



אפיק ושות' אפיק



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

גיליון 66, 5 ינואר, 2010

הגיליון המקצועי הדו שבועי של [אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון](#)
דניאל פריש 3 תל אביב, קומה 25, טלפון 03-609.3.609 פקס 03-609.5.609

תוכן עניינים

- 1. ברכת שנה אזרחית טובה**
אנו מבקשים לנצל ההזדמנות ולאחר לכלל לקוחות המשרד ומנויי תפוצה זו שנה אזרחית טובה. גם השנה נשמח לעמוד לצידכם ולסייע לכם ככל שנוכל.
- 2. מאמר בנושא: תיקון חוק שוויון הזדמנויות בעבודה – כדור אנטיביוטיקה נגד סרטן**
מאמר מאת איאד ג'ובראן, עו"ד במשרד אפיק תורג'מן, העוסק בתיקון לחוק שוויון הזדמנויות בעבודה הקובע כי הנטל להוכחת הפליה בעת ראיון קבלה לעבודה הינו על המעביד.
- 3. כללים חדשים של המועצה לשידורי כבלים ושידורי לוויין: החזר עלות בעת ביטול והתנתקות ממבצע ומשך תקופת התחייבות**
עדכון בנושא החלטות המועצה אשר נועדו לשפר את מעמדו של הצרכן למול חברות הכבלים והלוויין בכל הנוגע למדיניות חיוב ב"קנסות יציאה" בגין התנתקות ממבצעים ותוכניות.
- 4. מסלולים וסדרי רישום בחברות חדשות החל מחודש ינואר 2011**
לקראת השנה האזרחית החדשה פרסמה רשות התאגידים עדכון במתכונת מיוחדת לצורך רענון הנהלים בכל הנוגע לרישום חברות חדשות.
- 5. עדכוני חקיקה ופסיקה מהתקופה האחרונה**
 - א. רשות מקומית אינה רשאית לגבות דמי השתתפות בגין סלילת מדרכה כאשר אין בחוק העזר הסמכה מפורשת לכך**
בית המשפט העליון הפך החלטה של בית המשפט לעניינים מנהליים בתל אביב וקבע, כי רשות מקומית מחוייבת לפעול על פי לשון חוק העזר וכי היא אינה רשאית לגבות דמי השתתפות בגין סלילת מדרכות בנסיבות בהן חוק העזר שותק.
 - ב. בית משפט השלום קבע, כי די בכך שנתבע זר קיבל כתב תביעה כדי לבטל הצורך בהמצאה על פי אמנת האג עליה חתומה ישראל**
בהחלטה, אשר אנו רואים כשגויה ונוגדת את פסיקת בית המשפט העליון וּבנושא, קבע בית משפט השלום בתל אביב כי במקום בו הוכחה המצאת כתבי טענות בפועל לנתבע זר בחו"ל, שאלת אופן ההמצאה הינה טכנית ואין בה כדי להשפיע.
 - ג. אין כל דרך חוקית לחייב אדם או חברה להישאר חבר בעמותה**
בית המשפט קבע כי אין דרך חוקית לחייב חברה לשלם דמי חבר לעמותה בניגוד לרצונה וזאת אף על פי שהסכימה החברה לקבל החלטות העמותה הנוגעות בין היתר לתשלום דמי חבר.

רשימת התפוצה של משרד אפיק ושות' מופצת אחת לשבועיים לקהל של קרוב ל-1,500 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 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.

1. ברכת שנה אזרחית טובה לכלל לקוחות המשרד ומנויי תפוצה זו

משרד אפיק ושות' חוזר ומברך אתכם בברכת שנה אזרחית טובה ומוצלחת. שנת בריאות, הצלחה ושגשוג בכל תחום.
נשמח לעמוד לרשותכם גם בשנת 2011.

2. מאמר בנושא: תיקון חוק שוויון הזדמנויות בעבודה – כדור אנטיביוטיקה נגד סרטן

מצ"ב מאמר אשר פורסם ביום 3 ינואר, 2011, במגזין "מכרזים" ועוסק בסוגייה מהותית ביותר לכלל אדם העומד בפני ראיון עבודה - שאלת נטל ההוכחה לקיום הפלייה בעת הקבלה לעבודה. עו"ד ג'ובראן, במאמר ביקורתי, מתאר כיצד התיקון לחוק שוויון הזדמנויות בעבודה, הקובע כי עצם הניסיון של המעביד לגלות מידע הקשור לעובד כגון: גיל, מוצא וכדומה, אשר לפי החוק יספיק מעתה להעברת נטל ההוכחה לידי המעביד כי לא התקיימה הפלייה, אינו מספק מענה הולם לבעיית הפלייה.

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>

את המאמר כתב עו"ד איאד ג'ובראן, עורך דין במחלקה המנהלית, העוסק בין היתר בתחום הציבורי, לרבות דיני רשויות מקומיות ודיני עבודה.

3. כללים חדשים של המועצה לשידורי כבלים ושידורי לוויין: החזר עלות בעת ביטול והתנתקות ממבצע ומשך תקופת התחייבות

לאחרונה דנה המועצה לשידורי הכבלים והלוויין במדיניות חברות הכבלים והלוויין, הנוהגות להציע לצרכנים מבצעים או הנחות כנגד התחייבות הצרכן להתקשרות עמם ורכישת השירות למשך תקופה ממושכת, כפי שנהוג אף בענף סלולאר.

ואולם, לאור תלונות רבות מצד הצרכנים בשל משך תקופת ההתחייבות, אשר מגיעה במקרים מסויימים ל-36 חודשים, ולאור קנסות יציאה גבוהים אשר הושתו על צרכנים רבים רק בשל כך כי בחרו להתנתק מן השירות בטרם נסתיימה תקופת ההתחייבות, החליטה לאחרונה המועצה לשידורי הכבלים והלוויין להרים את הכפפה ולטפל בנושאים אלו. בתוך כך נתקבלו לאחרונה החלטות משמעותיות אשר מטיבות עם קהל הצרכנים כדלקמן:

1. בהחלטה של המועצה מיום 29 יולי, 2010, נקבע כי חיוב הצרכנים המעוניינים להתנתק מהמבצע המשוויך להם ובטרם נסתיימה תקופת ההתחייבות יהיו מחוייבים אך ורק לנמוך מבין החזר עלות ההטבה ויתרת סכום העסקה. החלטה זו חלה על כלל הצרכנים של החברות (לרבות לגבי הסכמים אשר נחתמו בטרם ההחלטה).

2. בהחלטה של המועצה מיום 21 אוקטובר, 2010, נקבע כי תקופת ההתחייבות בגין מתן מבצעים ושירותים תוגבל ל-18 חודשים בלבד. החלטה זו תחול אך ורק לגבי מנויים חדשים.

4. סדרי רישום בחברות חדשות החל מחודש ינואר 2011

ביום 23 דצמבר, 2010, פרסמה רשות התאגידים עדכון מיוחד לקראת השנה האזרחית החדשה אשר קובע מסלולים מהירים לרישום חברות. במסגרת הרפורמה ניתן כעת לבצע רישום מהיר של חברה ככל שעומדים בדרישות סף לשם כך.

לאור האמור, יש להיערך מראש עם טפסים ופרטים מתאימים, באשר ללא היערכות נכונה עשוי רישום החברה להידחות.

א. רשות מקומית אינה רשאית לגבות דמי השתתפות בגין סלילת מדרכה כאשר אין בחוק העזר הסמכה מפורשת לכך
 [עע"ם 7027/07 ד"ר מימון אדגק ואח' נ' המועצה המקומית בנימינה, בית המשפט העליון, 26.12.2010, כבוד המשנה לנשיאה, השופט אליעזר ריבלין]

תושבים עתרו כנגד גביית תשלום על ידי הרשות המקומית בגין סלילת מדרכות. חוק העזר הרלוונטי קובע, כי הרשות רשאית לגבות דמי השתתפות בגין סלילת מדרכה רק לאחר שהתושב נדרש לסלול המדרכה בעצמו ולא ביצע.
 בית המשפט העליון קיבל את הערעור וקבע, כי מקום שחוק העזר איננו מסמיך את המועצה המקומית מפורשות לגבות דמי השתתפות בגין סלילת מדרכות אין היא יכולה לעשות כן על המועצה לעמוד בפרוצדורה הקבועה בחוק העזר כתנאי לגבייה.

ב. בית משפט השלום קבע, כי די בכך שנתבע זר קיבל כתב תביעה כדי לבטל הצורך בהמצאה על פי אמנת האג עליה חתומה ישראל
 [תא (ת"א) Sony Overseas S.A 48755/03 נ' הפניקס הישראלי חברה לביטוח בע"מ, 16.12.2010, בית משפט השלום בתל אביב, כבוד השופט מיכאל תמיר]

חברה זרה טענה, כי יש לבטל פסק דין אשר ניתן נגדה בהיעדר הגנה לאור פגם לכאורה בדרך ההמצאה של מסמכי התביעה, אשר נשלחו באמצעות דואר רשום בעוד ששוויץ חתמה על אמנת האג עם הסתייגות לפיה היא מסרבת לקבל מסמכים באמצעות דואר רשום. בית משפט השלום, תוך התבססות על הלכות של ערכאות נמוכות אחרות, קבע, כי דרך ההמצאה הינה שאלה טכנית ואין בה כדי להשפיע על הסוגיה המהותית של היכולת לקיים הליך כאשר מוכח כי הצד קיבל בפועל את כתבי הטענות.

נדגיש כי, במלוא הכבוד, לטעמנו פסק דין זה שגוי וסותר את פסיקת בית המשפט העליון בנושא. ראו את שפרסמנו בגליון 55 מיום 5 אוגוסט, 2010, בו הפנינו להחלטת בית המשפט העליון בענין רע"א 1056/10-ז' קווי אשראי לישראל שירותים פיננסיים משלימים בע"מ נ' רוני אליעד, מיום 20 יולי, 2010.

נציין עוד, כי לדרך ההמצאה על פי אמנת האג חשיבות גדולה, הן לצורך וידוא כי מלוא המסמכים תורגמו כדין ונמסרו והן לצורך שמירת עקרון ריבונות המדינה הזרה ועקרון ההדדיות בין מדינות, כפי שגם ציינה באותו מקרה פסקה כבוד רשמת בית המשפט העליון, השופטת דנה כהן-לקח, בפסק דין ארוך ומנומק היטב. באותו מקרה נקבע, כי כתב בית-הדין הרלוונטי צריך להימסר מהנהלת בתי-המשפט בישראל לרשות המרכזית בגרמניה בהליך הכרוך בתרגום הבקשה ונספחיה לשפה הגרמנית; הפקדת עירבון להבטחת הוצאות ההמצאה; וכן אישור מטעם מנהל בתי המשפט בישראל כי הבקשה תואמת את הוראות האמנה והתקנות בטרם מסירתה לרשות המרכזית בגרמניה.

ג. אין כל דרך חוקית לחייב אדם או חברה להישאר חבר בעמותה
 [ת"א 46769-07 איגוד נהגי המוניות הארצי נ' חברת מוניות מאוחדות (1986) בע"מ, 27.12.2010, בית משפט השלום בתל אביב, כב' השופטת עינת רביד]

עמותה טענה כי חברה חתמה על אמנה בה התחייבה לקבל את מרות החלטות העמותה ובכלל זה החלטה הנוגעת לתשלום דמי חבר חודשיים. מנגד, טענה החברה כי אינה עוד חברה בעמותה ולכן אינה חייבת בתשלום דמי חבר. בית המשפט קיבל את טענת החברה כי אינה חברה בעמותה וקבע בהחלטה עקרונית כי אף אם היה ניתן לראות בה כחברה המסרבת לשלם דמי חבר לעמותה ובתוך כך להמשיך בחברותה, הרי שאין דרך חוקית לחייבה בכך.
 בית המשפט קבע כי על עמותה להיות אטרקטיבית על מנת שחבריה ירצו להישאר בה. בנסיבות פסק הדין נקבע כי תקנון העמותה, הגובר על הוראות האמנה, אינו מאפשר חיוב בתשלום דמי חבר בגין תקופה בה החברה לא הייתה חברה בעמותה וזאת אף אם העמותה הסתמכה על תשלומי

תיקון חוק שוויון הזדמנויות בעבודה

– כדור אנטיביוטיקה נגד סרטן

כמי שמתמחים, בין היתר, ביעוץ משפטי ועסקי בתחום דיני העבודה, למדנו זה מכבר, כי יחסי אנוש הם דבר מורכב. התנהגות סבירה ומוצדקת מצדו של אחד יכולה לעיתים קרובות לעורר אצל האחר רגשות של אכזבה, עלבון או כעס. אולם לא כל מי שסבל מאכזבה או עלבון זכאי אוטומטית לסעד משפטי. על מנת לזכות בסעד מן המשפט יהיה על דורשו להוכיח כי מעבר לרגשות שהוא חש, בצדק או שלא בצדק, קיימת עילה משפטית וניתן להוכיח זכות שנפגעה. רף נמוך מדי שיוצב בפני תובע פוטנציאלי יציף את בתי המשפט במאוכזבים רבים המחפשים נקמה, ולו לפחות על ידי כך שיטרידו אותו בהליך משפטי ממושך שלמעשה עצם ניהולו הינו עונש בפני עצמו.

חוק שוויון הזדמנויות בעבודה נחקק בשנת 1988 ומאז עבר מספר תיקונים. החוק מנסה להילחם באפליה וליצור איזונים ובלמים. בתיקון האחרון לחוק התוספה הוראה לפיה נטל ההוכחה ירבוץ על כתפי המעביד להוכיח כי לא פעל בניגוד להוראות החוק אם רק יוכח כי ביקש בדרך כלשהי לדעת פרטים לגבי עניינים שלגביהן קיים איסור אפליה. עם הנמכת הרף, יוכל עתה כל מבקש עבודה או עובד מאוכזב לגרור את המעביד להליך משפטי, אם טעה המראיין וניסה לנהל שיחת חולין, ממנה השתמע כי הינו מנסה לברר, למשל, אודות המצב המשפחתי של היושב מולו.

העובדה כי התיקון קובע, כי עצם ניסיון של המעביד לגלות מידע הקשור לעובד יספיק מעתה להעברת נטל ההוכחה למעביד הינה מניין מכריע שאין להקל בו ראש. הכוונה המוצדקת לכשעצמה להגן על עובדים החשופים לאפליה, עלולה להפוך לכלי סחיטה ונקמה ולפגיעה בזכותו של מעביד לנהל את עסקו הפרטי בחופשיות – זכות חוקתית לקניין. התיקון הועבר עלולה לגרום עוול רב למעביד, ולחשפו להליכים משפטיים ועלויות רבות שאין להם הצדקה בהכרח.

עוד, התיקון אף מפלה בין המופלים. קיימים סוגי אפליות שאין צורך כלל לשאול את המועמד לגביהן כדי להפלותו על אותו רקע, כאפליה על רקע לאומי או מגדרי. מי שאינו רוצה להעסיק ערבים או נשים יכול, ברוב המכריע של המקרים, ללמוד העובדה המפלה כבר בשלב קבלת קורות החיים וכלל לא לזמן לראיון או לזמן מתוך מטרה להציג מצג כאילו לא קיימת הפליה אך בלי כוונה אמיתית לקבל לעבודה ומבלי להעלות נושא זה כלל במהלך הראיון. לקבוצה זו של מופלים התיקון לא כלום מסייע, בעוד שמפלה לעומתם את המופלים על רקע מצבם המשפחתי או שירותם הצבאי.

מעבר לכך ובכל מקרה אפשר להניח כי מעבידים, במיוחד הגדולים והמתוחכמים, יסתגלו לתיקון במהירות ויוכלו להסוות הפליה ביעילות. כך חזרנו לנקודת ההתחלה: הרוצים להפלות ימצאו את הדרך לעשות זאת ללא חשיפה משפטית, אך אלו שמלכתחילה לא רצו להפלות ימשיכו לא להפלות אך יהיו חשופים לסחיטה.

במלאו הכוונות הטובות, המלחמה באפליה איננה אמורה להיעשות בדרך של תיקון החוק, ובוודאי שלא בדרך העשויה להפוך הליך משפטי לאמצעי של פורקן זעם ואכזבה. המלחמה באפליה צריכה להיעשות במישור החברתי והחינוכי על ידי הפיכת האפליה למעשה חסר לגיטימיות ומביש. התיקון הוא בבחינת ניסיון לטפל בסרטן באמצעות אנטיביוטיקה אשר כל פעולתה הוא החלשת הגוף.

***מאת: עו"ד איאד ג'ובראן**

* הכותב הינו עורך דין במחלקה המנהלית של משרד עורכי הדין אפיק תורג'מן ומתמקד בעיקר בדיני עבודה ובתחום הציבורי, מכרזים ודיני רשויות מקומיות. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המומחה בתחום בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.

גליון מס' 4175

3/1/2011

מה בגליון?

מידע בלעדי

מכרזים

מהעולם

עורכת: אילת אלונני-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

מובהר בזאת כי המערכת אינה אחראית, במישרין או בעקיפין, לתוכן הפרסום ו/או לאמיתות מצגיו, לרבות כל מצג שיש בו להעיד על תכונות המפרסם או המוצר או השרות המוצע, והאחריות הבלעדית אפוא לתוכן הפרסום ולכל עניין המשתמע ממנו היא על המפרסמים בלבד.