

José Echegaray (19 de abril de 1832 – 14 de septiembre de 1916)

חוסה אצ'גראי (19 אפריל, 1832 - 14 ספטמבר, 1916)



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

גיליון 385: 19 אפריל, 2023
Edición 385: 19 Abril 2023

הגיליון המקצועי הדו שבועי של אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון

The Bi-Weekly Professional Magazine of Afik & Co, Attorneys and Notary

החשמונאים 103, ת.ד. 20144 תל אביב-יפו 6120101, טלפון 03-609.3.609, פקס 03-609.5.609
103 Ha'Hashmonaim St., POB 20144, Tel Aviv 6120101, Israel, Telephone: +972-3-609.3.609

Afik & Co. marca la fecha de nacimiento del economista, matemático, político y escritor español José María Waldo Echegaray y Eizaguirre (19 de abril de 1832 - 14 de septiembre de 1916), Ministro de Hacienda español, fundador del Banco de España como banco central bank, Premio Nobel de Literatura (junto con Frédéric Mistral) en 1904, y fundador de la Real Sociedad Española de Matemáticas en 1911 y su primer presidente.

אפיק ושות' מציינת את יום הולדתו של הכלכלן, המתמטיקאי, הפוליטיקאי והסופר הספרדי חוסה מריה וולדו אצ'גראי ואייזגווייר (19 אפריל, 1832 - 14 ספטמבר, 1916), שר האוצר הספרדי, מקים בנק ספרד כבנק המרכזי, זוכה פרס נובל לספרות (יחד עם פרדריק מיסטרל) לשנת 1904, ומייסד האגודה המלכותית הספרדית למתמטיקה בשנת 1911 ונשיאה הראשון.

Afik & Co. marks the birth date of the Spanish economist, mathematician, politician and writer José María Waldo Echegaray y Eizaguirre (April 19, 1832 - September 14, 1916), Spanish Minister of Finance, founder of the Bank of Spain as the central bank, Nobel Prize for Literature laureate (together with Frédéric Mistral) in 1904, and the founder of the Royal Spanish Society of Mathematics in 1911 and its first president.

1. רעיון שמשמעותו המון כסף, אולי שהחברה שלי תרכוש ממני מניות? / אסנת נתאי

An idea that means a lot of money, how'bout if my company purchases my shares? /
Osnat Nitay



מאמר בנושא מיסוי רכישה עצמית של מניות בחברה כדרך תחליפית לרכישת בעל המניות על ידי בעלי המניות האחרים. את המאמר כתבה אסנת נתאי ממשרד אפיק ושות'. את המאמר בשפה העברית ניתן למצוא בקישור: <http://he.afiklaw.com/articles/a385>

An article on taxation of self-purchase of shares by a company as an alternative way for the purchase of the shareholder's shares by the other shareholders. The article was written by Osnat Nitay of Afik & Co. The article in English may be found at the link: <https://www.afiklaw.com/articles/a385>

2. פרסום מאמר של אלה רוזנברג במגזין FINANCEMAGNATES

Publication by FINANCEMAGNATES magazine of an article by Ella Rosenberg



פרסום מאמר של הגב' אלה רוזנברג, מומחית רגולציה ממשרד אפיק ושות', במגזין FINANCEMAGNATES. את המאמר בשפה העברית ניתן למצוא בקישור: <http://he.afiklaw.com/articles/p385>
Publication of an articles by Ms. Ella Rosenberg, regulation expert of the office of Afik & Co., as published on the FINANCEMAGNATES magazine. The article in English may be found at the link: <https://www.afiklaw.com/articles/p385>

3. עדכוני פסיקה

Legal Updates

א. במקרה של קיפוח ומשבר אמון בין הצדדים הצד הנפגע יהיה זכאי לביטול ולפיצוי גם אם ההפרה תוקנה

כלכלי ת"א: כאשר הפרת הסכם תוקנה בדרך כלל לא ניתן עוד לבטל את ההסכם; בניסיונות בהן נפגע מהפרת הסכם בחברה קופח על ידי המפר ונוצר משבר אמון בין הצדדים, ייתכן והנפגע יוכל לדרוש פיצויים חלף אכיפה. לקריאה נוספת: <http://he.afiklaw.com/updates/15260>

In a case of oppression and a loss of trust between the parties the injured party may be entitled to termination and damages even if the breaching party amended the breach. Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/15261>

ב. וועדת מכרזים אינה רשאית לשנות את תנאי המכרז בדיעבד

מינהלי נצ': שינוי תנאי המכרז בדיעבד יוצר מראית עין למשוא פנים ומקים חשש שהתנאים החדשים נקבעו לצורך התאמתם למועמד עמו מבקשים להתקשר בעקבות המכרז. לקריאה נוספת: <http://he.afiklaw.com/updates/15262>

The tender committee may not amend a tender retrospectively. Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/15263>

ג. אמירות לפיהן אדם הוא "גזען" או "פשיסט" לא בהכרח ייחשבו ללשון הרע

מחזי תל אביב: פרסום שנעשה מתוך הבעת דעה לגיטימית המתייחסת לאמירות או למעשי האדם, הדבר לא ייחשב ללשון הרע. לקריאה נוספת: <http://www.afiklaw.com/updates/15264>

Statements according to which a person is a "racist" or a "fascist" shall not necessarily be considered defamation. Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/15265>

ד. סיום התקשרות עם צד לחוזה בשל "אופיו הבעייתי" תיחשב לסיבה לגיטימית לסיום ההתקשרות

מחזי ת"א: לשון החוזה תיבחן על פי לשונו, וככל שזו לא ברורה, גם על פי כוונת הצדדים בעת כריתתו; תינתן חשיבות גם להתנהגות הצדדים במסגרת היחסים החוזיים, כאשר התנהלות בעייתית של אחד מהם עשויה להצדיק סיומם. לקריאה נוספת: <http://www.afiklaw.com/updates/15266>

Termination of an engagement with a party to a contract for its "problematic nature" may be deemed a legitimate reason for its termination. Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/15267>

ה. גניבה ממעסיק עשויה לאפשר שלילת פיצויי פיטורין

אזורי ת"א: שלילת פיצויי פיטורין ופיצויי חלף הודעה מוקדמת או הפחתתם הינן פעולות קיצוניות אשר יש לבצען במשורה כגבול העליון לסמכות הענישה. לקריאה נוספת: <http://www.afiklaw.com/updates/15268>

Theft from the employer may justify denial of severance pay. Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/15269>

אפיק משפטי הוא המגזין המקצועי של משרד אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון, המופץ אחת לשבועיים לקהל של אלפי אנשים ברחבי העולם וכולל מידע מקצועי תמציתי בנושאים משפטיים-עסקיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. להסרה או הצטרפות יש לשלוח מייל לכתובת newsletter@afiklaw.com ובכותרת לכתוב "אנא הסירו/צרפו אותי לרשימת התפוצה". מגזין זה כפוף לזכויות יוצרים אך ניתן להעבירו לכל אדם ובלבד שיועבר בשלמות וללא כל שינוי. אין באמור במגזין ייעוץ משפטי ובכל נושא מומלץ לפנות לעורך דין על מנת שהעובדות תיבחנה היטב בטרם תתקבל החלטה כלשהי. למאגר פרסומים קודמים: <http://www.afiklaw.com>

Afik News is the bi-weekly legal and business Israel news bulletin published by Afik & Co. (www.afiklaw.com). Afik News is sent every second week to an audience of thousands of subscribers worldwide and includes concise professional data on legal and business Israeli related issues of interest to the business community in areas in which the Afik & Co. firm advises. For removal (or joining) the mailing list please send an email to newsletter@afiklaw.com with the title "Please remove from mailing list" or "Please add me to the mailing list." The Afik News bulletin is copyrighted but may be freely transferred provided it is sent as a whole and without any changes. Nothing contained in the Afik News may be treated as a legal advice. Please contact an attorney for a specific advice with any legal issue you may have.

For previous Afik News publication see <http://www.afiklaw.com>

<p>רעיון שמשמעותו המון כסף, אולי שהחברה שלי תרכוש ממני מניות? / אסנת נתאי</p>	<p>.1</p>
<p>An idea that means a lot of money, how'bout if my company purchases my shares? / Osnat Nitay</p>	
<p>מאמר בנושא מיסוי רכישה עצמית של מניות בחברה כדרך תחליפית לרכישת בעל המניות על ידי בעלי המניות האחרים. את המאמר כתבה אסנת נתאי ממשרד אפיק ושות'. הגב' נתאי הינה חלק מצוות משרד אפיק ושות' (www.afiklaw.com). הגב' נתאי בוגרת הפקולטה למדעי החברה באוניברסיטה העברית בירושלים ובוגרת תואר במשפטים, בעלת תעודת גישור במשפחה מטעם מרכז גבים. את המאמר ניתן למצוא בקישור: http://he.afiklaw.com/articles/a385</p>	
<p>An article on taxation of self-purchase of shares by a company as an alternative way for the purchase of the shareholder's shares by the other shareholders. The article was written by Osnat Nitay of Afik & Co. Mrs. Nitay is part of the legal team of Afik & Co. (www.afiklaw.com). Mrs. Nitay is a graduate of the Faculty of Social Sciences at the Hebrew University of Jerusalem and has a degree in law. She holds a family mediation certificate from the Gevim Center. The article in English may be found at the link: https://www.afiklaw.com/articles/a385</p>	
<p>פרסום מאמר של אלה רוזנברג במגזין FINANCEMAGNATES</p>	<p>.2</p>
<p>Publication by FINANCEMAGNATES magazine of an article by Ella Rosenberg</p>	
<p>פרסום מאמר של הגב' אלה רוזנברג, מומחית רגולציה ממשרד אפיק ושות', במגזין FINANCEMAGNATES. הגב' אלה רוזנברג היא חלק ממשרד אפיק ושות' (www.afiklaw.com) ועיקר התמקדותה הוא ברגולציה וחוק אירופאי בתחומי הפינטק, הביטחון, האמנות, הגנת הפרטיות וקרגו ימי. הגב' רוזנברג היא בעלת ניסיון רב ברישוי של בורסות קריפטו ובנקים דיגיטלים באירופה, הטמעה של תקנות מניעת הלבנת הון וכספי טרור בחברות בטחוניות, מוסדות פיננסיים וגלריות אמנות, פיתוח מערכות רג-טק, טוקנזציה של קרגו ימי, הקמה והדרכה של צוותי ציות, והקמת מערך ממשל תאגידי, מניעת הלבנת הון ופרטיות לחברות הנסחרות באירופה. היא משמשת כמומחית מובילה לדין אירופאי במזרח התיכון ומפרסמת בעיתונים כלכליים ובטחונים. הגב' רוזנברג היא בעלת תואר ראשון בדין אירופי מאוניברסיטת מסטריכט ותואר שני בדין מסחרי וחברות מאוניברסיטת ארסמוס רוטרדם. את המאמר ניתן למצוא בקישור: https://he.afiklaw.com/press/p385</p>	
<p>Publication of an articles by Ms. Ella Rosenberg, regulation expert of the office of Afik & Co., as published on the FINANCEMAGNATES magazine. Ms. Rosenberg is a member of Afik & Co, Attorneys and Notary (www.afiklaw.com) and focuses on EU Law and regulation within the financial, defence, art, privacy and maritime sectors. She has broad experience in digital banking and crypto licensing, implementation of AML/CTF regulatory frameworks for defence companies and art galleries, regtech software, tokenization of maritime logistics, formation of compliance teams, and NFT regulatory best practices, and EU Corporate Governance, AML and Privacy for publicly listed companies. She serves as the leading of contact of EU Law in the Middle East, and has published at defence and financial magazines. Holds an LLB in EU Law from the European Law School, Maastricht University and an LLM in Company and Commercial Law from Erasmus School of Law, Erasmus University Rotterdam. The article in English may be found at the link: https://www.afiklaw.com/articles/p385</p>	
<p>עדכוני פסיקה</p>	<p>.3</p>
<p>Legal Updates</p>	
<p>א. במקרה של קיפוח ומשבר אמון בין הצדדים הצד הנפגע יהיה זכאי לביטול ולפיצוי גם אם ההפרה תוקנה</p>	
<p>ת"א 41875-01-20 קמינסקי ואח' נ' רביד ואח', 07.04.2023, המחלקה הכלכלית בבית המשפט המחוזי בתל אביב-יפו, כב' השופט יעקב שרביט</p>	
<p>מייסד חברה עזב את חברה לאחר ששני המייסדים האחרים מנעו ממנו לבצע את עבודתו כ-CTO ופיטרו אותו שלא כדין מתפקידו כדירקטור. בשלב מאוחר יותר, הוצע לו לחזור לחברה אך הוא סירב ודרש את תמורת מניותיו. בית המשפט קבע, כי על אף שהמייסדים תיקנו את ההפרות שלהם, פעולותיהם עולות כדי קיפוח ואובדן אמון בין הצדדים באופן המקיים למייסד זכות לקבלת פיצוי חלף אכיפת ההסכם. ככלל, כאשר נפגע מהפרה מפר חוזה דורש את אכיפת ההסכם, אם נענה המפר לדרישה, אין עוד ביכולתו של הנפגע לבטל את ההסכם ולתבוע פיצוי. אולם, בנסיבות בהן בעל מניות נפגע קופח על ידי בעל המניות המפר ונוצר משבר אמון בין הצדדים, ייתכן ולא יהיה טעם באכיפה והנפגע יוכל לדרוש פיצויים חלף אכיפה. כאן, מניעת המייסד מביצוע עבודתו כ-CTO ופיטוריו שלא כדין מתפקידו כדירקטור עולים כדי קיפוח שיצר משבר אמון בין הצדדים. לפיכך, סירובו של המייסד לחזור לחברה ודרישתו למכור את מניותיו לשני המייסדים האחרים היא דרישה לגיטימית בנסיבות העניין.</p>	
<p>In a case of oppression and a loss of trust between the parties the injured party may be entitled to termination and damages even if the breaching party amended the breach</p>	
<p>A company founder left the company after the other two founders prevented him from performing his job as CTO and unduly terminated him from his position as a director. At a later stage, he was offered to return to the company but refused and demanded compensation for his shares. The Court held that, although the founders amended their breach, their actions amount to oppression and</p>	

loss of trust between the parties in a way that establishes the right of the founder to receive compensation instead of enforcement of the agreement. Ordinarily, when an injured party contends a breach of a contract demands the enforcement of the agreement, if the breaching party responds to the demand, the injured party no longer has the ability to terminate the agreement and claim damages. Regardless, in circumstances where an injured shareholder is being oppressed by the breaching shareholder and a loss of trust arises between the parties, there may be no point in enforcement and he may demand damages instead of enforcement. Here, the prevention of the founder from performing his work as CTO and his unduly dismissal from his position as a director amount to oppression that created a crisis of trust between the parties. Therefore, the founder's refusal to return to the company and his demand to sell his shares to the other two founders is a legitimate demand under the circumstances.

ב. וועדת מכרזים אינה רשאית לשנות את תנאי המכרז בדיעבד

עת"מ 51580-01-23 נאבלסי נ' מועצה אזורית מבואות החרמון ואח', 12.03.2023, בית המשפט המחוזי בנצרת בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים, כב' השופט עירית הוד

מציע נבחר כזוכה במכרז לביצוע עבודות סימון כבישים, למרות שאינו רשום במרשם הקבלנים ובניגוד לתנאי המכרז.

בית המשפט קיבל את העתירה והורה על ביטול ההחלטה בשל התעלמות וועדת המכרזים מתנאי המכרז. בבסיס דיני המכרזים עומד ערך השוויון. על רשות לפעול בהתאם לכללים אשר נועדו כדי להבטיח שוויון ולמנוע משוא פנים ומראית עין של משוא פנים. שינוי תנאי המכרז בדיעבד יוצר מראית עין למשוא פנים ומקים חשש שהתנאים החדשים נקבעו לצורך התאמתם למועמד עמו מבקשים להתקשר בעקבות המכרז. כמו כן, שינוי תנאי המכרז בדיעבד פוגע בשוויון, לא רק בין המשתתפים במכרז אלא גם ביחס למציעים פוטנציאליים שנמנעו מלגשת למכרז בשל אי עמידה בתנאי המכרז. כאן, על פי תנאי המכרז היה על המשתתפים במכרז להיות קבלנים רשומים ברשם הקבלנים. עם זאת, ועדת המכרזים הסיקה בדיעבד כי בניגוד למצוין במכרז ניתן להסתפק בניסיון והסמכה של חברת נתיבי ישראל ומשרד התחבורה בלבד ואין צורך בהכרח בסיווג קבלן לצורך ביצוע העבודות. וועדת המכרזים והמועצה התעלמו מהעובדה שהמציע הזוכה אינו עומד בתנאי המכרז, מאחר ואינו קבלן רשום ברשם הקבלנים, ובכך שינוי בדיעבד את תנאי המכרז. לכן החלטת וועדת המכרזים בטלה ועל וועדת המכרזים לדון מחדש בנושא.

The tender committee may not amend a tender retrospectively

A bidder was selected as the winner of a tender to perform road marking works, even though it was not registered in the contractors register and with contrary to the terms of the tender.

The Court accepted the petition and annulled the decision due to the tender committee's disregard of the terms of the tender. The basis of the Israeli tender laws is the value of equality. An authority must act in accordance with rules that are designed to ensure equality and prevent bias and the appearance of bias. Changing the terms of the tender retrospectively creates the appearance of bias and may create an image that the new conditions were set for the purpose of adapting them to the bidder with whom they wish to contract in the tender. Also, changing the terms of the tender retrospectively harms equality, not only among the participants in the tender but also in relation to potential bidders who were prevented from entering the tender due to non-compliance with the terms of the tender. Here, according to the terms of the tender, the participants in the tender must be contractors registered in the Contractors Register. However, the tender committee concluded in retrospect that, contrary to what was stated in the tender, it is possible to be satisfied with the experience and certification of Netivei Israel and the Ministry of Transportation and there is no need for a contractor classification in order to carry out the works. The Tenders Committee and the Municipality Council ignored the fact that the winning company does not meet the terms of the tender, because the bidder is not a contractor registered in the Contractors Registry, and thus changed the terms of the tender retrospectively. Therefore, the decision of the tenders committee is annulled and the hearing will revert to the it for further discussion.

ג. אמירות לפיהן אדם הוא "גזען" או "פשיסט" לא בהכרח ייחשבו ללשון הרע

ע"א 9606-10-22 חצרוני נ' שידורי קשת בע"מ ואח', 16.03.2023, בית המשפט המחוזי בתל אביב-יפו בשבתו כבית משפט לערעורים אזרחיים, כב' השופטת שרה דותן

במהלך שידור בטלוויזיה, בתגובה להתבטאויות גזעניות של אמיר חצרוני כנגד העם המרוקאי בכלל וכנגד אישה נוספת שנכחה בתוכנית בפרט, קראה אותה אישה לאמיר חצרוני "גזען" ו"פשיסט".

בית המשפט קבע, כי בניסיונות לא מדובר בהתבטאויות העולות כדי לשון הרע. לשון הרע הוא דבר שפרסומו, בין היתר, עלול להשפיל אדם בעיני הבריות או לבזות את האדם בשל מעשים, התנהגות או תכונות המיוחסים לו. אולם, אם הפרסום נעשה מתוך הבעת דעה לגיטימית המתייחסות לאמירות או למעשי האדם, הדבר לא ייחשב ללשון הרע. כאן, אמירותיו של אמיר חצרוני עולות בקנה אחד עם ההגדרה המילונית ל"גזען", כאשר פאשיזם מתיישב עם אדם בעל דעות גזעניות. לפיכך, אמירות אלה מהוות הבעת דעה לגיטימית על אמירותיו של אמיר חצרוני ולא לשון הרע.

Statements according to which a person is a "racist" or a "fascist" shall not necessarily be considered defamation

During a television broadcast, in response to racist remarks by Amir Hetsroni against the Moroccans in general and against another woman who was present on the show in particular, the woman called Amir Hetsroni a "racist" and a "fascist".

The Court held that under the circumstances the statements do not amount to defamation. Defamation is, inter alia, a publication that may humiliate a person in the eyes of others or demean the person due to acts, behavior or traits attributed to him. However, if the publication is a legitimate opinion relating to the statements or actions of the person, this shall not be considered defamation. Here, Amir Hetsroni's statements are in line with the dictionary definition of "racist", where fascism is associated with a person with racist views. Therefore, these epithets constitute a legitimate expression of opinion on Amir Hetsroni's statements and not does not amount to defamation.

ד. סיום התקשרות עם צד לחוזה בשל "אופיו הבעייתי" תיחשב לסיבה לגיטימית לסיום ההתקשרות

ת"א 48758-08-19 פלקו בעמ' ל' בן חמו, 16.03.2023, בית המשפט המחוזי בתל אביב-יפו, כב' השופטת חנה פלינר

חברה החליטה שלא לחדש את התקשרותה עם מפיץ לאור התנהלות בעייתית של המפיץ אשר כללה שירות גרוע ויחס לא הוגן כנגד לקוחות ומכירת מוצרים מחוץ לאזור ההפצה. בית המשפט קבע, כי סיום ההתקשרות נעשה כדין. ככלל, חוזה נבחן על פי לשונו, כאשר בהיעדר לשון ברורה, תיבחן גם כוונת הצדדים במועד כריתת החוזה. עם זאת, תינתן חשיבות גם להתנהגות הצדדים במסגרת היחסים החוזיים, כאשר התנהלות בעייתית של אחד הצדדים עלולה לכשעצמה להצדיק סיום ההתקשרות. כאן, מעבר לעובדה שבחירתה של החברה שלא לחדש את ההתקשרות עם המפיץ נעשתה בהתאם ללשון החוזה, אופיו הבעייתי של המפיץ מהווה לכשעצמו צידוק שלא לחדש את ההתקשרות עמו.

Termination of an engagement with a party to a contract for its "problematic nature" may be deemed a legitimate reason for its termination

A company decided not to renew its contract with a distributor in light of the distributor's problematic conduct which included poor service and unfair treatment of customers and the sale of products outside the distribution zone.

The Court held that the contract was duly terminated. Generally, a contract is reviewed according to its wording, when in the absence of clear wording, the intention of the parties at the time of concluding the contract would also be reviewed. However, significance shall also be granted to the parties' behavior within the framework of the contractual relationship, when a problematic behavior of one of them may in itself justify the termination of the contract. Here, beyond the fact that the company's decision not to renew the contract with the distributor was made in accordance with its wording, the problematic nature of the distributor constitutes in itself a justification for not renewing the contract with him.

ה. גניבה ממעסיק עשויה לאפשר שלילת פיצויי פיטורין

סעש (ת"א) 53022-05-18, רקורד - סמי ואהרון כהן בע"מ - יואב פרמן, 16.03.2023, בית הדין האזורי לעבודה תל אביב, כב' השופטת חופית גרשון-זרעאלי, נציגת ציבור (עובדים) גב' שוש ברוך ונציגת ציבור (מעסיקים) גב' אורה נורי

חברה פיטרה עובד עקב מעילה באמון וגניבה מהחברה וכן סירבה לשלם לו את פיצויי הפיטורין ודמי ההודעה מראש. בית הדין קבע, כי העובד אינו זכאי לפיצויי הפיטורין ודמי הודעה מראש בשל נסיבות הפיטורין. מעסיק רשאי לשלול מעובד את זכאותו לפיצויי פיטורין ודמי הודעה מראש בנסיבות מסוימות. אולם, כיוון שהפיטורין עצמם הינם עונש בפני עצמו, מדובר בצעדים חריגים אשר יש להפעילם במשורה ובמקרים קיצוניים בלבד, ורק לאחר איזון בין השיקולים השונים לחומרה או להקלה, לרבות חומרת המעשים שבגינם פוטר העובד, הנזק למעביד, תקופת ההעסקה, מעמד ותפקיד העובד, מידת הפרת האמון, נסיבותיו האישיות של העובד וכדומה. כאן, העובד הפר את האמון שניתן בו באופן חמור וקיצוני במשך זמן ממושך, ניצל את מעמדו באופן בולט וגרף לכיסו סכומים משמעותיים לאורך תקופה ארוכה. בנסיבות כאמור, וגם כאשר לא ניתן לכמת את סכום הנזקים שנגרמו למעסיק, רשאי המעסיק לשלול מהעובד את זכאותו לפיצויי פיטורין ולפיצוי חלף הודעה מוקדמת.

Theft from the employer may justify denial of severance pay

A company terminated an employee due to breach of trust and theft from the company and also refused to pay him the severance pay and advance notice fees.

The Court held that the employee is not entitled to severance pay and prior notice payments due to the circumstances of the dismissal. An employer may deny an employee his right to severance pay and advance notice payment under certain circumstances. However, because termination is a punishment in itself, these should remain as exceptional measures that should be used sparingly and only in extreme cases, after balancing the various considerations for severity or mitigation, including the severity of the acts for which the employee was dismissed, the damage to the employer, the period of employment, the status and position of the employee, the extent of the violation of trust, the employee's personal circumstances, etc. Here, the employee breached the trust placed in him in a severe and extreme manner for a long period of time, took advantage of his position in a conspicuous way and pocketed significant sums over a long period of time. In the aforementioned circumstances, and even when it is not possible to quantify the damages caused to the employer, the employer is entitled to deny the employee his right for severance pay and compensation for prior notice.

רעיון שמשמעותו המון כסף, אולי שהחברה שלי תרכוש ממני מניות? / אסנת נתאי*

בעלי מניות בחברה מסכימים על יציאתו של אחד מהם ומכיוון שבחברה יש מזומנים, מסכימים שהחברה היא שתרכוש את מניותיו. בעלי המניות אוהבים מאוד את הרעיון אבל בדיעבד מסתבר שרשות המסים אוהבת אותו עוד יותר מכיוון שמבחינתה מדובר בחלוקת דיבידנד (חייבת במס) לכל בעלי המניות ... דיבידנד? אבל הרי בעלי המניות שנשארו לא נפגשו עם כסף!

דיני חברות הישראלים מאפשרים רכישה עצמית של החברה את מניותיה, אולם רשות המיסים רואה זאת כאירוע המקביל לחלוקת דיבידנד. זאת מכיוון שחלוקת דיבידנד מהווה למעשה מתן נכס כלשהוא לבעל מניות מתוך הזכות שמקנה לו המניה. ברכישה עצמית של מניותיה על ידי החברה נוצר מצב בו גם אם כמות המניות בידי הבעלים לא השתנתה הרי אחוז האחזקה היחסי של בעלי המניות משתנה כתוצאה מכך (ובמימון שיוצא מהחברה) ועל כן, האירוע מוגדר כחלוקת דיבידנד לכל בעלי המניות וגם ימוסה בהתאם.

ניקח דוגמה מספרית פשוטה: כדי שבעלי המניות הנשארים ישלמו את הכסף לבעל המניות היוצא, החברה צריכה לחלק לכולם דיבידנד ואז הם ישתמשו בכסף כדי לשלם לבעל המניות היוצא. אם בחברה יש רק נכס אחד והוא חשבון בנק ובו 90 ₪ ולחברה 3 בעלי מניות, השווי של מניות כל אחד הוא 30 ש"ח. כעת סוכם שבמקום ששניים מבעלי המניות ירכשו את מניות השלישי בסך של 30 ש"ח, החברה תשלם לו את הכסף. המשמעות זהה למצב בו החברה מחלקת לכל אחד דיבידנד של 10 ש"ח ואז שני בעלי המניות הנשארים מעבירים את חלקם ליוצא.

בדצמבר 2017 בחן בית המשפט העליון¹ מקרה בו זוג אחים ירשו חברה במשותף והחליטו על חלוקה בה האחד רכש את מניותיה של האחר. בית המשפט קבע כי למהלך זה אין לוגיקה עסקית הקשורה להתנהלות החברה ועל כן שני האחים נאלצו לשלם מס על הרכישה, שהוגדרה כדיבידנד בגובה מחיר הרכישה. במקרה שנדון בפברואר 2023 בית המשפט העליון קבע שעסקת היפרדות בחברה שמתנהלת כמעין שותפות, בה החברה רכשה החוצה את אחד מבעלי המניות, יש לראותה לצרכי מס כאילו החברה תחילה חילקה דיבידנד בגובה מחיר הרכישה של המניות לכל בעלי המניות, ואז בעלי המניות הנותרים העבירו את חלקם לבעל המניות היוצא. לכן, כל אחד מבעלי המניות משלם מס על החלק היחסי מהדיבידנד שהיה מקבל אילו העסקה הייתה נעשית בשני השלבים האמורים. תוצאה אחרת שבה מחייבים רק את בעל המניות הנותר במס על דיבידנד בגובה שווי הרכישה כולו, עשויה להטיל עליו חבות שאינה מוצדקת.

עסקת היפרדות בחברה היא פעולה הדורשת תשומת לב רבה, שכן פעולה מסוג זה עשויה להיות בעלת משמעות הן מבחינה משפטית והן מבחינה מיסויית. סיווג העסקה לצורכי מס עשוי להיות מושפע ממקרה למקרה, בהתאם לנסיבות. על כן, ככל שבעל מניות בחברה שוקל ליזום מהלך היפרדות, מומלץ שלא להסתפק בליווי רואה חשבון אלא גם להתייעץ עם עורך דין הבקיא בתחום המיזוגים והרכישות אשר יוכל להציע מנגנונים שונים, שייבחנו גם עם יועץ המס, ולוודא כי הפעולה נעשית באופן המיטבי, בהתאם להוראות הדין החלות במקרה זה באופן שיביא למניעת תאונות מס מיותרות ויקרות.

* **אסנת נתאי** הינה חלק מצוות משרד אפיק ושות' (www.afiklaw.com). הגב' נתאי בוגרת הפקולטה למדעי החברה באוניברסיטה העברית בירושלים ובוגרת תואר במשפטים, בעלת תעודת גישור במשפחה מטעם מרכז גבים. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו. לפרטים נוספים: 03-6093609, או באמצעות הדואר האלקטרוני: afiklaw@afiklaw.com.

¹ ע"א 3637/14 דן ברנובסקי נ' פקיד שומה גוש דן (14.12.2017) - <https://he.afiklaw.com/caselaw/15242>

² ע"א 9308-20 מאיר סיידה נ' פקיד שומה באר שבע (13.02.2023) - <https://he.afiklaw.com/caselaw/15243>

An idea that means a lot of money, how'bout if my company purchases my shares? / Osnat Nitay*

Shareholders of a company agree on the exit of one of them and because the company has cash, they also agree that the company will purchase his shares. The shareholders really like the idea but it turns out that the Tax Authority likes it even more because it deems it a taxable dividend to all shareholders... Dividend? But the remaining shareholders did not meet with money!

The Israeli corporate legislation enables a company to purchase its own shares, but the Tax Authority deems this an event equivalent to the distribution of a dividend. This is because the distribution of a dividend actually constitutes giving an asset to a shareholder as a right of the shares. When a company purchases its shares, a situation is created where even if the amount of shares in the hands of the shareholders has not changed, the relative holding percentage of the shareholders changes as a result (and with the financing of the company) and therefore, the event is deemed a dividend distribution to all shareholders and will be taxed accordingly.

Let's take a simple numerical example: In order for the remaining shareholders to pay the money to the outgoing shareholder, the company needs to distribute a dividend to all and then they will use the money to pay the outgoing shareholder. If the company has only one asset and it is a bank account with ILS 90 in it and the company has 3 shareholders, the share value of is ILS 30. Now it is agreed that instead of two purchasing the third out at the amount of ILS 30, the company will pay him. The meaning is the same as a situation where the company distributes a dividend of ILS 10 to each and then the two remaining shareholders transfer their share to the outgoing one.

In December 2017, the Israeli Supreme Court decided a case in which two brothers inherited a company and decided on a division in which one purchased the shares of the other. The Court held that this move has no business logic related to the conduct of the company and therefore the two brothers are to pay tax on the purchase, which was deemed as a dividend in the amount of the purchase price. In a case decided in February 2023, the Supreme Court found that a separation transaction in a company that is managed as a partnership, in which the company bought out one of the shareholders, is deemed for tax purposes as if the company first distributed a dividend equal to the purchase price of the shares to all shareholders and then the remaining shareholders transferred their share to the outgoing shareholder. Therefore, each of the shareholders pays tax on the proportional part of the dividend that he would have received if the transaction had been done in the aforementioned two stages. Another result, in which only the remaining shareholder is charged with tax on the dividend in the amount of the entire purchase value, may impose an unjustified liability on him.

A separation transaction in a company is an action that requires a lot of attention, as this type of action may be significant from both a legal and a tax point of view. The classification of the transaction for tax purposes may be affected on a case-by-case basis, depending on the circumstances. Therefore, to the extent that a shareholder in a company is considering initiating a process of separation, it is recommended not be accompanied by an accountant, but also to consult with a lawyer knowledgeable in the field of mergers and acquisitions who will be able to propose different mechanisms, which will also be examined with the tax advisor, to ensure that the action is carried out in the best way, in accordance with the provisions of the law applicable to the case in a manner that will lead to the prevention of unnecessary and expensive tax accidents.

***Osnat Nitay** is part of the legal team of Afik & Co. (www.afiklaw.com). Mrs. Nitay is a graduate of the Faculty of Social Sciences at the Hebrew University of Jerusalem and has a degree in law. She holds a family mediation certificate from the Gevim Center. This overview does not constitute any legal advice and it is recommended to consult a lawyer who specializes in this field before making any decision on the issues described in this overview. For more details: 03-6093609, or by e-mail: afiklaw@afiklaw.com

משבר קרדיט סוויס והתחיה מחדש של תקנת PSDII / אלה רוזנברג

האמרה הכי מפורסמת בסרט מרי פופינס נאמרה כאשר הדמות הבדיונית, מייקל בנקס, דרש את כספו, חזרה מהבנק, שהוביל לפדיית פיקדונות בבנק. מצב דומה קורה כעת בארה"ב, שנחשב קפיצה מהדמיון למציאות, בעיקר בגלל האי ודאות בבנקים סיליקון וואלי בנק וסילברגייט. בצד השני של העולם, העלייה והקריסה של קרדיט סוויס העלתה שאלות רגולטיביות רבות שכרגע לא רק מטרדות בנקים אירופאים מרכזיים ורגולטורים, אלא גם צרכנים וספקי אשראי שנשענו על קרדיט סוויס במשך עשרות שנים.

קריסת הבנק עקב ניהול פיננסי לא תקין, היה בעל אינדיקטורים דומים בארה"ב עם קריסת סילברגייט וסיליקון וואלי בנק, אך שורש הבעיה של ההרס הכלכלי נאוז בדיקות רגולציה וציות רופפות, מאשר ניהול פיננסי לא תקין.

למרות שהסקטור הבנקאי נמצא כרגע בהריסות, הלקוחות הבנקאים שוקלים מכשירים ואמצעים בנקאיים אחרים שעשויים להתאים בצורה טובה יותר לצרכים של הלקוחות. לכן, צפוי כי שתהיה עלייה בדרישה לבנקאות פתוחה והשירותים הנלווים של בנקאות פתוחה, בעיקר בעסקאות חוצות גבולות בתוך האיחוד האירופי.

PSDII, התקנה אשר מסדירה את תחום מוסדות התשלומים האלקטרוניים באיחוד האירופי, במשך שנים הייתה אבן הפינה לבנקאות פתוחה. לכן, כאשר אין כוונה כרגע להסדיר מחדש את התחום תחת מסלול חקיקה רגיל על מנת לחוקק את PSDIII, מוסדות פיננסיים רבים רואים את התקנה כנקודת התחלה ברישוי פיננסי, במיוחד בנקים שהם לא ברישוי באיחוד. אי לכך ובהתאם לזאת, האסון שקרה בקרדיט סוויס, במיוחד לאור התגובה המהירה של FINMA, הרגולטור השוויצרי, שהכריח את UBS לרכוש את קרדיט סוויס, משאיר צרכנים אירופים, לא רק מבולבלים, אבל פעורי פה.

לכן, מצופה כי מספר ההגשות שיוגשו לרגולטורים הפיננסיים באירופה יעלה דרמטית. מצופה כי במהלך 2023 וגם 2024, הבקשות לרישוי בנקאות פתוחה תחת PSDII לא רק יגדלו, אלא גם השירותים הנלווים בתוך מסגרת הרישיון יתווספו בצורה משמעותית. רישיון PSDII טיפוסי לא כולל פעילות אקסציינג או אקסציינג קריפטוגרפי, והמערכת הרגולטורית לא מאפשרת לבנקים מרכזיים להוציא רישיונות כאלה. לכן, מצופה שרישיונות משולבים יושקו, במקרה שבהם כמה רגולטורים מעורבים ברישוי- ההגשות ייבחנו בנפרד. למשל, הבנק המרכזי ההולנדי מקבל בקשות PSDII, אבל גם לפעילות של אקסציינג קריפטוגרפי, אך נוהלי מניעת הלבנת הון נופלים תחת הרשות למניעת הלבנת הון ההולנדית.

בזמנים של אי ודאות משמעותית, גם ציפיות גבוהות עולות וזה עלול להיות קריאת השכמה לרגולטורים. משתתפים רבים בשוק כרגע אינם יודעים כיצד לפעול תחת הסערה הרגולטורית של החודשים האחרונים, במיוחד לאור המיתון הגלובלי שאנו חווים. אפילו בשוק הקריפטו, שלא קשור ישירות ל-PSDII באופן ישיר, מושפע באופן שלילי ממצב השוק. אקסציינגים מוסדיים מרכזיים לא בטוחים באיזו מידה הם רשאים להנזיל את עתודות הקריפטו שלהם, ומסלולי בנקאות שהיו סלולים שנים בארה"ב ואירופה נהיים איטיים בצורה משמעותית. לכן האופציה של בנקאות פתוחה נהיית מאוד פופולרית בקרב שחקנים פיננסיים, ואנו נצפה ברנסס של PSDII.

* הגב' אלה רוזנברג היא חלק ממשרד אפיק ושות' (www.afiklaw.com) ועיקר התמקדותה הוא ברגולציה וחוק אירופאי בתחומי הפינטק, הביטחון, האמנות, הגנת הפרטיות וקרנו ימי. הגב' רוזנברג היא בעלת ניסיון רב ברישוי של בורסות קריפטו ובנקים דיגיטליים באירופה, הטמעה של תקנות מניעת הלבנת הון וכספי טרור בחברות בטחוניות, מוסדות פיננסיים וגלריות אמנות, פיתוח מערכות רג-טק, טוקנזציה של קרנו ימי, הקמה והדרכה של צוותי ציות, והקמת מערך ממשל תאגידי, מניעת הלבנת הון ופרטיות לחברות הנסחרות באירופה. היא משמשת כמומחית מובילה לדין אירופאי במזרח התיכון ומפרסמת בעיתונים כלכליים ובטחונים. הגב' רוזנברג היא בעלת תואר ראשון בדין אירופי מאוניברסיטת מסטריכט ותואר שני בדין מסחרי וחברות מאוניברסיטת ארסמוס רוטרדם. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו. לפרטים נוספים: 03-6093609, או באמצעות הדואר האלקטרוני: afiklaw@afiklaw.com

The Fall of Credit Suisse Gives Wings to PSD2/ Ella Rosenberg*

The most famous phrase of the film Mary Poppins, was when the fictional character, Michael Banks, demanded his money back from the bank, which led to a full-scale bank run. A similar situation is now happening in the US, which is considered a jump from fiction to reality, mainly with the uncertainty surrounding Silicon Valley Bank (SVB) and Silvergate.

On the other side of the pond, the rise and fall of Credit Suisse has raised many regulatory questions that are now troubling not only the regulators and the European central banks but also consumers and credit providers that have relied on Credit Suisse for decades. The collapse of the bank due to poor financial management has similar indicators in the US with the collapse of Silvergate and of SVB, yet the root cause of the financial ruin was mainly due to reduced regulatory checks and balances that are mandated by the regulator, other than lack of effective financial management. While the traditional banking sector is in ruins, banking clients are considering other banking instruments that might suit their needs in a more seamless and ironclad manner. As such, it is expected that there will be a rise in demand for open banking and their respective services, especially in cross-border transactions within the EU.

PSD2, the Directive that regulates the field of electronic money institutions, has been the cornerstone of open banking licensing for years. Thus, as there is no current regulatory plan to legislate under ordinary legislative procedures to issue PSD3, it is now viewed by many financial institutions at the beginning of their banking operations globally, especially banks that are not licensed in the EU.

To that effect, the disaster that occurred in Credit Suisse, bearing in mind the swift response of FINMA, the Swiss Regulator, that obliged UBS to acquire Credit Suisse, leaves the EU consumers, not only confused, but flabbergasted. This uncertainty in the market leads the clients to consider moving their banking from traditional banking to open banking and to multiple accounts in various financial institutions, both for merchants and for private banking.

Hence, it is anticipated that the number of applications submitted to the financial regulators in the EU, will surge dramatically. It is to be expected that in the course of 2023 and 2024, the applications for open banking licenses under PSD2 will not only increase, but the services requested within the scope of the license will also enhance. The typical PSD2 license does not include exchange or crypto exchange services, and the current regulatory framework does not entitle the central banks to issue such licenses.

Therefore, it will be expected that joint applications will be launched. And, in case multiple regulators are involved, the applications will be dealt with separately. For instance, the Dutch Central Bank (DNB) receives applications for PSD2 licenses, and also for cryptocurrency exchange registration, yet the AML procedures and risk assessment undergo scrutiny from the AFM, the Dutch Authority for Financial Markets.

In times of great uncertainty, great prospects arise and to that effect, this might very well be a wake-up call to the regulators. Many market players are now uncertain as to how to follow the new regulatory whirlwind that has been unveiled in the past few months, which is part of the global recession we are now in. Even the crypto market, which is not directly correlated to PSD2 regulations, has received backlash from the recent market turmoil.

Mainstream exchanges are uncertain to the extent that they should liquidize their current cryptocurrency reserve, and the typical banking routes with the major banks in the US and the EU are becoming significantly slower. This is why the option of open banking is becoming increasingly popular amongst the financial market players, and why it is certain we will witness the renaissance of PSD2.

*Ms. Rosenberg is a member of Afik & Co., Attorneys and Notary (www.afiklaw.com) and focuses on EU Law and regulation within the financial, defence, art, privacy and maritime sectors. She has broad experience in digital banking and crypto licensing, implementation of AML/CTF regulatory frameworks for defence companies and art galleries, regtech software, tokenization of maritime logistics, formation of compliance teams, and NFT regulatory best practices, and EU Corporate Governance, AML and Privacy for publicly listed companies. She serves as the leading of contact of EU Law in the Middle East, and has published at defence and financial magazines. Holds an LLB in EU Law from the European Law School, Maastricht University and an LLM in Company and Commercial Law from Erasmus School of Law, Erasmus University Rotterdam.