

# **תוכן עניינים מפורט**

|    |   |
|----|---|
| ז  | <b>תודות</b>  |
| ט  | <b>תוכן עניינים מקוצר</b>   |
| יא | <b>תוכן עניינים מפורט</b>   |
| 1  | <b>הקדמה</b>  |
| 3  | <b>פרק ראשון: מערכת סעדים אפקטיביים – קווי מתאר</b>                 |
| 3  | .1. <b>הקדמה</b>  |
| 11 | .2. מהם מאפייני היסוד הנדרשים ממערכת סעדים אפקטיביים?               |
| 14 | .3. אפקטיביות מהותית ואפקטיביות דיונית                              |
| 16 | .4. היסוד הראשון: אפקטיביות מהותית                                  |
| 16 | 4.1. הושחת סעד לתיקון ההפרה בסעד עיקרי – הלכה למעשה                 |
| 20 | 4.2. מתן סעד כספי ממשי ומורתייע                                     |
| 27 | 4.3. מיתון נורמות בעלות השפעה המוצמצמת הושחת סעדים                  |
| 30 | .5. היסוד השני: אפקטיביות דיונית                                    |
| 31 | 5.1. סדרי-דין יעילים למניעת "מעשה עשו" לפניה בירור הבקשה לצו בגיןים |
| 34 | 5.2. הכרעה מהירה במחולקת  |
| 38 | 5.3. בירור יסודי של טענות העותר                                     |
| 40 | 5.4. הרמונייה של המוגרת הדינונית ורכיבו הסמכות העניינית בערכאה אחת  |
| יא |   |

|      |  |           |
|------|--|-----------|
| 46   | עלות ציבורית סבירה   | 5.5       |
| 47   | עלות פרטית סבירה   | 5.6       |
| 48   |  | .6. סיכום |
| <br> |  |           |
| 49   | <b>פרק שני: תכליות עיקריות ותכליות משנה של דיני המכרזים</b>      |           |
| 49   |  | .1. מבוא  |
| 53   | תכליות היסוד של דיני המכרזים                                     |           |
| 53   | 2.1. תכליות היסוד של דיני המכרזים בפסקה                          |           |
| 59   | 2.2. תכליות היסוד של דיני המכרזים בחקיקה                         |           |
| 59   | 2.2.1. תכליות היסוד של המכraz הציבורי בחוק ובתקנות חובת המכrazים |           |
| 60   | 2.2.2. תכליות המכrazים הציבוריים של רשות השלטון המקומי           |           |
| 62   |  |           |
| 63   | 3. מבט משווה לתכליות היסוד של שיטות משפט ורשות                   |           |
| 65   | 3.1. דיני הרכישות הציבוריות של הממשלה המרכזי בבריטניה            |           |
| 70   | 3.2. דיני הרכישות הממשלתיות של הממשלה האמריקאי-פדרלי             |           |
| 72   | 3.3. מדינות נספות: אוגנדה, ניגריה ובנגלדש                        |           |
| 72   | 3.3.1. אוגנדה  |           |
| 73   | 3.3.2. ניגריה  |           |
| 74   | 3.3.3. בנגלדש  |           |
| 75   | 4.4. תכליות משנה בעלות אופי לאומי, חברותי וסביבתי                |           |
| 80   | 4.1. העדפת תוכרת הארץ ותוכרת אוורי עדיפות לאומיות                |           |
| 83   | 4.2. עדיפות לעסק בבעלות אישא                                     |           |
| 85   | 4.3. הסרת חסמי השתתפות במכרזים לעסקים קטנים ובינוניים            |           |
| 87   | 4.4. עדיפות לרכש "ידיותי לסביבה"                                 |           |
| 89   | 4.5. הגנה על זכויות העובדים וצמצום פערם חברותיים                 |           |

## תוכן עניינים מפורט

|   |       |   |
|---|-------|---|
| 91  | 4.6   | יחס שווה אל בני אדם באשר הם                                   |
| 92  | 4.7   | עמידה בדרישות רישיוני, חוקיות ובדיני המס                      |
| 93  | 4.8   | העדפה מתקנת ל佗ת אוכלוסיות חלשות                               |
| 96  | 5.    | התכלית הבינלאומית של המכרז הציבורי                            |
| 98  | 5.1   | הסכם בדבר רכישות ממשלתיות (GPA) בהתאם ארגון הסחר העולמי (WTO) |
| 102   | 5.2   | הסכמי אזרר סחר חופשי בינלאומיים                               |
| 103   | 5.3   | הארגון לשיתוף פעולה כלכלי ולפיתוח (OECD)                      |
| 105   | 5.3.1 | כללי הארגון   |
| 108   | 5.3.2 | המליצה לניהול ניגוד עניינים בשירות הציבורי                    |
| 109   | 5.3.3 | המליצה על ניהול דרישות ממשלתיות                               |
| 109   | 5.3.4 | המליצה למאבק בהגבלים עסקיים ברכישות ממשלתיות                  |
| 110   | 5.3.5 | המליצה לשיפור ההשפעות הסביבתיות של הרכישות הממשלתיות          |
| 110   | 5.4   | סיכום ביןיהם  |
| 112   | 6.    | סיכום   |
| <b>פרק שלישי: "בעיית הנציג", שחיתות וכשלים מקצועיים</b> |       |   |
| 115   | .1    | מבוא  |
| 120   | .2    | "בעיית הנציג" – הקדמה   |
| 124   | .3    | "בעיית הנציג" במינהל הציבורי                                  |
| 126   | .4    | "בעיית הנציג" כאתגר של המכרז הציבורי                          |
| 130   | .5    | ביצוע נחות של תפקיד עורך המכרז                                |
| 131   | 5.1   | העדפת התקשרות בפטור ממכרז על פני פרסום מכרז                   |
| 134   | 5.2   | העדפת אסטרטגייה של חיפה על כשלים מקצועיים, על פני תיקונם      |

**אורן שבת – העתירה המינימלית והסעדים במכרזים ציבוריים: תיאוריה ופרקтика**

|     |         |  |
|-----|---------|--|
| 137 | 5.3     | <b>ביצוע נחות של תפקיד עורך המכרז בניהול המכרז</b>   |
| 140 | .6      | <b>שחיתות</b>  |
| 142 | 6.1     | מahi "שחיתות" בהקשר של רכישות ציבורות?               |
| 145 | 6.2     | השפעותיה השליליות של השחיתות ברכישות ציבורות         |
| 145 | 6.2.1   | הקדמה  |
| 146 | 6.2.2   | הגישה הפונקציונליסטית לשחיתות                        |
| 153 | 6.2.3   | توزאותיה השליליות של השחיתות ברכישות ציבורות         |
|     | 6.2.3.1 | פגיעה ביכולות ההשקעה הפרטית                          |
| 153 |         | וב hasilבות בפועלות יצרנית                           |
|     | 6.2.3.2 | פגיעה באיכות התשתיות והשירותים                       |
| 154 |         | הציבוריים  |
|     | 6.2.3.3 | הטיית תקציביים ציבוריים לטובה פרויקטים               |
|     |         | עתירי הון על חשבון השקעות בשירותים                   |
|     |         | היוניים כגון חינוך ובריאות ותחזוקת תשתיות            |
| 155 |         | קיימות   |
|     | 6.2.3.4 | הקמת "קתרלות במדבר" – פרויקטים חסרי                  |
| 156 |         | הגון כלכלי   |
|     | 6.2.3.5 | השפעות כלכליות וחברתיות שליליות נוספת                |
| 157 |         | של השחיתות   |
| 158 | 6.2.3.6 | פגיעה באיכות הסביבה                                  |
| 159 | 6.2.3.7 | פגיעה בסוד התחרות במכרז הציבורי                      |
| 159 | 6.2.4   | דיון בגין  |
| 160 | .7      | כשלים מקרים  |
| 167 | .8      | סיכום  |
| 169 |         | <b>פרק רביעי: גופי ביקורת ואכיפה של דיני המכרזים</b> |
| 169 | .1      | מבוא   |

**תוכן עניינים מפורט**

|  |   |     |
|--|---|-----|
| 170  | החשב הכללי במשרד האוצר                                      | .2  |
| 171  | החשב"ל כגוף מבקר  | 2.1 |
| 175  | החשב"ל כגוף אכיפה מיבחלית                                   | 2.2 |
| 178  | דיון בגיןים   | 2.3 |
| 178  | מבקר המדינה ונציג תלונות הציבור                             | .3  |
| 179  | מבקר המדינה   | 3.1 |
| 185  | נציג תלונות הציבור  | 3.2 |
| 187  | דיון בגיןים   | 3.3 |
| 188  | שר הפנים  | .4  |
| 188  | ביקורת שר הפנים על תחום המכרזים הציבוריים בשלטון המקומי     | 4.1 |
| 191  | נהל חיוב אישי   | 4.2 |
| 195  | דיון בגיןים   | 4.3 |
| 196  | מבקר הפנים ברשות המקומית                                    | .5  |
| 201  | סיכום   | .6  |
| <b>פרק חמישי: עילות הספ במכרזים ציבוריים</b> |   |     |
| 203  | הקדמה   | .1  |
| 203  | uninterruptible power supply                                | 1.1 |
| 206  | uninterruptible power supply בבג"ץ                          | 1.2 |
| 209  | uninterruptible power supply בbatis המשפט האזרחיים          | 1.3 |
| 214  | uninterruptible power supply בbatis המשפט לעניינים מינהליים | .2  |
| 216  | uninterruptible power supply הנפות בתחום המכרזים הציבוריים  | .3  |
| 216  | חומר סמכות  | .3  |
| 218  | חלוקת הסמכות הענינית בין הערכאות                            | 3.1 |
| 218  | ריבוי ערכאות מקבילות תורם להתקינותיות מיזירות בנושא         | 3.2 |
| 222  | הסמכות  |     |

**אורן שבת – העתירה המינימלית והסעדים במכרזים ציבוריים: תיאוריה ופרקטיות**

|     |  |         |
|-----|--|---------|
| 224 | 3.3 דחית עתירה על הסף מפני חוסר סמכות הינה סעד קיזוני  | .4      |
| 226 | עילת השינוי  | .4      |
| 229 | עילת השינוי שבשיקול דעת כפי שהתפתחה בג"ץ   | 4.1     |
| 234 | עילת השינוי בתביעה המשפט לעניינים מינימליים  | 4.2     |
| 234 | 4.2.1 שינוי סטוטורי – תקנה 3   | 4.2.1   |
| 239 | 4.2.2 שינוי שבשיקול דעת – תקנה 4   | 4.2.2   |
| 241 | העדר הסדר נאות לעיון במסמכי המכרז  | 4.3     |
| 243 | 4.3.1 גישת הפסיקה ביחס להעמתת קשיים על מימוש זכות<br>הعيון במסמכי המכרז                              | 4.3.1   |
| 247 | 4.3.2 דרכי הפעולה האפשריות לנוכח קשיי מימוש זכות<br>הعيון במסמכי המכרז                               | 4.3.2   |
| 247 | 4.3.2.1 הגשת עתירה ללא עיון במסמכים  | 4.3.2.1 |
| 248 | 4.3.2.2 ניהול מומ"ם על עיון במסמכים  | 4.3.2.2 |
| 249 | 4.3.2.3 הגשת בקשה לצו בניינים עד להכרעה בבקשת<br>לعيון במסמכים                                       | 4.3.2.3 |
| 250 | 4.3.2.4 עתירה דו-שלבית לבית המשפט  | 4.3.2.4 |
| 251 | 4.3.2.5 סיכום בעית העיון במסמכי המכרז  | 4.3.2.5 |
| 252 | העדר הסדר נאות לקיום הליכי מיצוי היליכים   | 4.4     |
| 258 | 4.5 עילת השינוי בתובענות מינימליות   | 4.5     |
| 262 | 4.5.1 תרחישי הגשת התובענה המינימלית אינם מבסיסים את<br>עלית השינוי                                   | 4.5.1   |
| 264 | 4.5.2 הבסיס לאבחנה (לענין שינוי) בין תובענה מינימלית<br>לחובענות אחריות נגד רשותות המינהל אינו מבלור | 4.5.2   |
| 266 | 4.5.3 הטעמים להחלה עילת השינוי אינם שוקלים כנגד<br>הטיעונים بعد מערכת סעדים אפקטיבים                 | 4.5.3   |
| 266 | 4.6 דיוון וביקורת  | 4.6     |

תוכן עניינים מפורט

|     |  |    |
|-----|--|----|
| 268 | עלית "המעשה עשוי"  | .5 |
| 270 | 5.1 תיירון עלית המעשה העשי על ידי רשות ציבוריות                              |    |
| 272 | 5.1.1 השארת הברירה בידי עורך המכרז   |    |
| 273 | 5.1.2 העדפת קיום המכרז   |    |
| 274 | 5.1.3 דחית טענת המשיבים ל"מעשה עשוי"   |    |
| 276 | 5.2 דיוון בגיןם וביקורת  |    |
| 278 | עלית השינויי ו"המעשה עשוי" בשיטות משפט זרות                                  | .6 |
| 279 | 6.1 הליכי השגה במשפט האיחוד האירופי  |    |
| 282 | 6.2 הליכי השגה בפורום החשבון הכללי האמריקאי (GAO)                            |    |
| 283 | 6.3 התישנות התובענה לسعد של פיצוי במדינות האיחוד האירופי                     |    |
| 285 | 6.4 התישנות התובענה לسعد של פיצויים בהליכים בפני החשבון הכללי של ארצות הברית |    |
| 287 | 6.5 הערת בגיןם   |    |
| 287 | 7. חוסר נקיון כפויים   | .7 |
| 290 | 7.1 יישום עלית חוסר נקיון הכספיים בפסקה                                      |    |
| 291 | 7.1.1 עלית חוסר נקיון הכספיים מהותית   |    |
| 296 | 7.1.2 עלית חוסר נקיון הכספיים הדינית   |    |
| 298 | 7.2 ניתוח הרצינול של עלית חוסר נקיון הכספיים                                 |    |
| 302 | 7.3 דיוון וביקורת  |    |
| 306 | 8. טענות סף בעלות אופי דינו מובהק  | .8 |
| 307 | 8.1 אי צירוף משפטיים   |    |
| 307 | 8.1.1 החובה לצרף משפטיים   |    |
| 309 | 8.1.2 סילוק על הסף של עתירה בגין אי צירוף משפטי ראוי                         |    |
| 311 | 8.1.3 הגישה הרואה לאו צירוף משפטיים  |    |
| 313 | 8.2 אי צירוף הצעת העותר  |    |

**אורן שבת – העתירה המינימלית והסעדים במכרזים ציבוריים: תיאוריה ופרקטיקה**

|            |     |  |
|------------|-----|--|
|            |     | <b>8.2.1 אי צירוף ההצעה לעתירה – מחדל ראייתי או מחדל דינוני המגבש עילת סף?</b>                   |
| 314        |     |  |
| 316        |     | <b>8.2.2 יישום עילת הסף של אי צירוף ההצעה</b>  |
| 320        |     |  |
| 324        |     | <b>8.3 דיוון וביקורת טענות אחרות בעלות אופי טכני או דינוני</b>                                   |
| 325        |     |  |
|            |     | <b>9. סיכום</b>  |
|            |     |  |
| <b>329</b> |     | <b>פרק שישי: זכות העמידה בדיני המכרזים</b>   |
| 329        |     |  |
|            | .1  | <b>מבוא</b>  |
| 331        |     |  |
|            | .2  | <b>מה هي זכות העמידה?</b>  |
| 332        |     | <b>הטייעונים بعد ונגד ליברלייזציה של זכות העמידה במכרזים</b>                                     |
| 333        | 3.1 | <b>הטייעונים بعد ליברלייזציה</b>   |
| 335        | 3.2 | <b>הטייעונים נגד ליברלייזציה</b>   |
| 337        | 3.3 | <b>דיוון</b>   |
|            |     | <b>4. הגישה השמרנית ביחס לזכות העמידה במכרזים לעומת הגישה הליברלית ביחס לזכות העמידה הכלכלית</b> |
| 346        |     |  |
|            | 4.1 | <b>הגישה הליבראלית של בית המשפט העליון ביחס לזכות העמידה הכלכלית</b>                             |
| 347        |     |  |
|            | 4.2 | <b>הגישה השמרנית של בית המשפט העליון ביחס לזכות העמידה במכרזים ציבוריים</b>                      |
| 350        |     |  |
|            | 5.  | <b>התפתחות ומגמות זכות העמידה במכרזים ציבוריים</b>   |
| 352        |     |  |
|            | 5.1 | <b>ראשית ימי התפתחות זכות העמידה בדיני המכרזים הציבוריים</b>                                     |
| 353        |     |  |
|            | 5.2 | <b>הלכת "מפעל הפיס"</b>  |
| 356        |     |  |
|            | 5.3 | <b>הלכת טמג"ש</b>  |
| 358        |     |  |
|            | 5.4 | <b>דיוון בגיןים</b>  |
| 360        |     |  |

**תוכן עניינים מפורט**

|      |   |    |
|------|---|----|
| 361  | זכות העמידה לטעון לנסיבות מתנאי ההתקשרות שנקבעו במכרז                       | .6 |
| 365  | 6.1 דיוון בגיןים  |    |
|      | זכות העמידה של מי שאינו כל אל אינטראס אישי במכרז או קיימת לו זיקה חלה למכרז | .7 |
| 367  | 7.1 זכות העמידה של עותר אשר לא התמודד במכרז                                 |    |
| 369  | 7.2 סוגיות מיוחדות  |    |
| 369  | 7.2.1 זכות העמידה לטעון בעניינים בעלי השלכות חברות                          |    |
|      | 7.2.2 זכות העמידה של מתמודד במכרז אחד מתוך תשלובת של מכרזים                 |    |
| 371  | 7.2.3 זכות העמידה של מתמודד פוטנציאלי                                       |    |
| 375  | הצעות לשינויי   | .8 |
| 378  | סיכום   | .9 |
| <br> |   |    |
| 381  | <b>פרק שביעי: סדרי-הדין לבירור עתירות מנהליות ובקשות לسعدים ומונימים</b>    |    |
|      | מבוא  | .1 |
| 386  | סעדי הצוויי   | .2 |
| 392  | סדרי הדין של עתירה המנהלית  | .3 |
|      | 3.1 חוק ותקנות בת י משפט לעניינים מינהליים – אימוץ מודל הדין הבג"ץ          |    |
| 393  | 3.2 המתאר הכללי לבירור עתירה מינהלית לسعد של צוויי                          |    |
| 395  | 3.2.1 בירור מקדמי של העתירה   |    |
| 396  | 3.2.1.1 הגשת העתירה (תקנות 6-2)   |    |
| 397  | 3.2.1.2 עיון בעתירה (תקנה 7)  |    |
| 403  | 3.2.1.3 דיוון מוקדם בעתירה (תקנה 8)   |    |
|      | 3.2.1.4 הגשת כתוב תשובה (תקנה 10) ועיקרי טיעון (תקנה 14)                    |    |

**אורן שבת – העתירה המינימלית והסעדים במכרזים ציבוריים: תיאוריה ופרקטיקה**

|     |         |  |
|-----|---------|--|
| 409 | 3.2.1.5 | דיוון בגיןים                                   |
| 411 | 4.      | כלים דיווניים לחקר האמת                        |
| 412 | 4.1     | חרסונם של כלים לגילוי האמת                     |
| 413 | 4.1.1   | גילוי מסמכים                                   |
|     | 4.1.1.1 | גילוי מסמכים המכraz בשיטה האמריקאית –          |
| 415 |         | פדראלית  |
| 419 | 4.1.1.2 | הצגת שאלוניים                                  |
| 420 | 4.1.1.3 | דרישה להודות בעובדה או במסמך                   |
| 421 | 4.2     | מגבילות הצו למtan פרטימ נוספים ולהagation מסמך |
| 421 | 4.2.1   | מתן פרטימ נוספים (תקנה 11)                     |
| 425 | 4.2.2   | צו להagation מסמך (תקנה 12)                    |
| 426 | 4.3     | דיוון בגיןים                                   |
| 427 | .5      | חקירה והזמנת עדים                              |
| 427 | 5.1     | חקירת מצהיר (תקנה 15(א)-(ב))                   |
| 431 | 5.2     | השמעת עד שאינו מצהיר                           |
| 432 | 5.3     | הטעמים להגבלה וכוח החקירה של עדים              |
| 432 | 5.3.1   | הטעמים ההיסטוריהים                             |
| 436 | 5.3.2   | חויקת התקינות                                  |
| 437 | 5.3.3   | אימוץ סדרי הדין הנהוגים בבר"ץ                  |
| 439 | 5.3.4   | מהירות דיוונית                                 |
| 440 | 5.3.5   | הטרחת פקידי ממשל רמי דרג                       |
| 442 | 5.4     | דיוון בגיןים                                   |
| 442 | .6      | סיכום בגיןים                                   |
| 443 | .7      | הסעדים הזמנתיים                                |
| 445 | 7.1     | הבקשה לצו בגיןים – הסמכות                      |

תוכן עניינים מפורט

|     |  |         |
|-----|--|---------|
| 445 | חשיבות צו הבניים בחלוקת המכרזית                      | 7.2     |
|     | סדרי הדין לבירור בקשה לצו בניים (תקנה 9) וצו אראי    | 7.3     |
| 449 | (תקנה 9 א)   |         |
|     | 7.3.1 הגשה בנפרד של הבקשה לצו בניים מכתב העטירה      | 7.3.1   |
| 451 | (תקנה 9 א(א))  |         |
| 451 | 7.3.2 דחיה על הסף של הבקשה לצו בניים (תקנה 9 ב(ב))   | 7.3.2   |
|     | 7.3.3 הגשת תגובה וקביעת מועד לדין במעמד הצדדים       | 7.3.3   |
| 452 | (תקנה 9 ג(ג))  |         |
|     | 7.3.3.1 קבלת החלטה בבקשת צו בניים על יסוד            | 7.3.3.1 |
| 452 | הבקשה והtagובה בלבד (תקנה 9 ג(1))                    |         |
|     | 7.3.3.2 קביעת דין במעמד שני הצדדים ומתן הכרעה        | 7.3.3.2 |
| 453 | בבקשת צו בניים (תקנה 9 ג(2))                         |         |
|     | 7.3.4 מתן צו בניים לאחר הגשת תגובה המשיב או לאחר     | 7.3.4   |
| 455 | דין (תקנה 9 ד(ד))                                    |         |
|     | 7.3.5 התנינית מתן צו בניים בערובה או בתנאי אחר (תקנה | 7.3.5   |
| 456 | (ה)(ה)   |         |
| 458 | צו אראי  | 7.4     |
| 460 | דין בניים  | 7.5     |
| 462 | שיקול הדעת השיפוטי בבקשת צו בניים                    | 8.      |
| 463 | העקרונות למתן (או סירוב) צו בניים                    | 8.1     |
|     | 8.1.1 האבחנה השיפוטית בין מכרז הניתן להפקעה" לבין    |         |
| 467 | מכרז שאינו כזה                                       |         |
| 467 | 8.1.1.1 מכרז שנייתן להפקעה"                          | 8.1.1.1 |
| 469 | 8.1.1.2 מכרז שאינו ניתן להפקעה"                      | 8.1.1.2 |
| 470 | 8.1.2 חשש לאי חוקיות חמורה                           | 8.1.2   |
| 470 | 8.1.3 אפשרות לתבוע סעד של פיצוי כספי                 | 8.1.3   |
| 473 | 8.1.4 שיקולים נוספים                                 | 8.1.4   |

אורן שבת – העתירה המינימלית והסעדים במכרזים ציבוריים: תיאוריה ופרקטיקה

|     |  |         |
|-----|--|---------|
| 474 | דין בגיןם  | 8.2     |
|     | 8.2.1 בירור מידת המעשיות של "הפקעת" המכרז במקרה הקונקרטי   | 8.2.1   |
| 475 | 8.2.2 אימות החשש לנזק העlol להיגרム לאיבטס הציבור           | 8.2.2   |
| 476 | 8.2.3 מתן אפשרות לנחל תובענה לפיצויים כחלופה לسعد של ציווי | 8.2.3   |
| 477 |  |         |
| 478 | הסעדים הזמניים בשיטות משפט ורשות                           | 9.      |
| 478 | הסעדים הזמניים בדיני רכישת הפדרالي האמריקאי                | 9.1     |
| 481 | פורום המשרד לஅחריותוות הממשלה                              | 9.1.1   |
| 482 | הגשת עדר   | 9.1.1.1 |
|     | סדר זמנים מוגבל לבירור העדר וקבלת הכרעה                    | 9.1.1.2 |
| 483 | - בתוך 100 ימים  | 9.1.1.2 |
| 484 | סעד העיכוב האוטומטי  | 9.1.1.3 |
| 485 | עילות ההतגברות על סעד העיכוב האוטומטי                      | 9.1.1.4 |
| 490 | בית המשפט לתובענות פדראליות                                | 9.1.2   |
| 491 | הسعد הזמני   | 9.1.2.1 |
| 494 | דין בגיןם  | 9.1.3   |
|     |  |         |
| 497 | הסעדים הזמניים בדיני רכישות הציבוריות של האיחוד האירופי    | 9.2     |
|     |  |         |
| 499 | הרकע לחקיקת דירקטיבת הסעדים החדשה (DIRKTIIBAH (2007/66/EC  | 9.2.1   |
| 503 | פסק-דין <i>Alcatel</i>                                     | 9.2.1.1 |
| 505 | פסק-דין <i>Stadt Halle</i>                                 | 9.2.1.2 |
| 506 | פסק-דין Federal Republic of Germany                        | 9.2.1.3 |
| 507 | הسعدים הדינונים המכינים לרפורמה בדיקטיבות                  | 9.2.1.4 |

**תוכן עניינים מפורט**

|     |   |
|-----|---|
| 511 | 9.2.2 דירקטיבה 2007/66  |
| 511 | 9.2.2.1 מגנון העיכוב האוטומטי   |
| 513 | 9.2.2.2 סעד הבטלות  |
| 514 | 9.2.2.3 ענישה חלופית (הטלת קנס)   |
| 515 | 9.3 הسعدים הזמינים ב-UNCITRAL   |
| 516 | 9.4 סיכון ביןיהם  |
| 517 | .10 הצעה לשינוי המצב  |
| 518 | 10.1 התליית החלטת עורך המכraz/עיכוב הלכתי המכraz                              |
| 518 | 10.1.1 כאשר ההפרה הנבעת הינה בהלכתי בחירת הוועה                               |
| 518 | 10.1.2 כאשר ההפרה הנבעת הינה בפרסום המכraz, בתנאי המכraz או בפתחת תיבת המכraz |
| 519 | 10.1.3 כאשר ההחלטה היא להתקשרות עם ספק ללא פרסום מכraz                        |
| 520 | 10.1.4 וגבלה משך בירורו של עתירה מינימלית                                     |
| 521 | .11 סיכון   |
| 525 | <b>פרק שני: גישת הבטלות היחסית במכרזים ציבוריים</b>                           |
| 525 | .1 הקדמה  |
| 528 | .2 עיקרי גישת הבטלות היחסית   |
| 529 | 2.1 הלכת "ספריא"  |
| 531 | 2.2 יתרונות וחסרונות גישת הבטלות היחסית                                       |
| 538 | 2.3 גישות שונות לגישת הבטלות היחסית   |
| 538 | 2.3.1 יואב דותן   |
| 540 | 2.3.2 דפנה ברק-ארז  |
| 544 | 2.3.3 יצחק זמיר   |
| 546 | .3 דין ביןיהם   |

**אורן שבת – העתירה המינימלית והסעדים במכרזים ציבוריים: תיאוריה ופרקטיקה**

|   |  |          |
|---|--|----------|
| 548   | ישום גישת הבטלוות היחסית בפסקה מתחום המכרזים             | .4       |
| 548   | הסעד לנוכח התגבותות "מעשה עשו"                           | 4.1      |
| 551   | הסעד לנוכח אי חוקיות מהותית בהחלטות ועדת המכרזים         | 4.2      |
| 554   | השעיה הכרזות הבטלוות                                     | 4.3      |
| 559   | בטלוות יחסית לגבי תוכנות הפרת חובת השמיעת                | 4.4      |
| 564   | בטלוות יחסית המבוססת על עילות המשפט                      | 4.5      |
| 566   |  | .5 סיכום |
| <br><b>פרק תשיעי: התובענה המינימלית וטעד הפיצויים</b> |  |          |
| 569   | מבוא   | .1       |
| 572   | אבולוציית טעם הפיצויים: מבג"ץ "בנייה ופיתוח" ועד "מיגדה" | .2       |
| 573   | פרשת "בנייה ופיתוח" – פסקת פיצויים מינימליים בbag"z      | 2.1      |
| 577   | התפתחות הפסקה עד לפרשת "מיגדה"                           | 2.2      |
| 584   | סיכום בגיןים   | 2.3      |
| 585   | פרשת "מליבו" – פסקת פיצויי קיום בבית משפט אזרחי          | .3       |
| 588   | פרשת "צומת המנדסים" – פיצויים בעילה מינימלית             | .4       |
| 591   | פיצויים נמנומיים   | 4.1      |
| 592   | העדר כלליים לקביעת גובה הפיצוי בעילה המינימלית           | 4.2      |
| 593   | הפרה בדרגת חומרה גבוהה בתנאי מוקדם לפיצוי מינימלי        | 4.3      |
| 594   | חוסר אפקטיביות טעם הפיצויים בכלל האסדרה הנמנומית         | .5       |
| 594   | קשיי הוכחת קשר סיבתי                                     | 5.1      |
| 5.1.1 הפעלת קרייטריונים סובייקטיביים בבחירה הצעה      |  |          |
| 596   | הטובה ביותר  | 5.1.2    |
| 597   | הוכחת קשר סיבתי במקרה של אי קיום חובת פרסום              | מרכז     |
| 600   | מכרזים שוציאם בהם אינה מבטיחה הזמנות בפועל               | 5.1.3    |

**תוכן עניינים מפורט**

|     |   |  |
|-----|---|--|
| 601 | 5.1.4 התקשויות בהלכים רב-שלביים או באמצעות מומ"מ              |  |
| 603 | 5.1.5 החלטות תלויות שיקול דעת רחב כוגם "מעמעם" של הקשר הסיבתי |  |
| 605 | 5.1.6 בחירת הצעה הזכיה במכרז הגרלה                            |  |
| 605 | 5.2 הוسطת סעד של פיצוי קיום כסעד חריג                         |  |
| 609 | 5.3 נקיטה בהלכי אכיפה כתנאי מוקדם להגשת תובענה מינהלית        |  |
| 613 | 5.4 האיסור על צימוד של תובענה מינהלית לעתירה מינהלית          |  |
| 615 | 5.4.1 יתרונות הכלל  |  |
| 615 | 5.4.1.1 יעול הדין בעתירה המנהלית וקיזורה במידה אפשר           |  |
| 616 | 5.4.1.2 מתן אפשרות לבירור ריאיתי מكيف בתביעת פיצויים במכרזים  |  |
| 616 | 5.4.1.3 חיסכון באגרות ובזמן שיפוטי                            |  |
| 617 | 5.4.2 חיסרונו הכלל  |  |
| 618 | 5.5 הליכים ממושכים  |  |
| 619 | 5.6 עילת השינוי והוראות מגבלות בתנאי המכרז מבט השוואתי .6     |  |
| 620 |   |  |
| 620 | 6.1 פיצויים בשיטת המשפט האמריקאית-פדראלית                     |  |
| 621 | 6.1.1 פיצויים בפורום המשרד לஅחריותות הממשל הפדרלי             |  |
| 623 | 6.1.2 פיצויים בבית המשפט לתחבענות פדראלית                     |  |
| 623 | 6.2 פיצויים במשפט האיחוד האירופי                              |  |
| 626 | 6.2.1 אסדרת סעד הפיצויים בדיקטיבות הסעים                      |  |
| 632 | 6.2.2 אסדרת סעד הפיצויים במישור המשפט המדינה                  |  |
| 634 | 6.3 סיכון ביןיהם  |  |
| 635 | .7 דיוון והצעות לשינוי  |  |
| 635 | 7.1 סייגים לחובה להגיש עתירה מינהלית לפני תובענה מIGHLET      |  |

**אורן שבת – העתירה המינימלית והסעדים בנסיבות ציבוריים: תיאוריה ופרקטיקה**

|     |         |  |
|-----|---------|--|
| 636 | 7.2     | ביטול הכלל האוסר צימוד תובענה מינימלית לעתירה מינימלית           |
| 638 | 7.3     | פסיקת פיצויי קיום  |
| 642 | 7.3.1   | פסיקת פיצויים לפי מבחן אובדן סיכון הוכחה של המתוודד במכרז        |
| 649 | 7.3.2   | צדוקים לפסיקת פיצויי קיום לפי אובדן סיכון                        |
| 649 | 7.3.2.1 | חיזוק אפקטיביות הסעדים כצדוק לפיצוי קיום לפי אובדן סיכון         |
| 649 | 7.3.2.2 | הтиיה נשניתצדוק לפסיקת פיצויים לפי אובדן סיכון                   |
| 654 | 7.3.2.3 | דוקטרינת החוזה הנספח   |
| 661 | 7.4     | העברת נטל ההוכיח אל כתפי הנتابעים                                |
| 663 | 7.5     | פיצוי הסתכומות בהוכחת הפרה מהותית                                |
| 663 | .8.     | tabi'ah לפיצויים של מתוודד במכרז נגד מתוודד אחר באותו מכרז       |
| 665 | .9.     | סיכום  |
| 669 |         | <b>פרק עשר: נגישות לטעדים ושיקולים אסטרטגיים</b>                 |
| 669 | .1      | מבוא   |
| 671 | .2      | הוצאת הוגשה וניהול ההליך המשפטי                                  |
| 674 | 2.1     | שכר טרחת עורך-דין  |
| 675 | 2.1.1   | פסיקת שכר טרחת עורך-דין בשיטת המשפט הישראלית                     |
| 678 | 2.1.2   | הסיבות לעלות הגבואה יחסית של שכר טרחת עורכי הדין בעתירה מינימלית |
| 680 | 2.1.3   | הסדרי תגמול לפי אחוזים מזוכיה או המותנה בהצלחה                   |
| 682 | 2.2     | אגרות והוצאות נוספות של בעל-דין                                  |

**תוכן עניינים מפורט**

|     |       |  |
|-----|-------|--|
| 682 | 2.3   | הפקדת ערובה לטובות צו ארכי או צו ביןיהם בנוסף לערבות<br>מכרו |
| 683 | 2.3.1 | ערבות מתרכז  |
| 685 | 2.3.2 | ערובה לממן צו ארכי או צו ביןיהם                              |
| 686 | 2.4   | הוצאות ארגוניות  |
| 687 | 2.5   | הוצאות לשינוי  |
| 689 | .3    | הוראה מגבילה על סעדיו של מתמודד במכרז                        |
| 694 | .4    | עסקים קטנים ובינוניים והתקשרויות קטנות                       |
| 696 | .5    | היבטים אסטרטגיים   |
| 697 | 5.1   | השפעת הליכי האכיפה על היחסים עם הרשות הציבורית               |
| 700 | 5.2   | השפעת הליכי האכיפה על היחסים עם יריבים עסקיים                |
| 701 | .6    | סיכום  |

**פרק אחד-עשר: סיכום**

**מפתחות**

**חקיקה**

|     |               |
|-----|---------------|
| 711 | חקיקה ישראלית |
| 731 | חקיקה זרה     |

**פסיקה**

|     |               |
|-----|---------------|
| 739 | פסיקה ישראלית |
| 778 | פסיקה זרה     |

**ספרות**

|     |               |
|-----|---------------|
| 783 | ספרות ישראלית |
|-----|---------------|

**אורן שבת – העתירה המינימלית והסעדים במכרזים ציבוריים: תיאוריה ופרקטיקה**

**794**

**ספרות זרה**

**מפתח שונות**

**820**

**שונות**

**827**

**מפתח עניינים**

**כח**