



אפיק ושות' אפיק מלסאי



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

גיליון 113, 24 אוקטובר, 2012

הגיליון המקצועי הדו שבועי של אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון
דניאל פריש 3 תל אביב, קומה 25, טלפון 03-609.0.609 פקס 03-609.1.609

תוכן עניינים

- 1. הזמנה לכנס המיסים ה-13: האסטרטגיה הכלכלית של מחר**
במסגרת שיתוף הפעולה בין משרד אפיק תורג'מן לבין פירמת רואי החשבון הבינלאומית BDO זיו האפט מוזמנים מנויי התפוצה, ללא תשלום, לכנס המיסים ה-13 אשר יתקיים ביום 5 נובמבר, 2012.
- 2. מאמר בנושא: אחריות אישית של מנהלים בחברה הרוכשת עסק לעבירות בתחום דיני העבודה בעסק הנרכש**
מאמר מאת עו"ד דורון אפיק, שותף בכיר במשרד אפיק תורג'מן, ואדמית אבגי, מתמחה במשרד אפיק תורג'מן הן באחריות האישית של מנהלים ונושאי משרה לעבירות על דיני העבודה, אף אם אלה נעשו על ידי חברה שנרכשה, עוד בטרם הרכישה.
- 3. עדכוני תאגידים, הגבלים עסקיים וניירות ערך:**
 - א. בית המשפט יתערב בהסדר נושים רק אם קיימות חלופות טובות יותר**
מחוזי תל אביב: בבואו לאשר הסדר נושים לא ישמש בית המשפט כחותמת גומי ויבחן האם קיים הסדר שפגיעתו בנושים פחותה. במידה וקיים הסדר כזה יתערב בית המשפט ויבחר בהסדר שפגיעתו פחותה.
 - ב. נושה שויתר על מעמדו כנושה מובטח, לא יוכל לשוב למעמדו אף לאחר הסדר הנושים**
מחוזי נצרת: נושה שהסכים לוותר על מעמדו כנושה מובטח בעת חתימה על הסדר נשייה, לא יוכל לחזור בו ממעמד זה אם יתגלה שלא הבטיח את מעמדו כראוי.
- 4. עדכוני משפט מסחרי, מקרקעין וזכויות יוצרים:**
 - א. רוכש ראשון יועדף על פני רוכש שני בעסקאות נוגדות אם פעל בתום לב ואף אם לא נרשמה העסקה**
העליון: עסקה ראשונה שלא נסתיימה ברישום תועדף על פני עסקה שניה אם הרוכש השני פעל בחוסר תום לב בידועו כי הנכס נמכר לרוכש ראשון ולמרות זאת ביצע את העסקה.
 - ב. אומד דעת הצדדים להסכם בוררות יכריע בשאלה היכן תתברר המחלוקת**
העליון: אומד דעת הצדדים, אף אם התגבש בשלב מאוחר להסכם שנחתם בין צדדים, יכול ויגבר על תניית הבוררות שנקבעה בהסכם, כך שההליכים שהחלו בבית המשפט לא יעוכבו לצורך ליבונם בבוררות.
- ג. ערכאת הערעור מוסמכת להתערב בממצאי הערכאה הדיונית במקרים מיוחדים**
העליון: על אף הכלל הקובע כי ערכאת ערעור לא תתערב בממצאים שנקבעו בערכאה הדיונית, ישנם מקרים חריגים בהם הקבועות הסתמכו על מסמכים כתובים או חוות דעת, בהם בית המשפט יסטה מן הכלל ויתערב בקביעת הערכאה הדיונית.

רשימת התפוצה של משרד אפיק ושות' מופצת אחת לשבועיים לקהל של כ-2,300 איש וכוללת פרסומים מקצועיים תמציתיים לקהל הרחב בנושאים משפטיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. על מנת להיות מוסר מרשימת התפוצה או על מנת להצטרף אליה יש לשלוח מייל לכתובת newsletter@afiklaw.com ובכותרת לכתוב "אנא הסירו אותי מרשימת התפוצה" או "אנא צרפו אותי לרשימת התפוצה". ניתן להעביר עדכון זה לכל אדם ובלבד שלא נעשה כל שינוי בטקסט. אין האמור בעדכון זה מהווה ייעוץ משפטי ובכל נושא מומלץ לפנות למשרדנו על מנת שהעובדות תיבחנה היטב בטרם תתקבל החלטה כלשהי.

למאגר פרסומים קודמים: <http://www.afiklaw.com>

במסגרת שיתוף הפעולה בין משרד אפיק תורג'מן לבין פירמת רואי החשבון הבינלאומית BDO זיו האפט מוזמנים מנויי התפוצה, ללא תשלום, לכנס המיסים ה-13 אשר יתקיים ביום 5 נובמבר, 2012. פרטים אודות הכנס והרשמה ללא תשלום ללקוחות משרדנו ומנויי תפוצה זו בקישור הבא:
www.reg.co.il/bdo1

2. מאמר בנושא: אחריות אישית של מנהלים בחברה הרוכשת עסק לעבירות בתחום דיני העבודה בעסק הנרכש

מצ"ב מאמר הדן באחריות האישית של מנהלים ונושאי משרה לעבירות על דיני העבודה, אף אם אלה נעשו על ידי חברה שנרכשה, עוד בטרם הרכישה. את המאמר ניתן למצוא גם בקישור:

<http://www.afiklaw.com/files/articles/a113.pdf>

את המאמר כתבו עו"ד דורון אפיק ואדמית אבגי. עו"ד דורון אפיק הינו שותף בכיר במשרד אפיק תורג'מן (www.afiklaw.com), הינו חבר בלשכות עורכי הדין של ישראל וניו-יורק ומתמחה בליווי חברות, עסקאות בינלאומיות ופיננסיות, לרבות עסקאות מיזוג ורכישה, ומימון ואף מרצה בתחום במסגרת התואר האקדמי במשפטים. כמו כן מרצה עו"ד אפיק גם בתחום החברות הממשלתיות והתאגידים העירוניים. עו"ד אפיק הינו גם בוגר הכשרה של האיחוד האירופי ביישוב סכסוכים בינלאומיים מחוץ לכותלי בית המשפט (גישור ובוררות); אדמית אבגי הינה מתמחה במשרד אפיק תורג'מן ומתמקדת בתחום הליטיגציה האזרחית.

3. תאגידים, הגבלים עסקיים וניירות ערך

א. בית המשפט יתערב בהסדר נושים רק אם קיימות חלופות טובות יותר

[ת"א 49085-11-11 קווי אשראי לישראל שירותים פיננסיים משלימים בע"מ (בפירוק) נ' כונס הנכסים הרשמי, בית המשפט המחוזי בתל אביב, 23.09.2012, כב' השופט איתן אורנשטיין]

נושים של חברה הגיעו להסדר. בהתאם לנדרש בחוק החברות, הובא ההסדר לאישור בית המשפט. ככלל, לבית המשפט קיימת הסמכות לא לאשר את הסדר הנושים אך לרוב נטו בתי המשפט לפרש בצמצום את סמכות ההתערבות בשיקול דעת הנושים מתוך ההנחה כי מאחר והם הנפגעים העיקריים מהקלעות החברה החייבת לקשיים, הרי שבאמצעות הסדר הם יכולים להבטיח את זכותם להיפרע באופן מירבי מנכסי החברה. אולם, בית המשפט יתערב בהסדר הנושים באחד משני מצבים: האחד, כאשר נפל פגם מהותי בהליך ההצבעה והשני, כאשר לפי שיקולי כדאיות כלכלית סבור בית המשפט כי ההסדר אינו נותן תמורה מספקת לנושים, וקיימת חלופה אחרת טובה יותר.

נקבע, כי בית המשפט אינו מהווה חותמת גומי להסדר נושים, רק משום שזה אושר על ידי רוב הנושים, ושומה עלו לבחון את קיומה של חלופה אחרת הטובה מזו שבה תמכו מרבית הנושים שהשתתפו באסיפה. כך שבמידה וקיימת חלופה שפגיעתה בנושים תהא פחותה יותר, יתערב בית המשפט בהחלטה. במקרה זה, מאחר וקיימת חלופה טובה יותר להסדר שהובא לאישור במקרה דנן, יעדיף בית המשפט את שיקול דעתו על פני זה של הנושים על מנת להימנע מפגיעה בהגינות המסחרית, להגן על אותו ציבור נושים אשר לא השתתף באסיפה ולא אמר את דברו, ויבחר בעדיפות שפגיעתה בנושים פחותה.

ב. נושה שויתר על מעמדו כנושה מובטח, לא יוכל לשוב למעמדו אף לאחר ביטול הסדר הנושים

[פרק (נצ') 39024-12-10 התכופ תעשיות (מקבוצת ברנד) בע"מ נ' כונס הנכסים הרשמי, בית משפט המחוזי נצרת, 04.09.2012, כב' השופט עאטף עיילבוני]

בנק נתן הסכמתו למתווה של הסדר נושים במסגרתו הסתפק הבנק בבטוחה מופחתת, ובמעמד של נושה רגיל. לאחר שהבחין הבנק כי אין הוא מובטח כראוי, ביקש לחזור בו מההסדר שהושג. בית המשפט קבע כי כל גוף שמוסר הסכמתו למתווה מסויים של הסדר נושים, יכול וצריך לצפות את האפשרות שהבטוחה שהסכים להסתפק בה תתברר בסופו של יום כבלתי כדאית. הסדר נושים "צופה פני עתיד", הוא אינו וודאי וצפוי כי כדאיותו תשתנה. בעניין דנן, משהסכים הבנק במסגרת הסדר הנושים להמרת הבטוחה שבידו בבטוחה אחרת, פחותה, הוא למעשה ויתר על מעמדו כנושה מובטח ואין לו אלא להליך על עצמו.

כמו כן, משהסתמכו נושאים אחרים על הסדר הנושים כפי שאושר עם הסכמת הבנק, הרי שהשבת מעמדו של הבנק לנושה מובטח בניגוד להסדר, אינה אפשרית עוד ויש בה כדי לפגוע שלא כדין באותם נושים תמי לב של החברה.

4. עדכוני משפט מסחרי, מקרקעין וזכויות יוצרים

א. רוכש ראשון יועדף על פני רוכש שני בעסקאות נוגדות אם פעל בתום לב ואף אם לא נרשמה העסקה
[עא 3099/10 ראיף אבו שקרה נ' נכלה זכריא חדאד, בית המשפט העליון, 9.10.2012, כב' השופטת אסתר חיות]

המנוחה מכרה חלקה במגרש שבבעלותה לרוכש. לאחר מותה עברו זכויותיה במגרש לבנה. לאחר 30 שנה מכר בנה את אותה חלקה לרוכש נוסף. העסקה הראשונה לא הסתיימה ברישום הזכויות, לעומתה, בעסקה השנייה, הושלם רישום הזכויות ונרשמה הערת אזהרה. בית המשפט קבע כי בפניו עסקאות נוגדות, ויש להעדיף את העסקה הראשונה בזמן על פני העסקה השנייה בשים לב כי העסקה השנייה נעשתה בחוסר תום ליבו של הרוכש השני בזמן אשר ידע על העסקה הראשונה. יחד עם זאת, חלה על הרוכש הראשון בזמן, חובת תום הלב כלפי הרוכש השני, לרשום הערת אזהרה ביחס לזכויותיו במקרקעין, אולם לא נשללה ממנו העדיפות עקב חוסר תום ליבו של הרוכש השני. שאלת תום ליבו של הרוכש השני בזמן נבחנת בשני היבטים מרכזיים: בהיבט הסובייקטיבי- האם הרוכש השני בזמן ידע על העסקה הראשונה בעת שהתקשר בעסקה שלו; ובהיבט האובייקטיבי- האם הרוכש השני בדק את מצב המקרקעין בשטח ובפנקס הרישום טרם עריכת העסקה.

ב. אומד דעת הצדדים להסכם בוררות יכריע בשאלה היכן תתברר המחלוקת
[רעא 8613/10 כספי תעופה בע"מ נ' JSC AEROAVIT AIRLINES, בית המשפט העליון, 11.10.2012, כב' השופטים יורם דנציגר, אורי שהם, מרים נאור]

בין צדדים נחתם הסכם ובו תניית בוררות מחייבת. הוגשה לבית המשפט בקשה לעיכוב ההליכים המתנהלים בו, בהתאם לתניית הבוררות שבהסכם. בית המשפט חזר וביסס את ההלכה לפיה יש לתת תוקף ובכורה לתניות בוררות שבהסכם בין צדדים. עם זאת, בד בבד, כחלק מעקרון חופש החוזים, יש לכבד את רצון הצדדים אף אם זה התגבש לאחר שלב החתימה על ההסכם. בהתאם לכך קובע חוק הבוררות כי בית המשפט יעכב את ההליכים בין צדדים להסכם כל עוד המבקש היה ועודנו מוכן לעשות כל הדרוש לקיום הבוררות. כלומר, כאשר צד לחוזה אינו עומד על זכותו לברר את המחלוקת בבוררות וכאשר הצד השני אינו עומד על קיומה של תניית הבוררות, אזי אומד דעתם הינו כי תניית הבוררות נזנחה באותו הרגע. במקרה זה החלה התדיינות בבית המשפט ולא הוגשה בקשה לעיכוב הליכים בהזדמנות הראשונה, ומשכך נקבע כי אומר דעת הצדדים היה ללבן את המחלוקת בבית המשפט ולא במסגרת הליך הבוררות, על פי תניית הבוררות.

ג. ערכאת הערעור מוסמכת להתערב בממצאי הערכאה הדיונית במקרים מיוחדים
[ע"א וערעור שכנגד 10242/08 רבקה מוצפי ואח' נגד רחל קבלי, בית המשפט העליון, 10.10.2012, כב' השופטים אסתר חיות, עוזי פוגלמן ויצחק עמית]

מחברת של ספרי לשון ודקדוק טענה כי קטעים שלמים מספרים שחברה הועתקו באופן שפגע בזכויותיה הקנייניות ובשיטת הלימוד שפיתחה. תביעה שהוגשה בנושא התקבלה והיא זכתה לפיצויים בגובה של יותר מ-200 אלף ₪. מחלוקת זו הגיעה לבית המשפט העליון שביטל את פסק הדין וקבע כי אין מדובר בהעתקה מהותית – אם בכלל. קביעה זו נעשתה תוך התערבות בקביעותיו העובדתיות של בית המשפט המחוזי. נפסק כי חרף הכלל הברור ולפיו ערכאת הערעור אינה נוטה להתערב בממצאיה העובדתיים של הערכאה הדיונית, מקום בו קביעות עובדתיות הסתמכו על ראיות כתובות, חפצים ואפילו חוות דעת מומחה, ניתן לסטות מכלל זה.

הרשמה

דף בית



כנס המיסים ה-13 האסטרטגיה הפיננסית של מחר

יום שני, 5 בנובמבר 2012
לאונרדו סיטי טאוור, רמת גן

מונחה: מתן חודורוב, כתב כלכלי, ערוץ 10

08:00-09:00 **התכנסות רישום וכיבוד קל**

09:00-09:30 **דברי פתיחה:** רו"ח דני מרגלית, יו"ר BDO זיו האפט

עו"ד אלי זהר, יו"ר גולדפרב זליגמן ושות'

09:30-09:50 **סוגיות מיסוי אקטואליות - רו"ח (עו"ד) אייל רובין, שותף ומנהל אשכול המיסים, BDO זיו האפט**

09:50-10:10 **עם הפנים ל-2013: לקראת העלאת מסים? - עו"ד טל עצמון, שותף, ראש מחלקת מיסים, גולדפרב זליגמן ושות'**

10:10-10:30 **מיסוי ישראלי: השלכות עסקיות על המשק המקומי - רו"ח יובל זלצמן, שותף, אשכול המיסים BDO זיו האפט**

10:30-11:00 **ד"ר יובל שטייניץ, שר האוצר**

11:00-11:30 **הפסקה וכיבוד קל**

11:30-11:50 **שוק ההון, מיסוי ומה שביניהם - עו"ד חנה סלומון, שותפה, אשכול המיסים BDO זיו האפט**

11:50-12:10 **הפסדים מועברים - ניצול נכון לאור הפסיקה החדשה - עו"ד ירון סבר, שותף, מחלקת מיסים, גולדפרב זליגמן ושות'**

12:10-12:40 **ח"כ משה גפני, יו"ר ועדת הכספים של הכנסת**

12:40-13:30 **פאנל - בכירים מדברים: המשבר בשוק ההון**

בהשתתפות (לפי סדר א'-ב'):

אהוד שפירא, יו"ר פסגות

אייל סולנגיק משנה למנכ"ל ומנהל הכספים הראשי, IDB אחזקות

ארז סופר, שותף מנהל, BDO זיו האפט

דן פרופר, יו"ר אסם

יאיר סרוסי, יו"ר בנק הפועלים

רונית הראל בן-זאב, מנכ"לית S&P מעלות

13:30-14:00 **יאיר לפיד, ראש מפלגת "יש עתיד"**

14:00 **סיום וארוחת צהריים**

*הלי"ז ניתן לשנינו

להרשמה

הכנס מיועד ליו"ר, מנכ"ל, סמנכ"ל כספים, דירקטור/ית, בעלי מניות, חשבים/ות, מנהלי/ות כספים ונושאי תפקידים בכירים. עלות רישום לכנס הינה 290 ש"ח (כולל מע"מ) ומחייבת קבלת אישור השתתפות בדוא"ל מהנהלת הכנס. ללקוחות ולבוגרי BDO זיו האפט וגולדפרב זליגמן - ההשתתפות בכנס **ללא תשלום**. מספר המקומות מוגבל. מהרו להירשם.

אחריות אישית של מנהלים בחברה הרוכשת עסק לעבירות בתחום דיני העבודה בעסק הנרכש/עו"ד דורון אפיק, אדמית אבגי¹

חודשיים לאחר עסקה של רכישת עסק קיבל לפתע מנהל החברה הרוכשת התראה על כך שהוא אחראי אישית להפרות של זכויות העובדים בעסק שנרכש. האם אחראי המנהל לעבירות שבוצעו (או, נכון יותר, החלו להתבצע) בעסק שנרכש, זמן רב לפני הרכישה והוא כלל לא ידע עליהן?

חוק הגנת השכר קובע, כי למעסיק חדש אחריות לחוב מעסיק קודם, בהתייחס לשכר עבודה ולתשלומים לקופות גמל. בתי הדין הרחיבו זכות זו גם לתשלומים אחרים לעובד במסגרת זכויותיו. יחד עם זאת, המחוקק קבע סייג, לפיו פטור המעסיק החדש מחובות המעסיק הקודם במידה ופרסם הודעה במקום העבודה או בעיתונות ולא הועלו דרישות על ידי העובדים בתוך שלושה חודשים מהפרסום.

בסיטואציה של חילופי מעסיקים במקום עבודה, כאשר אין באפשרות העובדים להמשיך לעבוד במסגרת המשפטית הקיימת של החברה או השותפות, הדין מאפשר לעובדים להתפטר ולהיות זכאים למלוא הזכויות כאילו פיטרו אותם. בתי הדין לעבודה הרחיבו זכות חוקית זו גם למקרה בו העסק לא החליף בעלים אלא שחילופי הבעלים היו בחברה שהיא הבעלים של העסק, ואפילו כאשר חילופי הבעלים היו בחברת האם של אותה חברה.

חוק פיצויי פיטורים קובע כי החובה לתשלום פיצויי פיטורים חלה על המעסיק שפיטר את העובד, כאשר הזכות לפיצויי פיטורים משתרעת על כל תקופת עבודתו של העובד במקום עבודה אחד או בתקופת עבודתו תחת אותו מעסיק. כך למשל, נקבע כי במקרה בו עובד עבד ברציפות בשני סניפים שונים של רשת מסעדות, זכאי העובד לפיצויי פיטורים כמי שעבד במקום עבודה אחד, על אף שמבחינה פורמלית כל אחד מסניפי הרשת הופעלו על ידי חברה נפרדת. בסיטואציה אחרת, שותפים במשרד עורכי-דין החליטו לפרק שותפות רשומה, כך שאחד ממשיך לנהל את המשרד הקיים ואילו השני מקים משרד חדש, ללא קשר עסקי בין המשרדים. עורך-דין שעבד במשרדי השותפות ועבר למשרד החדש, מיוזמתו ומרצונו החופשי, ופטר לאחר שנתיים במשרד החדש, תבע פיצויי פיטורים בגין תקופת עבודתו במשרדי השותפות בנוסף לתקופת עבודתו במשרד החדש. בית הדין לעבודה קיבל את עמדת עורך-הדין, תוך שהוא נסמך, בין היתר, על העובדה כי השותפים לא שינו את רישום השותפות.

חשוב לציין, כי במסגרת החוק להגברת האכיפה של דיני העבודה תשע"ב-2011, אשר נכנס לתוקפו ביום 19.6.2012, נקבעה אחריות אישית מורחבת של דירקטורים ונושאי משרה במקרה מסוימים של הפרת זכויות עובדים. אחריות זו עלולה ליצור מצב בו עסק עם עובדים נרכש וזמן קצר לאחר הרכישה מוצאים עצמם נושאי המשרה והמנהלים של הרוכש במצב בו הם אישית חייבים בגין עברות של המוכר.

יצוין, כי אחריות אישית של דירקטורים ונושאי משרה תחול גם במקרה של הפרות אחרות של החוק בעסק שנרכש, גם אם לא ידעו בפועל על העבירות. כך, למשל, בעבירות של תכנון ובניה (למשל, רכישת עסק המצוי בבניין החורג מרשיון הבניה), הגבלים עסקיים (למשל, עבירות של פגיעה בתחרות) ועוד. מסיבה זו, מסגרת הליכי מיזוג ורכישה מקובל לבצע הליך של בדיקת נאותות (Due Diligence) במסגרתו נבדק מצב העסק הנרכש ומלוא החשיפות העלולות להיגרם כתוצאה מהליך המיזוג או הרכישה. במסגרת זו חשוב לבדוק על ידי עורך דין המתמחה במיזוגים ורכישות גם את הפן של יחסי העבודה.

¹ עו"ד דורון אפיק הינו שותף בכיר במשרד אפיק תורג'מן (www.at-law.co.il), הינו חבר בלשכות עורכי הדין של ישראל וניו-יורק ומתמחה בליווי חברות, עסקאות בינלאומיות ופיננסיות, לרבות עסקאות מיזוג ורכישה, ומימון ואף מרצה בתחום במסגרת התואר האקדמי במשפטים. כמו כן מרצה עו"ד אפיק גם בתחום החברות הממשלתיות והתאגידים העירוניים. עו"ד אפיק הינו גם בוגר הכשרה של האיחוד האירופי ביישוב סכסוכים בינלאומיים מחוץ לכותלי בית המשפט (גישור ובוררות). אדמית אבגי הינה מתמחה במשרד אפיק תורג'מן ומתמקדת בתחום הליטיגציה האזרחית. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המומחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.