

Afik & Co. celebrates the 194 years anniversary
of the bicycles patent registration - June 26, 1819

אפיק ושות' מציינת את יום השנה ה-194
לרישום הפטנט על האופניים - 26 יוני, 1819



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

גיליון 129: 26 יוני, 2013

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

אפיק ושות' מציינת את יום השנה ה-194 לרישום הפטנט על האופניים בארצות הברית - 26 יוני, 1819, על ידי W. K. Clarkson מניו יורק.

- 1. תוכנית הרדיו "יום הדין" במסגרת שיתוף פעולה בין רדיו המרכז הבינתחומי הרצליה ואפיק ושות' קישור לתוכנית "יום הדין" בהנחיית עו"ד יניב פרידהוף ועו"ד שירה פורת ממשרד אפיק ושות'**
- 2. מאמר בנושא: על הזכאות לדמי הבראה**
מאמר בנושא הזכאות לדמי הבראה על פי דין
- 3. מידעוני המסים של BDO זיו האפט**
קישור למידעוני המסים של פירמת רואי החשבון BDO זיו האפט
- 4. עדכוני תאגידים, הגבלים עסקיים וניירות ערך:**
 - א. לא ניתן לעקוף את זכות הסירוב הראשונה בחברה על ידי מבנה עסקה שתוכנן לשם כך**
כלכלי ת"א: גם זכות סירוב ראשונה יש לקיים בתום לב; עסקה שנבנתה לשם עקיפת זכות הסירוב תתוקן כך שזו תחול.
 - ב. אי גילוי מידע על מצב פיננסי קשה של תאגיד עשוי ליצור אחריות אישית של נושאי משרה כלפי ספקים**
מחוזי מרכז: תאגיד חב בגילוי על מצב פיננסי קשה בעת ביצוע הזמנות מספקים; אי גילוי עשוי ליצור אחריות אישית לנושאי משרה.
- 5. עדכוני משפט מסחרי, מקרקעין וזכויות יוצרים:**
 - א. התנהגות צד עשויה ללמד על זניחת הליך הבוררות**
העליון: אי דרישה לעיכוב הליכים בבית משפט בארץ או בחו"ל עשויה ללמד על זניחת הזכות לניהול הסכסוך הבוררות.
 - ב. בהעדר הסכם ישיר בין משכיר לשוכר השכירות כפופה לתשלום מע"מ**
העליון: הפטור ממע"מ על השכרת דירת מגורים דורש יחסים ישירים בין המשכיר והשוכר; החריג ליחסים ישירים הוא כאשר קיים צד שלישי במרכז אך הצד השלישי הוא מתווך בלבד.
- 6. עדכוני מכרזים ומשפט מנהלי:**
 - עירייה מחויבת לאכוף את חוקי העזר שלה המונעים פתיחת עסקים בשבת או לתקנם**
העליון: הטלת קנסות בלבד ואי אכיפת חוק עזר האוסר פתיחת עסקים בשבת אינה תקינה; העירייה מחויבת לאכוף את חוקי העזר באופן יעיל או לתקנם.

רשימת התפוצה של משרד אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון, מופצת אחת לשבועיים לקהל של כ-3,200 איש וכוללת פרסומים מקצועיים תמציתיים לקהל הרחב בנושאים משפטיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. להסרה מרשימת התפוצה או הצטרפות 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 שיועבר בשלמותו ולא 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>



א. לתוכנית המלאה מיום 13.06.2013 ניתן להאזין בקישור הבא:
<http://youtu.be/1EN3EysUSBq>

בתכנית: החלטת הררי, לשון הרע בפייסבוק, ראיון עם דורון אפיק בנושא יום השנה למותו של עו"ד מיכאל כספי והכנת חברה לעסקת השקעה בה.

ב. לראיון מיום 13.06.2013 עם עו"ד דורון אפיק בנושא יום השנה למותו של עו"ד מיכאל כספי והכנת חברה לעסקת השקעה בה.
<http://youtu.be/7seY5abtTVY>

ג. לתוכנית המלאה מיום 20.06.2013 ניתן להאזין בקישור הבא:
<http://youtu.be/Eekf9IdwjZo>

בתכנית הפעם: פסק דין בנושא העלאה לאינטרנט של סרט פורנו פרטי, מהו מורשה בניהול עסקים לשם הגשת תביעה נגד חברה זרה בישראל, חוק זכויות התורמים למדינה, מתי בונים ותשלומים אחרים נחשבים לחלק משכר העבודה.

מצ"ב מאמר הדין בנושא הזכאות לדמי הבראה על פי דין את המאמר ניתן למצוא גם בקישור:

<http://www.afiklaw.com/files/articles/a129.pdf>

את המאמר ניתן למצוא גם בפורטל הפיננסי "טלנירי", פורטל פיננסי המציג נתונים פיננסיים בזמן אמת, חדשות שוק ההון עדכניות ובלעדיות, ובעל קהילת פורומים מהפעילות ביותר ברשת, בקישור:

<http://www.talniri.co.il/marketnews/article.asp?mp=4&id=55563>

את המאמר כתבה שירה פורת, עורכת דין במשרד אפיק ושות', העוסקת בעיקר בתחום העסקאות הבינלאומיות, מיזוגים ורכישות, תאגידים, דיני עבודה וליטיגציה מסחרית.

3. מידעוני המסים של BDO זיו האפט

ביום 06 יוני, 2013, התפרסם גיליון יוני של מידעון תעשייה מסחר והתיישבות של BDO זיו האפט: המידעון עוסק בנושאים: BDO ממליצה: הטלת מע"מ בשיעור 1% על פירות וירקות, סקירה כלכלית, שיטות תמחור מתקדמות בתעשייה, האתגרים ודרכי הסיוע לעסקים הקטנים והבינוניים בישראל.

את המידעון ניתן למצוא בקישור:

http://replay2.bdo.co.il/fb_web/fb/71C76EAC8BBC3E7B442CE70C078C1C8662E41A502039BD642C123937242F4B7F/show.aspx

BDO זיו האפט, עימה משרדנו מצוי בקשרי שיתוף פעולה הדוקים, הינה פירמת רואי חשבון המהווה חלק מהרשת הבינלאומית BDO הפרושה בלמעלה מ-110 מדינות ומדורגת בין חמש הפירמות הגדולות בישראל.

4. תאגידים, הגבלים עסקיים וניירות ערך

א. לא ניתן לעקוף את זכות הסירוב הראשונה בחברה על ידי מבנה עסקה שתוכנן לשם כך
[הפ (ת"א) 43436-05-12 אליזבט פרידמן נ' Archangel Innestnents LLC, 17.06.2013, המחלקה הכלכלית בבית המשפט המחוזי ת"א, כב' השופטת רות רונן]

תקנון חברה קבע זכות סירוב ראשונה לרכישת מניות. בעלי מניות טענו כי עסקה נבנתה במיוחד כהפרדה בין מכר המניות ומכר הזכויות בהלוואות הבעלים כדי לעקוף את זכות הסירוב הראשונה. בית המשפט קבע, כי תקנון החברה קובע זכות סירוב ראשונה, כאשר זכות זו אינה כוללת הלוואות. יחד עם זאת, קביעת המחירים עבור ההלוואה ועבור המניות נעשתה למראית עין, על מנת למנוע מימוש זכות סירוב ראשונה. כך, קבע בית המשפט, הייתה הפרה של חובת תום לב מצד בעל המניות ועל כן יש לראות את המהות האמיתית של העסקה, אשר כפופה לזכות הסירוב הראשונה.

ב. אי גילוי מידע על מצב פיננסי קשה של תאגיד עשוי ליצור אחריות אישית של נושאי משרה כלפי ספקים
[תא (מרכז) 7707-07-10 חד מוליכי תבל בע"מ נ' הארגז תעשיות בע"מ, 17.06.2013, בית המשפט המחוזי מרכז, כב' השופט פרופ' עופר גרוסקופף]

תאגיד ביצע הזמנות גדולות מאוד רגע לפני שהגיש בקשה למתן צו פירוק. הספק טען כי בעלי השליטה ונושאי המשרה בתאגיד אחראיים אישית לנזק שנגרם לו. עקרון האחריות המוגבלת קובע, כי נושאי משרה ובעלי מניות בתאגיד אינם אחראים לחובותיו. עם זאת, הם עשויים להיות אחראים אם, למשל, ענייניו של תאגיד התנהלו בדרך המצדיקה את הרמת מסך ההתאגדות או כשביצעו בעצמם עוולות כלפי צד שלישי. במקרה זה, הספק הסתמך על מצגי התאגיד לפיו הוא חלק מקבוצת חברות איתנה, זאת בעוד שהתאגיד נתון היה בקשיים כלכליים במועד אספקת הצידוד. אי גילוי מידע מלא בדבר קשיים פיננסיים עשוי להקים לבעלי החברה או לנושאי משרה אחריות לחובות התאגיד ואין צורך לייחס למבצע ההטעיה כוונה פסולה, אלא די לקבוע כי ההתנהגות חרגה, באופן אובייקטיבי, מנורמות ההתנהגות הראויות והמקובלות. במקרה זה אחראי המנהל על כך שלא גילה את המידע לספק ואחריות גם בעלת השליטה בתאגיד בשל התעשרותה שלא כדין מכך שהצידוד שנכנס למלאי התאגיד הפחית את ערבותה לחובות התאגיד.

א. התנהגות צד עשויה ללמד על זניחת הליך הבוררות

[רעא 2428/13 מכלוף מקס אנקונינה נ' דוד נוראלי, 13.6.2013, בית המשפט העליון בירושלים, כבוד השופטים סלים ג'ובראן, יורם דנציגר, דפנה ברק ארז]

בית המשפט העליון נדרש לאחרונה למחלוקת בין צדדים להסכם בוררות. בית המשפט קבע, כי כאשר צד משתהה בקידום הליכי בוררות, נמנע ממינוי בורר או מגיש תביעה לבית משפט יש בכך כדי ללמד על זניחת הליכי בוררות. עוד, כאשר נתבע אינו מעלה בהזדמנות הראשונה טענה כי יש לעכב הליכים בתובענה בשל קיומו של הסכם בוררות, חזקה כי הכיר בסמכותו בית המשפט והסכים לנהל את ההליך תוך זניחת הליכי הבוררות. מסקנה זו תקפה גם לגבי הליכים המתנהלים בפני בית משפט זר. כך, כאשר נתבע מתייצב להליך בפני בית משפט זר ולא כופר בסמכות בית המשפט או עומד על קיום הליכי בוררות, נרכשת סמכות כדן. במקרה המדובר נקבע, כי לא ניתן לשלול על הסף את האפשרות שהמשיב זנח את הליכי הבוררות עת נתן הסכמתו לנהל הליכים מקבילים בחו"ל מבלי לבחון את הקשר שבין הליכים אלו לבין הבוררות בין הצדדים בארץ. הדיון הוחזר לבית המשפט המחוזי להכרעה בשאלות לגבי מידת הקשר שבין ההליכים המתנהלים בין הצדדים בחו"ל לבין הליכי הבוררות לפי ההסכם בין הצדדים והאם בתביעות שהגיש המבקש נגד המשיב בחו"ל ביקש המשיב לעכב את ההליכים בשל קיומו של הסכם בוררות.

ב. בהעדר הסכם ישיר בין משכיר לשוכר השכירות כפופה לתשלום מע"מ

[עא 7973/11 ר.א שליש פיתוח בניה ויזום פרויקטים בע"מ נ' מנהל מס ערך מוסף, 16.06.2013, בית המשפט העליון, כבוד השופטים עדנה ארבל, אליקים רובינשטיין וצבי זילברטל]

חברות העוסקות בבניית בתי מגורים התקשרו בהסכם מול חברת עמידר לפיו יעמידו מקבצי דיור לטובת דיירים שהמדינה תדרוש לשכנם, ללא כל זכות לחברה להחליט בדבר זהות הדיירים, או לפנותם, אלא במקרה של אי תשלום דמי השכירות המופחתים. בהסכם נרשם כי לתמורה שעמידר תעביר לחברות יתווסף מע"מ, אך הסכום שהדיירים משלמים לחברות כולל מע"מ. החברות העבירו למדינה מע"מ בגין הכספים שקיבלו מעמידר, אך על הכספי שקיבלו מהדיירים דיווחו כעסקאות השכרת דירות למגורים הפטורות ממע"מ לפי סעיף 31(1) לחוק מס ערך מוסף, התשל"ו-1975.

בית המשפט קבע, כי הפטור מותנה בכך שהמדובר בעסקה למטרת השכרה למגורים ומכאן שנדרש קיומו של הסכם ישיר בין המשכיר לשוכר, למעט בהתקיים החריג של "מתווך" גרידא, המצוי בין השוכר והמשכיר. במקרה זה נקבע כי היחסים החוזיים בין הדיירים לבין החברה אינם ישירים וכי עמידר אינה מהווה מתווך בלבד אלא היא הגורם הפעיל בהשכרת הדירות לאוכלוסיית הזכאים לדיור. גם מההסכם בין החברות לבין עמידר עולה כי עמידר היא "בעל הבית" האמיתי מול הדיירים מכיוון שהיא אחראית לזהות הדיירים, קביעת שכר הדירה, ניסוח ההסכמים ועוד. כל זאת, למרות שגם בין החברות לבין הדיירים נחתם הסכם (שגם בו נרשם כי תנאים מסוימים בו כפופים לתנאים מול עמידר). כך, בית המשפט העליון קבע כי עסקאות ההשכרה כפופות לתשלום מע"מ.

6. עדכוני מכרזים ומשפט מינהלי

עירייה מחויבת לאכוף את חוקי העזר שלה המונעים פתיחת עסקים בשבת או לתקנם

[עעמ 2469/12 מוריס ברמר נ' עיריית תל אביב-יפו, 25.06.2013, בית המשפט העליון, כב' הנשיא אשר גרוניס, כב' המשנה לנשיא מרים נאור וכב' השופט אליקים רובינשטיין]

בעלי חנויות מכולת בתל אביב עתרו כנגד מדיניות עיריית תל אביב אשר מסתפקת בהטלת קנסות סמליים בלבד ואינה סוגרת עסקים הפועלים בשבת. בעלי החנויות טענו, כי הימנעות מסגירת עסקים ובמקום זאת הטלת קנסות יוצרת "תחרות בלתי הוגנת" הפוגעת בזכות לחופש העיסוק ובתכליות החברתיות והדתיות של יום המנוחה. מנגד טענה העירייה, בין היתר, כי היא אוכפת את שמירת יום המנוחה על פי הקבוע בחוק (באמצעות הטלת קנסות) ובהתאם לשיקול דעתה המינהלי. כמו כן, טענה העירייה, כי אין היא רשאית לעשות שימוש בסנקציות הקבועות בחוק רישוי עסקים (כגון צווי סגירה) כדי למנוע תחרות או כדי לשמור על קדושת השבת, שכן אלו אינן חלק ממטרות החוק.

בית המשפט העליון קבע כי מטרת מדיניות אכיפה היא, מטבע הדברים, להביא לאכיפה בפועל של החוק. כל עוד לא שונה חוק העזר, נקודת המוצא היא שיש לקיימו ובכך שהעירייה מפעילה אכיפה בדרך של הטלת קנסות בלבד, היא מאפשרת בפועל את הפרתו המתמשכת של חוק העזר, או לכל הפחות מעלימה מכך עין.



חדשות שוק ההון

על הזכאות לדמי הבראה

נכתב על ידי שירה פורת, עו"ד

מערכת טלנירי | 26/6/13, 09:42

[בואו לדבר על זה בפורום בורסה ושוק ההון](#)

החובה לשלם והזכות לקבל דמי הבראה הוחלו על כלל המעבידים והעובדים במגזר הפרטי מכוח הסכם קיבוצי כללי בין הסתדרות העובדים הכללית החדשה לבין לשכת התיאום של הארגונים הכלכליים, כאשר הוראותיו הורחבו בצווי הרחבה המתעדכנים משנה לשנה. במאמר זה נסקור בקצרה מהם דמי הבראה ומתי קמה הזכאות לקבלם.

ככלל, עובד זכאי לדמי הבראה לאחר שהשלים שנת עבודה במקום העבודה ובנסיבות אלה בלבד. מספר ימי ההבראה מחושבים בהתאם לוותק שצבר העובד במקום עבודתו. כך למשל, בשנה הראשונה זכאי העובד לחמישה ימי הבראה, בשנה השנייה והשלישית זכאי העובד לשישה ימי הבראה וכיוצ"ב.

החל מיום 1 יולי, 2013, וכלה ביום 30 יוני, 2014, מחיר יום הבראה לשנת 2013 לעובדים במגזר הפרטי יעמוד על 374 ש"ח לכל יום הבראה.

למרות שאין הוראה מחייבת, תשלום דמי הבראה מבוצע, לרוב, בתשלום יחיד ולא בתשלומים חודשיים. כמו-כן, תשלום דמי הבראה מבוצע בחודשים מסוימים- הכל לפי הנהוג במקום העבודה הספציפי. בתוך כך, עובד שעד למועד תשלום דמי ההבראה טרם השלים שנת עבודה, יקבל את דמי ההבראה בשנה העוקבת, היינו, שנה שלמה ועוד מספר חודשים עבור השנה הקודמת בהתאם לתקופת העבודה במהלך אותה שנה.

לאור האמור, דמי הבראה מחושבים באופן יחסי, לפי חלקיות משרה או תקופת עבודה חלקית במהלך השנה. לצורך חישוב זכאות לדמי הבראה לא מובאים בחשבון חופשה ללא תשלום, אולם חופשת לידה תבוא בחישוב תקופת הזכאות.

יצוין, כי על פי פסיקה שניתנה לאחרונה, בחישוב תקופת העבודה לצורך בחינת זכאות לדמי הבראה, לא מביאים בחשבון פדיון ימי חופשה שנצברו לזכות העובד וכן חלף הודעה המוקדמת שכן הללו משולמים לאחר ניתוק יחסי עובד-מעביד. כך, עובד שסיים העסקתו ופדה את ימי החופשה שלו או קיבל תשלום במקום הודעה מוקדמת, לא יהיה זכאי לדמי הבראה בגין תקופה זו שנפדתה ואם לא יעמוד בתנאי של שנת עבודה שלמה ללא אותם ימים, לא יהיה זכאי כלל לדמי הבראה.

הואיל ותחום יחסי העבודה הוא תחום מורכב, בייחוד כאשר חלים הסכמים קיבוציים וצווי הרחבה, חשוב להיוועץ בעורך דין באופן שוטף כדי לוודא שמשולמים לעובדים התשלומים המחויבים על פי חוק. זאת, ביחוד לאור החקיקה החדשה המטילה אחריות אישית גם על מנהלים ונושאי משרה בתאגיד.

עו"ד שירה פורת הינה עורכת דין במשרד אפיק ושות' (www.afiklaw.com) ועוסקת בעיקר בתחום העסקאות הבינלאומיות, מיזוגים ורכישות, תאגידים, דיני עבודה וליטיגציה מסחרית. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.