



אפי"ק ושות'



אפי"ק ושות', עורכי דין ונוטריון
AFIK & CO. ATTORNEYS AND NOTARY

גיליון 74, 27 אפריל, 2011

הגיליון המקצועי הדו שבועי של **אפי"ק 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: תכנית אכיפה פנימית כתרופת נגד לאמצעי אכיפה מנהליים בניירות ערך**
מאמר מאת עו"ד יפתח אבן-טל, ממשרדנו: של תכנית אכיפה פנימית בחברה, עשויה בנסיבות מסוימות להקנות הגנה לנושאי המשרה מפני אחריות אישית בגין עבירות שביצעו עובדי התאגיד.
 - 2. פרסומים בעיתונות אודות משרדנו**
 - א. ראיון אשר הופיע בגיליון אפריל, 2011, של המגזין הבריטי **Acquisition International** עם עורכי הדין דורון אפי"ק ושלומי תורג'מן.
 - ב. עיתון מקור ראשון: כתבה אודות עתירה מינהלית אשר הגיש משרדנו נגד לשכת עורכי הדין.
 - 3. עדכוני תאגידים וניירות ערך:**
 - א. **בית המשפט פדראלי בניו יורק: עבירת תרמית בניירות ערך תתקיים רק כאשר קיימת מודעות**
בית המשפט פדראלי בניו יורק: כדי להוכיח כי רואה חשבון של חברה ציבורית ביצע עבירת תרמית בניירות ערך, יש להראות כי היה מודע לקיומם של סימני אזהרה מקדימים בדבר כשלים בניהול החברה.
 - ב. **על כל פנקס או מרשם המתנהל על פי דין לפעול על מנת למנוע טעויות וזיופים**
מחוזי נצרת: יש לשנות נוהל להעברת מניות ברשם החברות באופן שיחייב המצאת חתימה מאושרת של בעל המניות המעביר לשם ביצוע ההעברה.
 - 4. עדכוני משפט מסחרי וזכויות יוצרים:**
 - א. **תיקון חוק התקשורת (בזק ושירותים) (תיקון מס' 49), התשע"א-2011, מיום 30 מרץ, 2011**
תיקון חוק התקשורת מאפשר הגבלת אתרי אינטרנט המפרסמים תכנים אלימים ופוגעניים.
 - ב. **מפרק מופקד על אינטרס החברה בהשבת חובותיה אך גם נושא תפקיד מעין שיפוטי; הנשייה המובטחת מקימה זכות קניינית ומכך נובע שוויתור על הבטוחה צריך שיעשה במפורש**
העליון: מפרק אינו יכול לתת סעד נוסף על זה שנתבקש ואינו יכול לאשר תביעת חוב בסכום גבוה מזה שנתבקש; אין מניעה עקרונית שהמפרק יגיע להסדר עם הנושים המובטחים שוויתרו על מעמדם ככאלה על מנת לתת להם עדיפות בין הנושים אך לכל הפחות צריכים הנושים בדין קדימה להיות קודמים אליהם בסדר הנשייה.
 - ג. **בהתקיים התנאים שבפסיקה אין מקום לביטול החלטה המתירה המצאה מחוץ לתחום השיפוט**
מחוזי חיפה: עם התקיימות שלושת התנאים המצטברים, אשר נקבעו בפסיקה, לשם מתן היתר המצאת כתבי-דין מחוץ לתחום השיפוט אין מקום לביטול החלטה שהתירה את ההמצאה.
 - 5. עדכוני מקרקעין ונדל"ן:**
 - א. **ניתן ללמוד על הרשאה בלתי חוזרת על פי התנהגות השולח כלפי השלוח או כלפי צד שלישי**
העליון: ניתן היה לרשום זכויות חכירה בנכס בהסתמך על מכתב התחייבות ויפיו כוח שניתנו ב-1957 וזאת לאור התנהגות המוכרים.
 - 6. עדכוני דיני עבודה, משפט מינהלי ומכרזים:**
 - א. **עובדי מועצה מקומית אשר לא קיבלו שכר במשך 6 חודשים זכאים לפיצויי הלנת שכר**
אזורי לעבודה נצרת: מועצה אשר התנהלה באופן בזבזני ולא הוכיחה כל מאמץ להשיג תקציבים או מקורות כספיים אחרים לשם תשלום שכר עובדיה, תשלם פיצויי הלנת שכר בשיעור של 25% לעובדיה.
 - ב. **הוספת צד שלישי לערבות בנקאית מהווה פגם מהותי בערבות המצדיק פסילת הצעה**
מחוזי מרכז: שינוי מהותי שנעשה בערבות בניגוד לתנאי המכרז הינו פגם מהותי אשר לא ניתן להכשירו וזאת לאור עקרון השוויון.
- רשימת התפוצה של משרד אפי"ק 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.

מצ"ב מאמר אשר פורסם ביום 21 מרץ, 2011, במגזין "מכרזים", הסוקר את החידושים שהביא עמו חוק ייעול הליכי אכיפה ברשות ניירות ערך. המאמר עוסק בחשיבות אימוצה של תכנית אכיפה פנימית בחברות ציבוריות, הואיל וזו עשויה, בנסיבות מסוימות, להקנות הגנה לנושאי המשרה מפני הטלת אחריות אישית בגין עבירות שביצעו עובדי התאגיד.

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 יפתח אבן-טל, עורך דין במחלקת הליטיגציה המסחרית של משרד אפיק תורג'מן, ומתמקד בתחום התאגידים וניירות הערך.

א. מצ"ב ראיון אשר הופיע בגיליון אפריל, 2011, של המגזין הבריטי Acquisition International עם עורכי הדין דורון אפיק ושלומי תורג'מן. המגזין בחר את משרדנו כפירמה המספקת שירותים מלאים ללקוח וראיין את עורכי הדין אפיק ותורג'מן כמומחים במבנים משפטיים מורכבים.

לנוחותכם מצ"ב העתק הכתבה המופיעה בעמוד 25 וכן, תמונת המגזין ובה קישור למגזין כולו.



<http://www.acquisition-intl.com/online-editions/2011/apr/index.html>

ב. מצורפת כתבה מאת אורי ישראל פז, אשר פורסמה ביום 21 אפריל, 2011, בעיתון מקור אחד הסוקרת עתירה מינהלית אשר הגיש משרדנו נגד לשכת עורכי הדין. בעתירה ייצג משרדנו את עורכי הדין דורון ברזילי ואפי נווה מסיעת "עתיד", אשר טענו כי לשכת עורכי הדין ניסתה לקבל החלטה באמצעות סקר טלפוני, אשר מטרתו קבלת החלטה בדבר שינוי בחוקי תעמולת הבחירות בלשכה, באופן שיפגע בעותרים ויקנה יתרון לא חוקי למתמודדים אחרים. בעקבות העתירה חזרה בה לשכת עורכי הדין מהחלטתה לערוך סקר טלפוני ונמנעה קבלת החלטה לשינוי בחוקי התעמולה.

את הכתבה ניתן למצוא גם בקישור:

http://www.ifat.com/PersonalMail/images/Clips/ORG_11906976.pdf

בפסק דין שניתן לאחרונה על ידי בית המשפט פדראלי בניו יורק נדונה תביעת ייצוגית אשר הגישו משקיעים בקרן השקעות כנגד נושאי משרה בה כמו גם כנגד משרד רואי חשבון שלה וזאת בגין נזקים כספיים אשר הוסבו להם כתוצאה מהונאת פונזי שבוצעו על ידי חברה שהייתה אמונה על ניהול השקעותיה.

במסגרת התביעה נטען כי משרד רואי החשבון של הקרן ביצע עבירת תרמית בניירות ערך, הואיל והתעלם מסימני אזהרה מקדימים אשר התעוררו ביחס לכשלים הניהוליים ששררו בחברת ניהול ההשקעות.

בית משפט פדראלי בניו יורק קבע, כי על אף הופעתם של מספר סימני אזהרה מקדימים ביחס לניהול החברה להשקעות, דוגמת אופן פועלו החשאי של מנהלה והעובדה שהרווחים שצברו לקוחותיה היו חד פעמיים, משרד רואי החשבון לא נדרש לאמת את דו"חותיה הכספיים ומשכך לא ניתן לטעון כי משרד רואי החשבון היה מודע לסימני אזהרה אלו, ולכשלים ששרו בה.

בית המשפט קבע, כדי להוכיח את ביצועה של עבירת תרמית בניירות ערך על ידי משרד רואי החשבון, יש מקום להראות כי משרד רואי החשבון לא בדק את אופן פעילותה העסקית של החברה להשקעות, וכי הסתמך על המוניטין של מנהלה כמוביל בתחום השקעות בניירות ערך. עם זאת בית המשפט קיבל את הטענה לפיה יועץ ההשקעות והשותף הכללי של קרן ההשקעות היו מודעים למרמה אשר הייתה כרוכה באסטרטגיה של חברת ניהול ההשקעות, אשר בחרו להעלים מידע זה ולא לפרסמו לציבור המשקיעים, מתוך מטרה שלא לפגוע בנכסי החברה.

אנו סבורים כי לפסק דין זה עשויה להיות השלכה על חברות ישראליות הנסחרות בארצות הברית, אולם גם על חברות ציבוריות ישראליות אחרות, מאחר וסטנדרט הבחינה עשוי להיקלט בבתי המשפט בישראל.

ב. על כל פנקס או מרשם המתנהל על פי דין לפעול על מנת למנוע טעויות וזיופים

[תא 11-03-42898-03 ט.ו.ס. הנדסה ובניה בע"מ ואח' נ' רשם החברות ואח', 13.04.2011, בית המשפט המחוזי בנצרת, כבוד השופט עאטף עיילבוני]

בית המשפט המחוזי בנצרת בחן לאחרונה נוהל הקיים ברשם החברות, אשר מסדיר את העברת המניות מבעל מניות רשום לאדם אחר, לאור התכלית של המרשמים המתנהלים על פי דין. בית המשפט פירט את תכליתו של פנקסים ומרשמים אשר מתנהלים על פי דין, וציין כי הנם אמורים לוודא כי הם משקפים נאמנה את האמת כהוויתה ובכך להערים מכשולים בפני זייפנים ורמאים.

לאור כך, קבע בית המשפט כי הדרישה לפיה זכויותיו של אדם לא תועברנה לאדם אחר אלא אם כן נעשתה פנייה לבעל הזכויות המקורי, על פי המרשם, לצורך קבלת אישורו לביצוע ההעברה וזאת על מנת לוודא שהעסקה אמיתית ואינה פיקטיבית, הינה סבירה בנסיבות העניין. במקרה דנן, הותיר בית המשפט על כנו צו מניעה אשר ניתן בתיק וציין כי יש לשנות הנוהל הקיים המסדיר את העברת המניות מבעל מניות רשום לאדם אחר, באופן שיחייב המצאת חתימה מאושרת של המעביר, שאם לא כך יחטא הנוהל להשיג את תכלית המרשם מאחר ויגבר החשש למעשי זייפנות.

נציין, כי נראה שבית המשפט התעלם מכך שחוק החברות תשנ"ט-1999, קובע במפורש כי המרשם הקובע לעניין בעלות במניות הינו המרשם המתקיים בחברה עצמה ועל החברה קיימת רק חובת דיווח לרשם החברות. כך, המרשם הרלוונטי המתנהל על פי דין הוא המרשם בחברה ולא ברשם החברות. הואיל וכך הדבר, יכול ויש מקום לדרוש כי כל חברה תידרש לשטר העברת מניות חתום על ידי שני צדדים לעסקה, אולם נראה כי דרישה לחתימת בעל המניות על דיווח לרשם החברות אינה תואמת את רוח החוק.

ביום 30 מרץ, 2011, התקבל בכנסת בקריאה שלישית תיקון 49 לחוק התקשורת. תיקון זה, עוסק בהגבלת פעילותם של אתרי אינטרנט המפרסמים תכנים פוגעניים, חומרי תועבה קשים, הימורים וכן עוסק בהגבלת אתרי אינטרנט הקוראים להסתה וגעזנות.

במסגרת התיקון, מוטלת חובת על ספק הגישה לאינטרנט ליידע את קהל לקוחותיו בדבר קיומם של אתרים בעלי תכנים פוגעניים כאמור, וכן על מתן אמצעים להתגוננות מפניהם לרבות אמצעים טכנולוגיים המיועדים לסינון אתרים או תכנים אלה.

בתיקון לחוק נקבע כי הדרך שבה יעשה הדבר הינה, בין היתר, באמצעות שליחת עלוני מידע מודפסים ללקוחות בתחילת ההתקשרות ובמהלכה, פירסום המידע באתר האינטרנט של ספק הגישה, ציון המידע בהסכם שנחתם עם המנוי.

החידוש המשמעותי ביותר לטעמינו בתיקון זה, מצוי בחובה שהמחוקק מחיל על ספקי האינטרנט, הכוללים גם את חברות הסלולאר, ולפיה אלו יהיו חייבים להציע לקהל לקוחותיהם שירות יעיל לסינון אתרים בעלי תכנים פוגעניים.

עוד קובע התיקון, כי השר יקבע בתקנות הוראות לספקים בדבר סכנות נוספות הנשקפות מהשימוש באינטרנט ואפשרויות הגנה מפניהן. שירות זה יינתן על ידי הספקים ללא תוספת תשלום מעבר לתשלום שמשלם הלקוח בעד שירות הגישה בכללותו.

ב. מפרק מופקד על אינטרס החברה בהשבת חובותיה אך גם נושא תפקיד מעין שיפוטי; הנשייה המובטחת מקימה זכות קניינית ומכך נובע שוויתור על הבטוחה צריך שיעשה במפורש
[ע"א 2703/07 דוד פישר נ' ר"ח צבי יוכמן, 17.4.2011, בית המשפט העליון, כבוד המשנה לנשיאה אליעזר ריבלין, בהסכמת כב' השופטים אליקים רובינשטיין ועוזי פוגלמן]

בית המשפט העליון נדרש לאחרונה לדון בשאלת תפקידו של המפרק וחובותיו בזכויות נושים מובטחים. בית המשפט קבע, כי מפרק חברה ממלא מספר תפקידים. בכובעו האחד הוא מופקד על אינטרס החברה באיסוף נכסיה על מנת שתוכל להשיב לנושיה את מלוא חובם, כאשר בכובעו השני, נושא המפרק בתפקיד מעין-שיפוטי.

בית המשפט קבע, כי תפקיד זה מעמיד את המפרק כגורם אובייקטיבי מול הגורמים השונים הקשורים לחברה, כך שהוא אינו חייב להילחם על האינטרסים של הגוף שהוא מייצג כמפרק אם לפי דעתו, מידת הצדק נמצאת בניגוד לאינטרסים אלה.

עוד קבע בית המשפט, בין היתר, כי מפרק אינו יכול לתת סעד נוסף על זה שנתבקש, וסמכויותיו בקשר לתביעות חוב כוללות את האפשרות לדחותן, לקבלן במלואן או בחלקן או לדרוש ראיות נוספות. מפרק אינו יכול לאשר תביעת חוב בסכום גבוה משנתבקש בשל מחויבותו לשמירת האינטרסים של החברה, אופיו המעין-שיפוטי של תפקידו ומחובת תום-הלב המוטלת עליו.

עוד קבע בית המשפט, בין היתר, כי נושה יכול לוותר על בטוחתו לטובת קופת הפירוק ולהגיש תביעת חוב על מלוא החוב כאשר הלכה מושרשת היא, כי הנשייה המובטחת מקימה זכות קניינית ומכך נובע שוויתור על הבטוחה צריך שיעשה במפורש. במקרה כזה אין מניעה עקרונית שהמפרק יגיע להסדר עם הנושים המובטחים על מנת לתת להם עדיפות בין הנושים הרגילים וזאת מכיוון שוויתור הנושים המובטחים על בטוחתם עשויה להועיל לקופת הפירוק. עם זאת, אם מבקשים הנושים המובטחים לוותר על נשייתם המובטחת, אזי לכל הפחות צריכים הנושים בדין קדימה להיות קודמים אליהם בסדר הנשייה.

ג. **בהתקיים התנאים שבפסיקה אין מקום לביטול החלטה המתירה המצאה מחוץ לתחום השיפוט**
[תא (חי') ICC Handels A.G 11270-07-09 נ' חברת החשמל לישראל בע"מ, בית המשפט המחוזי
חיפה, 15.03.2011, כבוד השופטת רבקה פוקס]

בית המשפט המחוזי בחיפה דן לאחרונה בבקשה לביטול היתר המצאה מחוץ לתחום השיפוט
ופירט את התנאים אשר נדרשים בטרם תותר המצאת כתבי בי-דין מחוץ לתחום המדינה.

בית המשפט קבע, כי בבחינת השאלה האם להתיר המצאת כתבי בי-דין מחוץ לתחום יש לבחון
שלושה תנאים מצטברים: האם למבקש "עילת תביעה טובה", האם מתמלאים התנאים הקבועים
בחוק והאם בית המשפט הישראלי הוא הפורום הנאות לדין בתובענה.

בית המשפט קבע לעניין התנאי בדבר קיומה של "עילת תביעה טובה" כי בבקשה להיתר המצאת
כתבי בי-דין מחוץ לתחום השיפוט או ביטול היתר שניתן במעמד צד אחד, אין צורך בחקירה
מעמיקה. בתוך כך, נקבע כי די בכך שהמבקש יראה כי קיים בסיס לתביעה ועילת התביעה ראויה
להתברר.

לעניין מילוי התנאים הקבועים בחוק, ציין בית המשפט כי החוק מציין מספר חלופות אשר בהתקיים
אחת מהן, ניתן להורות על המצאת כתב תביעה אל מחוץ לתחום השיפוט.

בכל האמור לפורום הנאות, תנאי זה נבחן לפי מבחן מירב הזיקות הרלוונטיות. במקרה דנן, קבע
בית המשפט כי התקיימו שלושת התנאים למתן היתר המצאה אל מחוץ לתחום השיפוט ומכאן כי
אין מקום לביטול ההחלטה שהתירה המצאת כתבי בי-דין מחוץ לתחום השיפוט.

5. **עדכוני מקרקעין ונדל"ן**

ניתן ללמוד על הרשאה בלתי חוזרת על פי התנהגות השולח כלפי השלוח או כלפי צד שלישי
[ע"א 4356-09 דוד ברטל ואח' נ' פז חברת נפט בע"מ ואח', 13.04.2011, בית המשפט העליון,
כבוד השופטים: אליעזר ריבלין, עוזי פוגלמן, ויצחק עמית]

בית המשפט העליון דן לאחרונה בשאלה האם ניתן היה לרשום זכויות חכירה בנכס בהסתמך על
מכתב התחייבות וייפוי כוח שניתנו בשנת 1957.

בית המשפט קבע, כי נקודת המוצא היא כי הרשאה על פי ייפוי כוח משתרעת על אותן פעולות
הנזכרות במפורש בייפוי הכוח, דהיינו פעולות שלגביהן הוסמך השלוח באופן ברור בכתב
ההרשאה. עוד ציין בית המשפט כי נוסף על ההסמכה המפורשת בייפוי הכוח, ניתן ללמוד על קיומה
של הרשאה גם "על-פי התנהגותו של השולח כלפי השלוח או כלפי הצד השלישי".

במקרה דנן, לא הוכח כי ההתחייבות להעברת זכויות החכירה התבטלה כדין. ובית המשפט ציין כי
לא זו בלבד כי המוכרים לא ביטלו התחייבותם, אלא אף פעלו לפי ההתחייבות במשך עשרות שנים.
הרוכשים, הם אשר שילמו בפועל את המיסים והתשלומים הקשורים בנכס והמוכרים אף לא הזכירו
את הנכס בצוואותיהם או בהצהרות ההון שהגישו ואף לא נשאו בתשלומים הקשורים בו.

בנסיבות אלה קבע בית המשפט, כי לא חל שינוי במעמדה של ההרשאה, וכי היא נותרה בעינה
כשליחות בלתי-הדירה אשר היה ניתן לרשום זכויות חכירה מכוחה.

א. עובדי מועצה מקומית אשר לא קיבלו שכר במשך 6 חודשים זכאים לפיצויי הלנת שכר [דמר 2109/08 עוביד זועבי עאדל נ' המועצה האזורית בוסתאן אלמרג', 27.03.2011, בית הדין האזורי לעבודה נצרת, כבוד הרשם מוסטפא קאסם]

בית הדין האזורי לעבודה בנצרת דן לאחרונה בתביעתם של 55 עובדי המועצה האזורית בוסתאן אלמרג', ודן בשאלת זכאותם של העובדים לפיצויי הלנת שכר וזאת לאור אי תשלום שכרם מזה חצי שנה.

בית הדין פסק, כי המועצה התנהלה באופן בזבזני ולא הוכיחה כל מאמץ להשיג תקציבים או מקורות כספיים אחרים לשם תשלום שכר עובדיה. כמו כן, בית הדין ציין כי מאחר ולא נעשו צעדי התייעלות כלשהם לצורך מציאת פיתרון למצבם העגום של עובדיה, אשר נפגעו קשות נוכח הפגיעה בפרנסתם, על המועצה לפצות את התובעים בפיצויי הלנה בשיעור של 25% מתקרת השכר הממוצע במשק.

בנוסף, קבע בית הדין כי יתרת שכרם המולן של התובעים, ככל שהיא מעבר לשכר הממוצע במשק, תישא הפרשי הצמדה וריבית. עוד נקבע, כי השכר הקובע לצורך חישוב פיצויי הלנת שכר אינו כולל סכומים המהווים החזר הוצאות או זכויות סוציאליות להן זכאים התובעים.

ב. הוספת צד שלישי לערבות בנקאית מהווה פגם מהותי בערבות המצדיק פסילת הצעה [עת"מ 40793-07-10 י.ע.ז. - חברה לבניה ופיתוח בע"מ נ' קרן רמלה לחינוך, תרבות ופיתוח ואח', 07.04.2011, בית המשפט המחוזי (מרכז), כבוד השופט אברהם יעקב]

בית המשפט לעניינים מנהליים במחוז מרכז דן לאחרונה בשאלה האם הוספת שם חייב לערבות בנקאית, אשר הינו אישיות משפטית נפרדת מהמציע במכרז, מהווה שינוי של נוסח הערבות העולה כדי פגם מהותי המצדיק את פסילת ההצעה.

בית המשפט חזר על ההלכה הידועה וקבע כי פגם בערבות הבנקאית שקול לפגם מהותי בהצעה המביא לפסילתה וזאת הואיל והתנאי בדבר צירוף ערבות בנקאית להצעה הינו תנאי סף במכרז, וכן קבלת הצעה שלא עמדה בתנאי הסף של המכרז מהווה, ככלל, פגיעה בשוויון כלפי יתר המציעים אשר עשו מאמץ לעמוד בתנאי הסף שנקבעו בו וכן כלפי מציעים שנמנעו מלהשתתף במכרז בודעם שאינם מקיימים תנאים אלה.

בית המשפט הדגיש, כי הפקדת ערבות בנקאית היא מן התנאים החשובים והמהותיים במכרזים של רשויות ציבוריות ועל כן יש להקפיד הקפדה יתרה ודווקנית אחר מילויים.

במקרה דנן, קבע בית המשפט כי צירוף ערבות מאת צד שלישי, אשר אינו המציע במכרז מהווה שינוי מהותי של תנאי הערבות ובתוך כך פגם מהותי בערבות. לפיכך, במצב דברים זה, נקבע כי לא ניתן להכשיר את נוסח הערבות שהוגשה, שכן בכך נפגע עיקרון השוויון בין המתחרים וניתן לזוכה לכאורה, יתרון בלתי הוגן על פני יתר המציעים, לרבות מציעים פוטנציאליים.

תכנית אכיפה פנימית כתרופת נגד לאמצעי
אכיפה מנהליים בניירות ערך

בפברואר 2011 נכנס לתוקף תיקון 45 לחוק ניירות ערך. תכלית התיקון היא להקנות לרשות ניירות ערך ("הרשות") מנגנון אכיפה שיגביר את הציות להוראות החוקים המסדירים את דיני ניירות ערך. מכוח מנגנון זה, שזכה להדים רבים, תוקם ועדה מינהלית, שתהיה מוסמכת להטיל על המפר אמצעי אכיפה מנהליים.

עובר לתיקון, מנגנוני האכיפה העיקריים שעמדו בידי הרשות היו ההליך הפלילי והטלת עיצומים כספיים (מעין קנסות). אלא שהשימוש בהליכים פליליים כאמצעי לאכיפת עבירות על חוקי ניירות הערך הוא מורכב, מסורבל ועלויותיו גבוהות. כמו כן, התוצאה המשפטית – פסק הדין – ניתן לאחר שנים רבות. זאת, לצד חוסר ההתאמה, במקרים מסוימים, בין חומרת ההפרה לשימוש בהליך הפלילי, המתבטא בכך שהפרות מסוימות של חוק ניירות ערך, שהן במהותן 'קלות ערך', אינן מצדיקות את חומרתן של עונש המאסר ואת הטלת הקלון הכרוך באישום פלילי על מי שההליך הופעל כנגדו. מציאות זו, בצירוף העדר היעילות של מנגנוני האכיפה הפרטיים בישראל, כתובענות ייצוגיות, הובילה להשתרשות מצב בו הפרות מסוימות של דיני ניירות ערך אינן מטופלות באופן יעיל. התיקון אמור לסייע בפתרון בעיה זו.

אחד התחומים הנוספים בהם עוסק התיקון הוא הרחבת האחריות האישית של המנכ"ל לנקוט את כל האמצעים הסבירים כדי למנוע הפרה של חוק ניירות ערך בידי התאגיד ועובדיו. כך, למשל, אחריות זו עשויה לחול במקרה בו עובד של החברה סחר במניות החברה כשמידע פנים בידו. במקרה שזכה, מוסמכת הוועדה המינהלית לנקוט בהליכי אכיפה מינהליים נגד מנכ"ל החברה, אף שלא נטל חלק פעיל בביצוע המעשה האסור ובכלל זאת, להטיל עליו עיצום כספי או אף לאסור עליו לכהן כנושא משרה בתאגיד מדווח במשך תקופה של עד שישה חודשים.

נשאלת השאלה, האם תאגיד ומנכ"ל יכולים לצמצם את אחריותם, הרחבה ממילא, ושהורחבה עוד בעקבות התיקון? חברה שתאמץ תכנית אכיפה פנימית, לא זו בלבד שתהיה חברה ציבורית 'טובה' יותר (באשר באימוץ תכנית שכזו יכירו הפועלים מטעם החברה את חוקי ניירות הערך ויפעלו לציית, התאגיד ויחידיו, לדיני ניירות ערך), תכנית שכזו תגרום לכך שבחברה יגובשו נהלים פנימיים שימדדו את אכיפתה ויעילותה, ייערך מיפוי ודירוג הסיכונים העסקיים החוץ והפנים ארגוניים, העובדים יעודדו לדווח על סטייה מהנהלים ויהיה וידוא שהוראות החוקים החלים על התאגיד נשמרים. תכנית שכזו, בשימוש נכון, יכולה להקנות חסינות, או למצער תרופת נגד, מפני אחריות פלילית או אזרחית ונגד אמצעי אכיפה מינהליים. עם זאת, חשוב להיות מודעים לכך שאימוץ תכנית אכיפה פנימית לכשעצמו, אינו מקנה הגנה כאמור. רק תכנית שנתפרה היטב (לרבות משפטית), על ידי מומחה בתחום) למידותיה של החברה ונאכפת על ידי הדירקטוריון, תיחשב לתכנית העומדת בדרישת החוק, וכזו שעשויה להעניק חסינות מאחריות פלילית, אזרחית או מינהלית.

***מאת: עו"ד יפתח אבן-טל**

* הכותב הוא עורך דין במחלקת הליטיגציה המסחרית של משרד אפיק תורג'מן ומתמקד בתחום התאגידים וניירות הערך. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.

גליון מס' 4197
21/3/2011

מה בגליון?

מידע בלעדי

מכרזים

עורכת: אילת אלוני-כהן 03-5635069

מחלקת שירות לקוחות: סימה אסביה 03-5635073

מחלקת מכירות: 03-5635000

מען: דרך פתח תקוה 96-98 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.

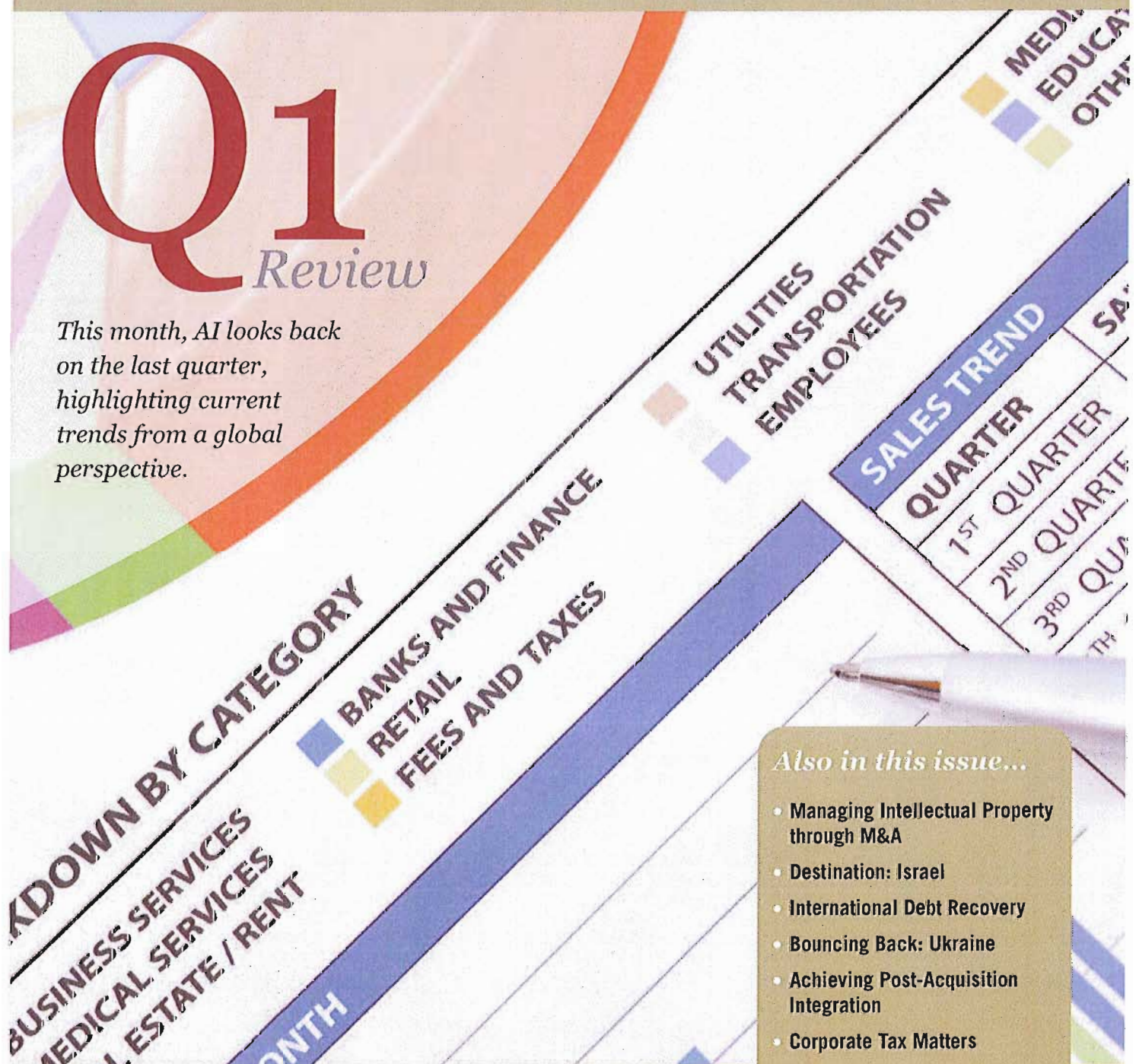
ACQUISITION

INTERNATIONAL

The Voice of Corporate Finance

Q1 Review

This month, AI looks back on the last quarter, highlighting current trends from a global perspective.



Also in this issue...

- Managing Intellectual Property through M&A
- Destination: Israel
- International Debt Recovery
- Bouncing Back: Ukraine
- Achieving Post-Acquisition Integration
- Corporate Tax Matters

Destination: Israel



Doron Afik, Esq. – Attorney and Notary Public
 Tel: +972-3-6090609
 Email: doron@at-law.co.il
 Website: www.at-law.co.il
 Address: 3 Daniel Frisch St., 25th Floor, Tel Aviv 64731, Israel.

Shlomi Turgeman – Adv.
 Email: shlomi@at-law.co.il



View from our 25th floor offices.

The general feeling for prospective M&A in Israel remains positive. Israel is said to have the fastest growing economy in the developed world with the Central Statistics Bureau reporting 4.5 percent growth in 2010. M&A activity in the region is forecast to climb higher for the remainder of 2011 with a particular focus on the Internet and Medical Device sectors. Exit valuation predictions are also at the highest point since 2006. Q4 2010 experienced the first quarter-on-quarter increase in the number of venture capitalists expecting improvements in the overall economic climate since Q4 2009. Acquisition International speaks to Attorneys Doron Afik and Shlomi Turgeman, both senior partners at the law firm of Afik Turgeman.

Afik Turgeman law firm was established January 2007, and specializes in a wide array of legal fields and aims at providing its business clients with a one-stop legal shop.

"The commercial department of the firm's focus is on corporate law (full service to companies), antitrust, banking law, capital markets, derivatives transactions, day-to-day legal advise to corporations and businesses, investments, mergers and acquisitions, securities, real property, high-tech, labour law and tax law.

"The litigation department of the firm's focus is on complex commercial claims, corporate disputes, shareholders disputes, freeze of proceedings, rehabilitation of corporations, banking claims, labour disputes (representing employers and employees), defamation, commercial torts and international disputes. The firm also operates in the field of debt collection in legal proceedings, including by receiverships, bankruptcies and liquidations.

"In the white collar crime field, the firm's focus is on representation in antitrust and

securities crimes, environmental offences, building permits, business licensing, employment of aliens and tax offences. In the business licensing area the firm also represents municipalities as a prosecutor in such area.

"In the administrative and municipal field the firm focuses on tenders- tenders preparation, day-by-day advise to tender committees and preparing tenders for B.O.T projects, legal and management advise to municipalities, building permits, representation vis-à-vis government authorities, public sector labour law including collective agreement, remuneration agreements and high-rank employees agreements, municipal bonds, municipal tax, including advise to tax appeal committees, city-tax discount committees, municipal regulations, business licensing (including as prosecutor), electoral law and day-to-day legal advise to high-rank civil servants."

What gives you an advantage over local and global competitors in your areas of expertise?

Excellency and the fact that our firm combines academy and practice. Our motto is "private label legal architecture". We think strategy; We think business-our client's business; We are not just lawyers. Our goal is to tailor-make the legal structure to the client's needs and this gives our client a huge advantage that the clients cannot get in other firms."

Have there been any notable deals (size, complexity, duration, etc.) that you've been involved in recently?

"We have done multiple multi-million transactions and litigations, including a currently ongoing ILS 2.5 billion derivative suit. Attorney client privilege prevents us from elaborating.

"Our reasonable prices, which are considerably lower than the ones in the USA, England or Europe have also made many clients use our services for international transactions which are not related to Israel at all, using local lawyers only for local issues – bringing down the legal cost of any transaction. In a way, one may say that large international client is outsourcing their legal needs using our firm's services."

Israel is said to have the fastest growing economy in the developed world with the Central Statistics Bureau reporting 4.5 % growth in 2010. What factors have driven this?

"I believe that Israel has a very unique business culture with a combination of self-driven entrepreneurship, high business education and global thinking. To this one must add the excellent economical leadership Israel has today."

Which sectors are attracting foreign investors?

"The main Israeli business sector attracting foreign investors in Israel would be the high-tech industry where Israel is a world leader. Although we see today more and more foreign interest in the local Israeli market, such as large BOT project and retail."

What are your predictions for 2011 regarding the market in Israel?

"We believe that the market will continue to grow at higher and higher speed together with the rehabilitation of the international economy."

On a lighter note, what is the best piece of advice ever given to you?

"When you can't explain things in simple way, it becomes complex. So if something is not simple, it won't be simple. Keep understanding everything that you do as simple as you can."



25.4x9.49	2	7	עמוד	מקור ראשון - כותרת	21/04/2011	26977621-0
עורך דין שלומי תורגם - 29490						

בית המשפט התערב בבחירות ללשכת עורכי הדין

בעקבות פנייה לבית המשפט, ביטלה ועדת הבחירות של לשכת עורכי הדין החלטה שהיתה מסייעת לאחד המתמודדים על התפקיד

אורי ישראל פי

מתחממים מנועי הבחירות ללשכת עורכי הדין: ועדת הבחירות רות של לשכת עוה"ד שניסתה באמצעות מחטף להקנות יתרון לא חוקי למתמודד עו"ד יודי גיאדרון, חזרה בה בעקבות עתירה שהוגשה לבית משפט. עוה"ד דורון ברזילי ואפי נווה מסיעת "עתיד" עתרו באמצעות עוה"ד שלומי תורג'מן, דורון אפיק וטל דויטש בבקשה דחופה למתן צו על תנאי נגד כוונת ועדת הבחירות המרכזית של לשכת עורכי הדין לקיים במחטף דיון בנושא דרכי קיום תעמולת בחירות בלשכת

עורכי הדין ולקבל החלטה בעניין באמצעות סקר טלפוני שמטרתו לאשר שינוי בחוקי תעמולת הבחירות בלשכה, באופן שיפגע בעותרים וייתן יתרון ליושב ראש הלשכה עו"ד יודי גיאדרון. לדברי העותרים, לוועדת הבחירות כלל אין סמכות לקיים דיון בנושא מאחר שהנושא קבוע בכללי לשכת עורכי הדין "ולשנות הכללים נדרש הליך שבסדר "אפיק תורג'מן" מציינים, כי לוועדה כלל אין סמכות לקיים סקר טלפוני במי קום ישיבה של חברי הוועדה כאשר בסקר מתאפשר לחברי הוועדה רק לבחור מבין שתי אפשרויות שנקבעו מראש בלי יכר

לת לקיים דיון מהותי, להשפיע על נוסח ההחלטה או לדחות את שתי האפשרויות. השופט אילן שילה הקציב ללשכה שלוש שעות להגיב ובתגובתה הודיעה ועדת הבחירות של לשכת עורכי הדין כי היא נסוגה בה ומבטלת את ההצבעה המתוכננת. בבקשה מצייין עו"ד ברזילי כי למיטב הידיעה בעשרות השנים שלשכת עוה"ד קיימת, מעולם לא נעשה שימוש בדרך של סקר טלפוני לקבלת החלטות, ומודר בר בתקדים מסוכן. "לא בכדי נקבע לכל חבר ועדת הבחירות ממלא מקום - כדי לאפשר קיום ישיבות תכופות בתוך פרק הזמן הקצר של 3 חודשים בטרם הבחיר

רות בהם מתקיימת ועדת הבחירות על פי חוק. אילו התכונן המחוקק לאפשר סקר טלפוני לא היה דורש מינוי ממלא מקום לכל חבר ועדת הבחירות". לדברי העותרים, מדובר בצעד מוזר לאור החלטת מ"מ יו"ר הוועדה לא לקיים ישיבה של הוועדה לפני הפסח לפי בקשת העותרים. עוד מצוין כי בלאו הכי יתקיים דיון ב" 5.5.11 בו ניתן היה לקיים דיון גם על תעמולת הבחירות. בנוסף, נטען כי למעשה ממלא מקום יושבת ועדת הבחירות כבר קיבלה את ההחלטה (מחוטר סמכות) בשם חברי ועדת הבחירות, ללא כל דיון או הצבעה, וכעת היא מעוניינת רק לבצע סקר טלפוני בין שתי חלופות

שבחיה, מדובר בשלילת זכויות חקיקתיות ללא הליך תקין. לדברי עוה"ד ברזילי, "מדובר בצעד מחד ולתחושתנו האינטרסים כאן ברורים ביותר. למנוע מאחד המתמודדים לנהל תעמולת בחירות חוקית בהחלט בעוד מתמודד אחר, המתפקד גם כיושב ראש הלשכה, יוכל להמשיך באופן חופשי בתעמולת בחירות מבלי שהדבר ייקרא תעמולת בחירות אלא "ייחצן" כחלק מפעילותו כראש לשכת עורכי הדין. לא ייתכן שוועדת הבחירות תיקח את החוק לידיים באופן כה בוטה ותתעלם מהנהגה לים. אנו דורשים שהוועדה תפעל על פי חוק ולא במחטפים".