקפדה על כללי הממשל התאגידי באשכולות וניהולה על-ידי נושאי המשרה שלה באופן תקין ושקוף. בכלל זה, בחינת עמידתה של הנהלת אשכולות בקשר עם מילוי חובותיה של אשכולות כנאמן על כספי האמנים המבצעים, בחינת קיומם של ישיבות סדירות של אורגני אשכולות ומסמכי היסוד שלה, בחינת דרך קבלת החלטות בקשר עם אישור עסקאות בעלי עניין, הקצאתם של הכספים הצבורים בקופת אשכולות כשכר לנושאי המשרה באשכולות ולמטרות זרות אחרות, ובחינת הקצאת כספים לגורמים המקורבים להנהלת אשכולות.

122. כפי שניתן להיווכח, רשימת המסמכים הנדרשים גובשה לאחר תהליך חשיבה מעמיק, שמטרתו הייתה לזהות את המסמכים המהותיים הדרושים לצורך מיצוי זכויותיה של אשכולות ושל ציבור מוטביה באשר לביצוע תפקידה המרכזי (והיחיד) של אשכולות - גביית, ניהול וחלוקת תמלוגיהם של האמנים המבצעים בישראל בצורה הטובה ביותר, אשר תגשים את טובתה של אשכולות.

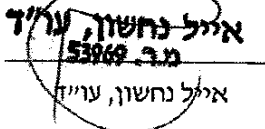
123. כמפורט בהרחבה בבקשה ובתצהירי זה, ולפי יעוץ משפטי שקיבלתי, במקרה דנן קיימת חשיבות ציבורית גדולה לקבלת המסמכים הנדרשים, אשר ללא גילוי ועיון בהם, לא ניתן יהיה להיכנס בעובי הקורה של טענות המבקשים, שכן המדובר בכשלים שנפלו לכאורה בדרך הילוכה של ההתלה אשכולות. הדברים נכונים ביתר שאת מקום בו הנהלת אשכולות מסרבת בכל תוקף להעביר כל סוג של מסמך שהוא למבקשים (אף לא אחד), עת זו מתרצת זאת בתירוצים מכל הסוגים והגוונים, מבלי לתת הסבר מתקבל על הדעת לסירובה.

124. הנני מצהיר כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.


אורי רשטיק

אישור

אני הח"מ, אייל נחשון, עו"ד, מ.ר. 53969, מאשר, כי ביום 14.7.2019 הופיע בפניי אורי רשטיק, נושא ת.ז. 039154174, ולאחר שהזהרתיו כי עליו להצהיר אמת, שאם לא כן יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק, אישר נכונו הצהרתו וחתם עליה בפניי.

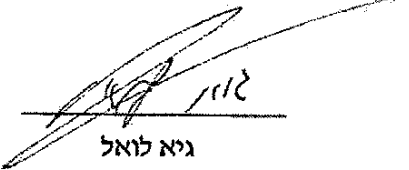

אייל נחשון, עו"ד
מ.ר. 53969

תצהיר

אני הח"מ, גיא לואל, נושא ת.ז. 28758886, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהיר בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם מרכז פעילות שח"ם המכחן גם כבעל תפקיד באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות"), ומטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות, ובכללם גם אני, שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות.
2. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מדיעה אישית, כמו גם ממסמכים בהם עינתי.
3. אני בעל מניות באשכולות וחבר ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות. העתק תדפיס רשם החברות עדכני על אודות אשכולות, מצ"ב כנספח 1.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים אינני מתיימר להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בין המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
5. אציין, כי בשנים האחרונות קיבלתי כספי תמלוגים מאשכולות, אולם על אף היותי כאמור בעל מניות באשכולות וחבר ועדת המשנה לתמלוגים של דירקטוריון אשכולות, עד למועד עריכת תצהירי זה מעולם לא קיבלתי דוחות כספיים מבוקרים של אשכולות, מעולם לא השתתפתי באסיפות כלליות, לא קיבלתי פרוטוקולים של האסיפות הכלליות של אשכולות, ולא קיבלתי זימונים לאסיפות כלליות, ולפיכך גם אין בידיעתי מידע אם ישיבות כאלו התקיימו. כמו כן לא קיבלתי פירוט מספק בדבר אופן חישוב התמלוגים על ידי הנהלת אשכולות, ואופן תחשיב התמלוגים המלא אינו נחיר לי.
6. פניותי המקדימות להנהלת אשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, שנעשו באמצעות עורכי דיני ומצורפים כנספחים 30-33 לבקשה - לא נענו, כך שהמסמכים הנדרשים אינם מצויים ברשותי או בידיעתי.
7. אציין, כי לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה חברה פרטית "רגילה". מדובר בארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים לפי חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד-1984, אשר גובה את כספי התמלוגים מגופי השידור עבור האמנים המבצעים על מנת לחלקם ולנהלם בנאמנות עבורם (בדומה לגופים דומים הגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד).
8. באופן זה, פועלת אשכולות ללא מטרות רווח עבור עצמה, אלא מטרתה כאמור לגבות את כספי התמלוגים (העומדים על סכומים של עשרות מיליוני ₪ מדי שנה) ולהעבירם לאחר מכן לאמנים, שבשמן היא גובה את כספי התמלוגים, כל זאת תוך ניהול הכספים בצורה שאמורה להיות שוויונית, הוגנת ושקופה. על רקע זה, ולאחר שפניותי המקדימות להנהלת אשכולות לא נענו, מוגשת הבקשה לגילוי ולעיון במסמכי אשכולות.

9. אני מצהיר כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.


גיל לואל

אישור

אני הח"מ, מיכאל דובין, עו"ד, מ.ר. 63252, מאשר, כי ביום 11.7.2019 הופיע בפניי גיל לואל, נושא ת.ז. 28758886, ולאחר שהזרתיו כי עליו להצהיר אמת, שאם לא כן יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק, אישר נכונות הצהרתו וחתם עליה בפניי.

מיכאל דובין, עו"ד
Michael Dubin, Adv.
מ.ר. 63252
License Number
רח' הרצליה 58, תל אביב-יפו
טל: 03-6400450
מיכאל דובין, עו"ד

תצהיר

אני הח"מ, לירית בלבן, נושאת ת.ז. 029020161, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אהיה צפויה לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהירה בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם מרכז פעילות שח"ם המכהן גם כבעל תפקיד באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות"), ומטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות, ובכללם גם אני, שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות.
 2. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית, כמו גם ממסמכים בהם עיינתי.
 3. אני בעלת מניות באשכולות.
- העתק תדפיס רשם החברות עדכני על אודות אשכולות, מצ"ב כנספח 1.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים אינני מתיימרת להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בין המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגתם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
 5. אציין, כי בשנים האחרונות קיבלתי כספי תמלוגים מאשכולות, אולם על אף היותי כאמור בעלת מניות באשכולות, עד למועד עריכת תצהירי זה מעולם לא קיבלתי דוחות כספיים מבוקרים של אשכולות, מעולם לא השתתפתי באסיפות כלליות, לא קיבלתי פרוטוקולים של האסיפות הכלליות של אשכולות, ולא קיבלתי זימונים לאסיפות כלליות, ולפיכך גם אין בידיעתי מידע אם ישיבות כאלו התקיימו. כמו כן לא קיבלתי פירוט מספק בדבר אופן חישוב התמלוגים על ידי הנהלת אשכולות, ואופן תחשיב התמלוגים המלא אינו נחיר לי.
 6. פניותי המקדימות להנהלת אשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, שנעשו באמצעות עורכי דיני ומצורפים כנספחים 30-33 לבקשה - לא נענו, כך שהמסמכים הנדרשים אינם מצויים ברשותי או בידיעתי.
 7. אציין, כי לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה חברה פרטית "רגילה". מדובר בארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים לפי חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד-1984, אשר גובה את כספי התמלוגים מגופי השידור עבור האמנים המבצעים על מנת לחלקם ולנהלם בנאמנות עבורם (בדומה לגופים דומים הגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד).
 8. באופן זה, פועלת אשכולות ללא מטרות רווח עבור עצמה, אלא מטרתה כאמור לגבות את כספי התמלוגים (העומדים על סכומים של עשרות מיליוני ₪ מדי שנה) ולהעבירם לאחר מכן לאמנים, שבשםם היא גובה את כספי התמלוגים, כל זאת תוך ניהול הכספים בצורה שאמורה להיות שוויונית, הוגנת ושקופה. על רקע זה, ולאחר שפניותי המקדימות להנהלת אשכולות לא נענו, מוגשת הבקשה לגילוי ולעיון במסמכי אשכולות.

9. אני מצהירה כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.

לירית בלבן

אישור

אני הח"מ, מיכאל דובין, עו"ד, מ.ר. 62352, מאשר, כי ביום 11.7.2019 הופיעה בפניי לירית בלבן, נושאת ת.ז. 029020161, ולאחר שהזרתיה כי עליה להצהיר אמת, שאם לא כן תהא צפויה לעונשים הקבועים בחוק, אישרה נכונות הצהרתה וחתמה עליה בפניי.

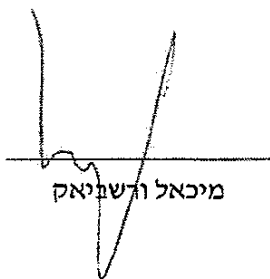
מיכאל דובין, עו"ד
Michael Dubin, Adv.
מ.ר. 62352
License Number
רח' הרצליה 58, תל אביב-יפו
טל': 03-6400600, פקס: 03-6400650
מיכאל דובין, עו"ד

תצהיר

אני הח"מ, מיכאל ורשביאק, נושא ת.ז. 07810245, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אחיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהיר בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם מרכז פעילות שח"ם המכהן גם כבעל תפקיד באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות"), ומטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות, ובכללם גם אני, שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות.
 2. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית, כמו גם ממסמכים בהם עינתי.
 3. אני בעל מניות באשכולות.
- העתק תדפיס רשם החברות עדכני על אודות אשכולות, מצ"ב **כנספה 1**.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים אינני מתיימר להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בין המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
 5. אציין, כי בשנים האחרונות קיבלתי כספי תמלוגים מאשכולות, אולם על אף היותי כאמור בעל מניות באשכולות, עד למועד עריכת תצהירי זה מזה שנים שלא קיבלתי דוחות כספיים מבוקרים של אשכולות, שלא השתתפתי באסיפות כלליות, שלא קיבלתי פרוטוקולים של האסיפות הכלליות של אשכולות, ושלא קיבלתי זימונים לאסיפות כלליות, ולפיכך גם אין בידיעתי מידע אם ישיבות כאלו התקיימו. כמו כן לא קיבלתי פירוט מספק בדבר אופן חישוב התמלוגים על ידי הנהלת אשכולות, ואופן תחשיב התמלוגים המלא אינו נהיר לי.
 6. פניותי המקדימות להנהלת אשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, שנעשו באמצעות עורכי דיני ומצורפים **כנספות 30-33** לבקשה - לא נענו, כך שהמסמכים הנדרשים אינם מצויים ברשותי או בידיעתי.
 7. אציין, כי לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה חברה פרטית "רגילה". מדובר בארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים לפי חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד (1984), אשר גובה את כספי התמלוגים מגופי השידור עבור האמנים המבצעים על מנת לחלקם ולנהלם בנאמנות עבורם (בדומה לגופים דומים הגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד).
 8. באופן זה, פועלת אשכולות ללא מטרות רווח עבור עצמה, אלא מטרתה כאמור לגבות את כספי התמלוגים (העומדים על סכומים של עשרות מיליוני ₪ מדי שנה) ולהעבירם לאחר מכן לאמנים, שבשםם היא גובה את כספי התמלוגים, כל זאת תוך ניהול הכספים בצורה שאמורה להיות שוויונית, חוגגת ושקופה. על רקע זה, ולאחר שפניותי המקדימות להנהלת אשכולות לא נענו, מוגשת הבקשה לגילוי ולעיון במסמכי אשכולות.

9. אני מצהיר כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.


מיכאל ורשביאק

אישור

אני הח"מ, אדם שטורס, עו"ד, מ.ר. 38655, מאשר, כי ביום 14.7.2019 הופיע בפניי מיכאל ורשביאק, נושא ת.ז. 07810245, ולאחר שהזהרתיו כי עליו להצהיר אמת, שאם לא כן יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק, אישר נכונות הצהרתו וחתם עליה בפניי.

~~אדם כהן שטורס עו"ד~~
אדם שטורס 38655

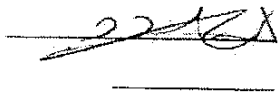
תצהיר

אני הח"מ, אריאל קרן, נושא ת.ז. 053432535, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהיר בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם מרכז פעילות שח"ם המכהן גם כבעל תפקיד באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות"), ומטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות, ובכללם גם אני, שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות.
 2. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית, כמו גם ממסמכים בהם עיינתי.
 3. אני בעל מניות באשכולות.
- העתק תדפיס רשם החברות עדכני על אודות אשכולות, מצ"ב כנספח 1.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים איני מתיימר להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בין המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
 5. אציין, כי בשנים האחרונות קיבלתי כספי תמלוגים מאשכולות, אולם על אף היותי בעל מניות באשכולות, עד למועד עריכת תצהירי זה מעולם לא קיבלתי דוחות כספיים מבוקרים של אשכולות, מעולם לא השתתפתי באסיפות כלליות, לא קיבלתי פרוטוקולים של האסיפות הכלליות של אשכולות, ולא קיבלתי זימונים לאסיפות כלליות, ולפיכך גם אין בידיעתי מידע אם ישיבות כאלו התקיימו. כמו כן לא קיבלתי פירוט מספק בדבר אופן חישוב התמלוגים על ידי הנהלת אשכולות, ואופן תחשיב התמלוגים המלא אינו נהיר לי.
 6. פניותי המקדימות להנהלת אשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, שנעשו באמצעות עורכי דיני ומצורפים כנספחים 30-33 לבקשה - לא נענו, כך שהמסמכים הנדרשים אינם מצויים ברשותי או בידיעתי.
 7. אציין, כי לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה חברה פרטית "רגילה". מדובר בארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים לפי חוק זכויות מבצעים ומשדרים, (התשמ"ד-1984), אשר גובה את כספי התמלוגים מגופי השידור עבור האמנים המבצעים על מנת לחלקם ולנהלם בנאמנות עבורם (בדומה לגופים דומים הגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד).

8. באופן זה, פועלת אשכולות ללא מטרות רווח עבור עצמה, אלא מטרתה כאמור לגבות את כספי התמלוגים (העומדים על סכומים של עשרות מיליוני ₪ מדי שנה) ולהעבירם לאחר מכן לאמנים, שבשמן היא גובה את כספי התמלוגים, כל זאת תוך ניהול הכספים בצורה שאמורה להיות שוויונית, הוגנת ושקופה. על רקע זה, ולאחר שפנייתי המקדימות להנהלת אשכולות לא נענו, מוגשת הבקשה לגילוי ולעיון במסמכי אשכולות.

9. אני מצהיר כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.



אישור

אני הח"מ, ע"ד, מ.ר. 38655, מאשר, כי ביום 12.07.15 הופיע בפניי 10/10 קימלר, נושא ת. 02342515 ולאחר שהזהרתיו כי עליו להצהיר אמת, שאם לא כן יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק, אישר נכונות הצהרתו וחתם עליה בפניי.

אדם כהן שטרם, ע"ד

38655

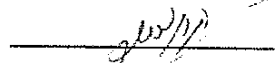
ע"ד,

תצהיר

אני הח"מ, דרור קרן, נושא ת.ז. 058417700, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אחיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהיר בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם מרכז פעילות שח"ם המכהן גם כבעל תפקיד באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות"), ומטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות, ובכללם גם אני, שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות.
 2. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית, כמו גם ממסמכים בהם עיינתי.
 3. אני בעל מניות באשכולות.
- העתק תדפיס רשם החברות עדכני על אודות אשכולות, מצ"ב כנספח 1.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים אינני מתיימר להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בין המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
 5. אציין, כי בשנים האחרונות קיבלתי כספי תמלוגים מאשכולות, אולם על אף היותי כאמור בעל מניות באשכולות, עד למועד עריכת תצהירי זה מעולם לא קיבלתי דוחות כספיים מבוקרים של אשכולות, מעולם לא השתתפתי באסיפות כלליות, לא קיבלתי פרוטוקולים של האסיפות הכלליות של אשכולות, ולא קיבלתי זימונים לאסיפות כלליות, ולפיכך גם אין בידיעתי מידע אם ישיבות כאלו התקיימו. כמו כן לא קיבלתי פירוט מספק בדבר אופן חישוב התמלוגים על ידי הנהלת אשכולות, ואופן תחשיב התמלוגים המלא אינו נחיר לי.
 6. פניותי המקדימות להנהלת אשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, שנעשו באמצעות עורכי דיני ומצורפים כנספחים 30-33 לבקשה - לא נענו, כך שהמסמכים הנדרשים אינם מצויים ברשותי או בידיעתי.
 7. אציין, כי לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה חברה פרטית "רגילה". מדובר בארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים לפי חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד-1984, אשר גובה את כספי התמלוגים מגופי השידור עבור האמנים המבצעים על מנת לחלקם ולנהלם בנאמנות עבורם (בדומה לגופים דומים הגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד).
 8. באופן זה, פועלת אשכולות ללא מטרות רווח עבור עצמה, אלא מטרתה כאמור לגבות את כספי התמלוגים (העומדים על סכומים של עשרות מיליוני ₪ מדי שנה) ולהעבירם לאחר מכן לאמנים, שבשמן היא גובה את כספי התמלוגים, כל זאת תוך ניהול הכספים בצורה שאמורה להיות שוויונית, הוגנת ושקופה. על רקע זה, ולאחר שפניותי המקדימות להנהלת אשכולות לא נענו, מוגשת הבקשה לגילוי ולעיון במסמכי אשכולות.

9. אני מצהיר כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.


דורון קרון

אישור

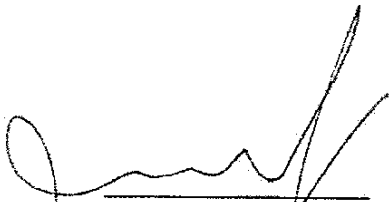
אני הח"מ, מיכאל דובין, עו"ד, מ.ר. 63252, מאשר, כי ביום 11.7.2019 הופיע בפניי דרור קרון, נושא ת.ז. 058417700, ולאחר שהזהרתיו כי עליו להצהיר אמת, שאם לא כן יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק, אישר נכונות הצהרתו וחתם עליה בפניי.


מיכאל דובין עו"ד
Michael Dubin, Esq.
מ.ר. 63252
License Number
רח' הרבבית 58, תל אביב יפו
טל: 03-6400650 פקס: 03-6400650

תצהיר

אני הח"מ, עלמה זק, נושאת ת.ז. 028034288, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אהיה צפויה לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהירה בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם מרכז פעילות שח"ם המכהן גם כבעל תפקיד באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות"), ומטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות, ובכללם גם אני, שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות.
 2. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית, כמו גם ממסמכים בהם עיינתי.
 3. אני בעלת מניות באשכולות.
- העתק תדפיס רשם החברות עדכני על אודות אשכולות, מצ"ב כנספח 1.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים אינני מתיימרת להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בק המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגתם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
 5. אציין, כי בשנים האחרונות קיבלתי כספי תמלוגים מאשכולות, אולם על אף היותי כאמור בעלת מניות באשכולות, עד למועד עריכת תצהירי זה מעולם לא קיבלתי דוחות כספיים מבוקרים של אשכולות, מעולם לא השתתפתי באסיפות כלליות, לא קיבלתי פרוטוקולים של האסיפות הכלליות של אשכולות, ולא קיבלתי זימונים לאסיפות כלליות, ולפיכך גם אין בידיעתי מידע אם ישיבות כאלו התקיימו. כמו כן לא קיבלתי פירוט מספק בדבר אופן חישוב התמלוגים על ידי הנהלת אשכולות, ואופן תחשיב התמלוגים המלא אינו נחיר לי.
 6. פניותי המקדימות להנהלת אשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, שנעשו באמצעות עורכי דיני ומצורפים כנספחים 30-33 לבקשה - לא נענו, כך שהמסמכים הנדרשים אינם מצויים ברשותי או בידיעתי.
 7. אציין, כי לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה חברה פרטית "רגילה". מדובר בארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים לפי חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד-1984, אשר גובה את כספי התמלוגים מגופי השידור עבור האמנים המבצעים על מנת לחלקם ולנהלם בנאמנות עבורם (בדומה לגופים דומים הגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד).
 8. באופן זה, פועלת אשכולות ללא מטרות רווח עבור עצמה, אלא מטרתה כאמור לגבות את כספי התמלוגים (העומדים על סכומים של עשרות מיליוני ₪ מדי שנה) ולהעבירם לאחר מכן לאמנים, שבשםם היא גובה את כספי התמלוגים, כל זאת תוך ניהול הכספים בצורה שאמורה להיות שוויונית, חוגגת ושקופה. על רקע זה, ולאחר שפניותי המקדימות להנהלת אשכולות לא נענו, מוגשת הבקשה לגילוי ולעיון במסמכי אשכולות.



עלמה זק

9. אני מצהירה כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.

אישור

אני הח"מ, מיכאל דובין, עו"ד, מ.ר. 62352, מאשר, כי ביום 11.7.2019 הופיעה בפניי עלמה זק, נושאת ת.ז. 028034288, ולאחר שהזהרתי כי עליה להצהיר אמת, שאם לא כן תהא צפויה לעונשים הקבועים בחוק, אישרה נכונות הצהרתה וחתמה עליה בפניי.

מיכאל דובין, עו"ד
Michael Dubin, Adv.
License Number 62352
ח"מ הוצגה 54, קל אביב יפו
מס': 03-6400650
מיכאל דובין, עו"ד

תצהיר

אני הח"מ, איה כורם, נושאת ת.ז. 037381498, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אהיה צפויה לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהירה בזאת, כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה לתמיכה בבקשה לגילוי ועיון במסמכים, המוגשת מטעם עמותת שח"ם - ארגון השחקנים בישראל (להלן: "שח"ם"), מטעם מרכז פעילות שח"ם המכחן גם כבעל תפקיד באשכולות החברה לזכויות מבצעים של אמני ישראל בע"מ (להלן: "אשכולות"), ומטעם אמנים מבצעים המשמשים כבעלי מניות באשכולות, ובכללם גם אני, שמקצתם גם בעלי תפקידים באשכולות.
2. העובדות המפורטות בתצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית, כמו גם ממסמכים בהם עיינתי.
3. אני בעלת מניות באשכולות.
העתק תדפיס רשם החברות עדכני על אודות אשכולות, מצ"ב כנספח 1.
4. במסגרת הבקשה לגילוי ועיון במסמכים אינני מתיימרת להשיג דבר לעצמי, אלא בחרתי להיות בין המבקשים בבקשה וליתן תצהירי זה כנציגתם של עשרות אלפי אמנים מבצעים בישראל, אשר עבורם גובה אשכולות מגופי שידור את התמלוגים המגיעים להם.
5. אציין, כי בשנים האחרונות קיבלתי כספי תמלוגים מאשכולות, אולם על אף היותי כאמור בעלת מניות באשכולות, עד למועד עריכת תצהירי זה מעולם לא קיבלתי דוחות כספיים מבוקרים של אשכולות, מעולם לא השתתפתי באסיפות כלליות, לא קיבלתי פרוטוקולים של האסיפות הכלליות של אשכולות, ולא קיבלתי זימונים לאסיפות כלליות, ולפיכך גם אין בידיעתי מידע אם ישיבות כאלו התקיימו. כמו כן לא קיבלתי פירוט מספק בדבר אופן חישוב התמלוגים על ידי הנהלת אשכולות, ואופן תחשיב התמלוגים המלא אינו נהיר לי.
6. פניותי המקדימות להנהלת אשכולות, לקבלת מידע ומסמכים, שנעשו באמצעות עורכי דיני ומצורפים כנספחים 30-33 לבקשה - לא נענו, כך שהמסמכים הנדרשים אינם מצויים ברשותי או בידיעתי.
7. אציין, כי לפי ייעוץ משפטי שקיבלתי, אשכולות אינה תברה פרטית "רגילה". מדובר בארגון התמלוגים היציג של האמנים המבצעים לפי חוק זכויות מבצעים ומשדרים, התשמ"ד-1984, אשר גובה את כספי התמלוגים מגופי השידור עבור האמנים המבצעים על מנת לחלקם ולנהלם בנאמנות עבורם (בדומה לגופים דומים חגובים תמלוגים עבור מבצעים בתחומי יצירה אחרים כגון: אקו"ם, תל"י, הפדרציה לתקליטים ועוד).
8. באופן זה, פועלת אשכולות ללא מטרות רווח עבור עצמה, אלא מטרתה כאמור לגבות את כספי התמלוגים (העומדים על סכומים של עשרות מיליוני ₪ מדי שנה) ולהעבירם לאחר מכן לאמנים, שבשםם היא גובה את כספי התמלוגים, כל זאת תוך ניהול הכספים בצורה שאמורה להיות שוויונית, הוגנת ושקופה. על רקע זה, ולאחר שפניותי המקדימות להנהלת אשכולות לא נענו, מוגשת הבקשה לגילוי ולעיון במסמכי אשכולות.



איה כורם

9. אני מצהירה כי זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.

אישור

אני הח"מ, אדם שטורם, עו"ד, מ.ר. 38655, מאשר, כי ביום 14.07.19 הופיעה בפניי איה כורם, נושאת ת.ז. 037381498, ולאחר שהזהרתיה כי עליה להצהיר אמת, שאם לא כן תהא צפויה לעונשים הקבועים בחוק, אישרה נכונות הצהרתה וחתמה עליה בפניי.

אדם כהן שטורם, עו"ד

מ.ר. 38655



אדם שטורם, עו"ד

סריקה חלקית

סריקה חלקית

המסמך המלא
נשלח לסריקה חיצונית