



אפיף ושות' אפיק



אפיף ושות', עורכי דין ונוטריון  
AFIK & CO. ATTORNEYS AND NOTARY

גיליון 33, 15 אוקטובר, 2009

הגיליון המקצועי הדו שבועי של אפיף ושות', עורכי דין ונוטריון  
דניאל פריש 3 תל אביב, קומה 25, טלפון 03-609.3.609 פקס 03-609.5.609

## תוכן עניינים

### 1. מאמר בנושא: אישור מיזוגים ורכישות על פי חוק ההגבלים העסקיים

מאמר זה, אשר פורסם לפני כשנתיים אך עדיין רלוונטי, עוסק בנושא אישור מיזוגים ורכישות על פי חוק ההגבלים. המאמר פורסם במגזין "מכרזים" ובאתר האינטרנט של יפעת מכרזים, בו ניתן לראות גם מאמרים אחרים של משרדנו:

<http://www.iprojects.co.il/Tenders/new/expert.asp?Expertid=12>

משרדנו מתמחה, בין היתר, בנושא רכישות ומיזוגים ובנושא הגבלים עסקיים. המאמר פורסם על ידי עו"ד דורון אפיף, שותף בכיר במשרדנו, המתמחה במיזוגים ורכישות והחל מהלך 18 לאוקטובר אף מלמד קורס אקדמי בנושא במרכז למשפט ועסקים ברמת גן במסגרת התואר הראשון במשפטים.

### 2. מידעון אשכול המסים של BDO זיו האפט בנושא שינוי בשיעור הריבית לעניין סעיף 3(י) לפקודה, קרן סיוע כלכלי לעסקים במצוקה וחובת הגשת דוח שנתי מקוון על ידי יחידים.

מצ"ב גליון 85 של מידעון אשכול המסים של BDO זיו האפט מהשבוע האחרון. BDO זיו האפט, עימה אנו מצויים בקשרי שיתוף פעולה, הינה פירמת רואי חשבון המהווה חלק מ**הרשת הבינלאומית BDO** הפרושה בלמעלה מ-110 מדינות ומדורגת בין חמש הפירמות הגדולות בישראל. למשרדנו מחלקת מיסוי, לרבות מיסוי בינלאומי, הפועלת בשיתוף פעולה הדוק עם מספר משרדי רואי חשבון מובילים, לרבות BDO זיו האפט. את המחלקה מנהל עו"ד תאופיק טיבי, בעל ניסיון רב בתחום.

### 3. פרסום בעיתונות אודות הקבלה החלקית של הערעור אשר הגיש משרדנו בשם מר אלי רייפמן לבית המשפט העליון כנגד החלטה לאסרו בגין אי קיום צו בית המשפט המחוזי

במסגרת ההליך המתקשר בו מונה כונס נכסים לנכסיו של מייסד חברת אמבלייז בע"מ, מר אלי רייפמן, בו משרדנו מייצג כיום את מר רייפמן, ניתנה בשבוע זה החלטה בו דחה אמנם בית המשפט העליון חלקית את הערעור, אולם מחק חלק מהותי מפסק הדין של בית המשפט המחוזי וחייב את בית המשפט המחוזי לקבוע דיון נוסף בנושא. מצ"ב אחת מהכתבות הרבות מהשבוע האחרון בנושא סכסוך זה ובעמוד השני לה גם מספר מלים אודות הצד אותו דרך כלל אין התקשורת מסקרת.

### 4. החלטות שיפוטיות מהתקופה האחרונה

א. מנהל מחויב לפעול לטובת האינטרסים של החברה, מכירת החברה בנזיד עדשים לקרוב משפחה תוך העדפת נושים, אסורה ומהווה הפרת חובת אמונים. [בש"א (י-ם) 3979/08 א.פשה סיטונאות פירות וירקות (1997) בע"מ (בפירוק) נ' הכונס הרשמי 7.9.2009].

אדם מכר את נכסי החברה לחברה אשר הוקמה ע"י אשתו ועוסקת באותו תחום שבו עסקה החברה בפירוק. בית המשפט המחוזי בירושלים (כבוד השופט שפירא) קבע כי אינטרס החברה הוא מקסום מחירי החברה בעת המכירה לפיכך אין ספק כי מכירת החברה בנזיד עדשים ובפרט לקרוב משפחה

מעידה על כוונה לפגוע בנושי החברה. בית המשפט קבע כי המשיב הבריח את נכסי העסק לטובת אשתו, במודע, על מנת להתחמק מנשיו. בית המשפט חייב את המנהל באופן אישי בגין חובות החברה שבפירוק בהתאם לסעיף 373 לפקודת החברות.

אחד התחומים המרכזיים בהם עוסקת מחלקת הליטיגציה המסחרית של משרדנו הינו פירוקים וכינוסים וסכסוכים בין בעלי מניות ואנו מייצגים כיום גורמים רבים בתחום זה.

## **ב. דחיית בקשה להסרת קיפוח כאשר הסעדים המתבקשים מתייחסים לחברה עצמה [הפ (ת"א) 914/08 גראד קיו אל בע"מ נ' שריזלי אווה, 11.10.2009]**

בית המשפט המחוזי בתל אביב (כב' השופטת קרת-מאיר) דחה בקשה להסרת קיפוח בשל העובדה שהסעדים אשר התבקשו במסגרת הבקשה אינם מתאימים להתברר במסגרת תובענה מסוג זה. תביעה להסרת קיפוח מבוססת על הוראות סעיף 191 (א) לחוק החברות הקובע "התנהל ענין מעניינה של החברה בדרך שיש בה משום קיפוח של בעלי המניות שלה, כולם או חלקם, ... רשאי בית המשפט, לפי בקשת בעל מניה, לתת הוראות הנראות לו לשם הסרתו של הקיפוח או מניעתו, ובהן הוראות שלפיהן יתנהלו ענייני החברה בעתיד, או הוראות לבעלי המניות בחברה, לפיהן ירכשו הם או החברה כפוף להוראות סעיף 301 מניות ממניותיה".

המבקש ביקש ליתן פסק דין הצהרתי בדבר ניהול כספי החברה בניגוד לדין ובדבר ריקון קופת החברה על ידי גניבת רכוש ומכירת רכוש במחיר נמוך לעבריינים ולהורות לבעלת המניות בחברה למסור דיווח לאן העבירה את רכושה של החברה ולבסוף, להורות לה להעביר את מניותיה בחברה לידי המבקש. בית המשפט קבע כי הסעדים שהתבקשו ברובם הינם סעדים עבור החברה ואין מקומם להתברר במסגרת תובענה להסרת קיפוח, קל וחומר כאשר מונתה כונסת נכסים לחברה אשר הגישה בקשה למתן הוראות בה ביקשה סעדים הזהים לסעדים אשר התבקשו במסגרת התובענה להסרת קיפוח.

## **ג. דרך חישוב כמות התושבים לצורך זכאות מועצה אזורית לסגן ראש מועצה בשכר [בג"צ 9634/08 מועצה אזורית חוף השרון נ' נ' שר הפנים, 5.10.2009]**

בג"צ דחה עתירת מועצה אזורית אשר בקשה כי ייקבע כי היא זכאית לסגן מועצה בשכר היות שבניגוד לנתונים במרשם האוכלוסין אשר הצביעו על 9,221 תושבים, מספר התושבים בתחומה בהתאם לנתוני ארנונה ורישום במוסדות חינוך מגיע כדי 10,534 ועל כן עבר את הסף הנדרש בחוק - 10,000 תושבים. בג"צ קבע, כי החוק "שותק" בשאלת דרך קביעת נתוני האוכלוסין למטרה זו, אולם דחה את דרישת המועצה להשתמש בנתון של מספר התושבים בפועל הואיל ויש בה כדי לסכל כל ניסיון להתוות תכנית עבודה ארוכת טווח ואף להרבות התדיינויות. כך, קבע בג"צ כי יש להשתמש בנתוני מרשם האוכלוסין, אף אם אלה אינם מדויקים.

רשימת התפוצה של משרד אפיק ושות' מופצת אחת לשבועיים לקהל של קרוב ל-2,500 איש וכוללת פרסומים מקצועיים לקהל הרחב בנושאים משפטיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. על מנת להצטרף לרשימת התפוצה יש לשלוח מייל לכתובת [newsletter@afiklaw.com](mailto:newsletter@afiklaw.com) ובכותרת לכתוב "אנא צרפו אותי לרשימת התפוצה". ניתן להעביר מייל זה לכל אדם ובלבד שלא נעשה בו כל שינוי. אין האמור במייל זה מהווה ייעוץ משפטי ובכל נושא מומלץ לפנות למשרדנו על מנת שהעובדות תיבחנה היטב בטרם תתקבל החלטה כלשהי.

# גם עסק קטן יכול לזכות במכרז כמו גדול

## אישור מיזוגים ורכישות על פי חוק ההגבלים העסקיים

חוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח - 1988 ותקנות ההגבלים העסקיים (מרשם, פרסום ודיווח על עסקאות), התשס"ד - 2004 מטילים על צדדים לעסקת מיזוג, חובה ליתן לממונה על ההגבלים העסקיים ("הממונה") 'הודעת מיזוג' ולהמתין לאישור הממונה. הגדרת מיזוג בחוק ההגבלים העסקיים רחבה הרבה יותר מההגדרה הקיימת למושג בחוק החברות התשנ"ט - 1999 והיא כוללת גם רכישת עיקר נכסי חברה בידי חברה אחרת או רכישת מניות בחברה בידי חברה אחרת המקנות לחברה הרוכשת יותר מרבע מהערך הנקוב של הון המניות המוצא, או מכוח ההצבעה או מהכוח למנות יותר מרבע מהדירקטורים או השתתפות ביותר מרבע ברווחי החברה; הרכישה יכול שתהא במישרין או בעקיפין או באמצעות זכויות המוקנות על פי חוזה. חוק ההגבלים העסקיים דורש אישור הממונה אם מתקיימת בעניינן של החברות המתמזגות אחת או יותר מהחלופות הבאות:

1. המיזוג מקים נתח שוק מונופוליסטי לצדדים למיזוג בכלל הייצור, המכירה, השיווק או הרכישה של נכס מסוים ונכס דומה או מתן שירות מסוים ושירות דומה.
  2. צד למיזוג הוא בעל מונופולין (בין שהממונה הכריז על קיום המונופולין ובין אם לאו), היינו בעל ריכוז של יותר ממחצית מכלל אספקת נכסים או מכלל רכישתם, או של יותר ממחצית מכלל מתן שירותים, או מכלל רכישתם, בין בכל הארץ ובין באזור מסוים.
  3. לחזור המכירות המצרפי המאוחד של הצדדים למיזוג עולה על מאה וחמישים מליון ש"ח ומחזור המכירות של כל אחד מהצדדים למיזוג עולה על עשרה מליון ש"ח.
- לעניין זה, יתייחס הממונה לכל חברה כפי השתייכותה לקבוצת חברות/אשכול חברות ויבחנו כל הקשרים של החברה עם חברות אמהות, אחיות, כלולות, קשורות וכיוצא באלו. הגישה המקובלת היא, כי המכירות הנמדדות הן מכירות בישראל בלבד. כך לדוגמא, ככל שחברה בת נשלטת על ידי חברה אם וחברת האם מחזיקה חברת בת אחרת אשר הינה מונופולין, כל עסקאות הקבוצה טעונות אישור הממונה. הממונה יכול להתנגד למיזוג, לאשר את המיזוג, או להתנותו בתנאים שיקבע. על פי החוק, הממונה יתנגד למיזוג חברות או יתנה את המיזוג בתנאים אם לדעתו קיים חשש סביר כי כתוצאה מן המיזוג, כפי שהוצע, תיפגע באופן משמעותי התחרות באותו ענף או ייפגע הציבור ברמת המחירים של נכס או של שירות, באיכות נמוכה של נכס או של שירות או בכמות המסופקת של הנכס או היקף השירות, או סדירות האספקה ותנאיה.

אי מתן הודעה על מיזוג מלא או חלקי לפי חוק ההגבלים העסקיים מהווה עבירה פלילית. לעבירה פלילית ייחשב גם אי קיום תנאי שנקבע באישור המיזוג והעונש על עבירות אלו יכול להגיע עד שלוש שנות מאסר. חשוב לציין, כי אם בוצעה העבירה על ידי תאגיד, יואשם בעבירה גם כל אדם אשר בשעת ביצוע העבירה שימש כמנהל פעיל, שותף - למעט שותף מוגבל - או עובד מינהלי בכיר האחראי לאותו תחום, אם לא הוכיח שהעבירה נעברה שלא בידיעתו ושנקט כל אמצעים סבירים להבטחת שמירתו של חוק. לפיכך, קיימת חשיבות גבוהה ביותר להתייעץ בעורך דין המתמחה בתחום ההגבלים העסקיים כבר מהשלבים הראשונים של כל עסקה אשר עשויה להיות כפופה לחוק ההגבלים העסקיים.

### \*מאת: עו"ד דורון אפיק

\* הכותב הינו שותף בכיר במשרד אפיק תורג'מן, הינו חבר בלשכות עורכי הדין של ישראל וניו-יורק ומתמחה בליווי חברות, עסקאות בינלאומיות ופיננסיות ומימון. כמו כן, הכותב בוגר הכשרה של האיחוד האירופי ביישוב סכסוכים בינלאומיים מחוץ לכותלי בית המשפט (גישור ובוררות). אין בסקירה כללית זו, הנכונה למועד כתיבתה, משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום הרלוונטי בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.  
\* ניתן להפנות שאלות בתחום באמצעות פניה לטל' 03-5635061. השרות ניתן ללא תשלום ללקוחות יפעת מכרזים בלבד.

## מה בגליון?

|    |               |
|----|---------------|
| 9  | תוצאות מכרזים |
| 11 | בלעדי         |
| 12 | כללית         |

עורכת: אילת אלוני-כהן 03-5635069  
מחלקת שירות לקוחות: סימה אסביה 03-5635073  
מחלקת מכירות: 03-5635000

מען: דרך פתח תקוה 98-96 תל אביב 67138  
פקס: 03-5635075



# העליון דחה ערעורו של רייפמן על שליחתו למאסר: "מפתחות הכלא בידיו"

עם זאת, בוטלה ההחלטה, לפיה אם לא יעביר המניות באמבלייז עד תום המאסר, ייכלא שוב

## חאת נועם שרביט

בית המשפט העליון דחה את ערעורו של מייסד ויו"ר אמבלייז, אלי רייפמן, על פקודת המאסר ל-45 יום בגין ביזיון בית המשפט, שהוציאה נגדו השופטת ורדה אלשיך. בתחילת החודש החליטה אלשיך כי רייפמן ביזה את החלטתה למסור למנהל המיוחד שמונה לו, עו"ד איתן ארז, את מניות השליטה באמבלייז. "התרשמנו כי רייפמן אכן מפר את הצו ולא נקט אפילו צעדים מינימליים כדי לקיימו", פסקו השופטים דורית ביניש, אדמונד לוי ואשר גדוניס. "מפתחות הכלא נמצאים בידיו. ברגע שיעשה את שחויב לעשות בצו, ישוחרר מן הכלא". עם זאת, השופטים ביטלו את החלק השני בהחלטתה של אלשיך, שלפיו אם רייפמן לא יעביר את המניות בתום 45 ימי מאסרו, הוא ייאסר ליומיים נוספים בגין כל יום נוסף של הפרה. השופטים הזכירו שמטרת הסנקציות בגין ביזיון בית המשפט היא לגרום לאכיפת הצו ולא להעניש את המפר.

"הוראה לפיה בגין כל יום של הפרה ייאסר המפר במשך יומיים מהווה ענישה ואינה מתיישבת עם תכלית של אכיפה. לפיכך, יבוטל חלק זה בהחלטתו של בית המשפט", קבעו.

## מאסר תחת ביקורת ביהמ"ש

העליון העיר ש"ראוי שכאשר בית המשפט מורה על מאסר בגין ביזיון, שתיעדך ביקורת תקופתית על מנת לוודא שאכן

המאסר הנמשך ממלא את מטרתו, שהיא אכיפת הצו". השופטים הודו לאלשיך לקיים דיון נוסף בעניינו של רייפמן בטרם יחלפו 45 ימי המאסר, ולהחליט אם יש מקום להמשיך ולהפעיל אמצעי אכיפה ואילו אמצעים. דק אז, נקבע בעליון, אם תחליט אלשיך על המשך המאסר, ראוי שהיא תקצוב את התקופה ותקבע דיון נוסף

**העליון: "התרשמנו כי רייפמן אכן מפר את הצו ולא נקט צעדים מינימליים כדי לקיימו. מפתחות הכלא נמצאים בידיו. ברגע שיעשה את שחויב לעשות בצו, ישוחרר"**



לקראת סיומה. רייפמן טען, באמצעות עו"ד שלומי תורג'מן ודודון אפיק, שהמניות אינן רשומות על שמו ומוחקות בידי 41 נאמנים באנגליה. לדבריו, הוא פנה לכולם, אך דק שישה השיבו לו.

## קושי באיתור

בריון אתמול (ב') טען רייפמן שהליך עשוי איתור המניות עלול להימשך ארבעה חודשים ואינו ניתן לביצוע מהכלא. "אחרי שלושה ימים בכלא, הייתי מוכן להדפיס מניות על נייד טואלט כדי לצאת. אנשים חושבים שבהרמת טלפון ניתן להעביר את המניות בתוך חמש דקות. המניות נרכשו כמשך שלוש שנים בחשאי ובדרך מורכבת, על מנת למנוע השתלטות על החברה. שרשוד הבעלויות הוא סודי וחלק מהנאמנויות מבוססות על לחיצת יד", הסביר. השופט אדמונד לוי אמר לו: "אני לא מומחה למניות. אני הייתי מכנס צוות מומחים בשביל לאתר את המניות". (ע"פ

7174/09).

אלי רייפמן. רכישה מורכבת וחשאית (צילום: תמר מצפי)



החלטתה למסור למנהל המיוחד שמונה לו, עו"ד איתן ארז, את מניות השליטה באמבלייו. "התרשמנו כי רייפמן אכן מפר את הצו ולא נקט אפילו צעדים מינימליים כדי לקיימו", פסקו השופטים דורית ביניש, אדמונד לוי ואשר גרונים. "מפתחות הכלא נמצאים בידיו. ברגע שיעשה את שחויב לעשות בצו, ישוחרר מן הכלא".

עם זאת, השופטים ביטלו את החלק השני בהחלטתה של אלשיך, שלפיו אם רייפמן לא יעביר את המניות בתום 45 ימי מאסרו, הוא ייאסר ליומיים נוספים בגין כל יום נוסף של הפרה. השופטים הזכירו שמטרת הסנקציות בגין ביזיון בית המשפט היא לגרום לאכיפת הצו ולא להעניש את המפר.

בית המשפט מורה על מאסר בגין ביזיון, שתיערך ביקורת תקופתית על מנת לוודא שאכן

את התקופה ותקבע ריון נוסף

**העליון: "התרשמנו כי רייפמן אכן מפר את הצו ולא נקט צעדים מינימליים כדי לקיימו. מפתחות הכלא נמצאים בידיו. ברגע שיעשה את שחויב לעשות בצו, ישוחרר"**



שהליך עשוי איתור המניות עלול להימשך ארבעה חודשים ואינו ניתן לביצוע מהכלא. "אחרי שלושה ימים בכלא, הייתי מוכן להרפס מניות על נייר טואלט כדי לצאת. אנשים חושבים שבהרמת טלפון ניתן להעביר את המניות בתוך חמש רקות. המניות נרכשו במשך שלוש שנים בחשאי ובדרך מורכבת, על מנת למנוע השתלטות על החברה. שרשור הבעלויות הוא סודי וחלק מהנאמנויות מבוססות על לחיצת יד", הסביר. השופט ארמונד לוי אמר לו: "אני לא מומחה למניות. אני הייתי מכנס צוות מומחים נשביל לאתר את המניות". (ע"פ 7174/09).

אלי רייפמן. רכישה מורכבת וחשאית (צילום: תמר מצפי)

**דעה / עמוס גבר**

**דמוניזציה חסרת פרופורציה**

אני מכיר את אלי רייפמן כשבע שנים, מעת בה שימשתי כאחראי על גיוס משאבים באוניברסיטת בראיילן. שיכנעתי אותו, בזמנו, לתרום מיליוני שקלים לבניית בית הספר החדש להנדסה. רייפמן עמד בהתחייבויות, ואף סייע מעבר לכך. כמו כן, החליט רייפמן ל"אמץ" כ-15 סטודנטים מרקע כלכלי נמוך, ולתרום להם מלגות לימודים מלאות ומלגות קיום ללימודי התואר הראשון. אלי נפגש עם הסטודנטים שנבחרו וליווה אותם גם בתמיכה רגשית מעודרת הערכה. הסטודנטים היו יהודים וערבים, בנים ובנות. חשוב לציין, שלמרות שמקובל להציע הוקרה לתורמים בסדרי גודל כאלה, סירב אלי לכל סוג של הוקרה ולא היה מוכן לקרוא על שמו שום חלק מבנייני ביה"ס להנדסה המפוארים. אילצתי אותו להסכים לקבל מהאוניברסיטה תואר דוקטור לשם כבוד, והוא עשה זאת כמי שכפאו שד. בהמשך, אלי הציע להעביר באופן קבוע קורסים בתוכנית המיוחדת למינהל עסקים בינלאומי בתחומי קבלת החלטות בזמן אמת. הקורסים הללו והסדנאות שהתלוו להם היו הפופולריים ביותר המושקעים ביותר. אלי נתן מזמנו וסמכו, והכל בהתנדבות מלאה. בהמשך, סיפר לי אלי על רצונו להעביר קורסים בנושא הקבלה ולתרום את היכנסות לאוניברסיטה. חיברתי בינו

לבין מומחים כחקר הקבלה באוניברסיטה, שהתלהבו מבקיאותו הרבה, אך לא האמינו ביכולתו למלא אולם גדול. אלי עמד על כך, ולבסוף הוקצה אולם בן כאלף מקומות. במשך מספר שנים, בעקביות ובהצלחה יוצאת דופן, העביר רייפמן קורסים, הכוללים עשרה מפגשים שבועיים, לאלפי

**רייפמן הסתבך מבחינה עסקית ומשלם על כך מחיר, אבל הדמוניזציה שעושים לו בקהילה ובתקשורת העסקית אינה בשום פרופורציה לאחרים, שהסתבכו יותר**

בני אדם - הכל על חשבון זמנו הפרטי וכספו הפרטי. הכל היה בהתנדבות וכתרומה לקהילה. רמי ההרשמה נתרמו לאוניברסיטה ולגופים נזקקים. רייפמן, בכישרונו הרב, יצר את קבוצת אמבלייו, שמכניסה למדינה הון עתק ממסים, ומפרנסת מאות ואולי אלפי משפחות בישראל. הוא הסתבך

מבחינה עסקית ומשלם על כך מחיר, אבל הדמוניזציה שעושים לו בקהילה ובתקשורת העסקית אינה בשום פרופורציה לאחרים, שהסתבכו יותר וחייבים סכומים גבוהים יותר.

**התרת דם**

כל כך הרבה צביעות יש כאן. רייפמן הוא אדם חיובי ושוב. רייפמן הוא גם אדם שונה, צבעוני ומיוחד. לחברה שלנו כנראה קשה לקבל את השונה והמיוחד, ומוקיעים אדם כזה. התרת דמו עלולה לתרגם עצמה גם למעשים אלימים, חלילה, כנגדו וכנגד בני משפחתו. זו העת להושיט יד לעזרה במקום להמשיך לרמוס אותו. רייפמן אינו חבר אישי שלי ואין לי איתו כל עסק, אך אני מוקיר אותו על כל הדברים הטובים שעשה, ועל רוכו הצנועה. אלפי משתתפי הקורסים שלו חייבים לו על הירע שהעביר להם. ההשכלה הגבוהה צריכה להכיר לו תודה, כי רק מעטים יודעים עד כמה כפסע היה בין בניית ביה"ס להנדסה המפואר לבין אי-בנייתו. עובדי אמבלייו, הספקים הרבים ובני משפחותיהם - הכל אמיתי, הכל קיים, מותר לכולכם לצאת ולדבר בשבח של רייפמן. הביקורת, המוצדקת והלא מוצדקת, כבר מוצתה עד תום. ●

הכותב הוא סגן נשיא אונ' חיפה