

## על ייפוי כוח מתמשך במקום טלנובלה טורקית בנטפליקס / עו"ד שלי וילנר\*

סכסוכים משפחתיים הנוגעים לרכוש כאשר הורה המשפחה מבוגר ואינו במיטבו אינם מוגבלים לטלנובלות טורקית בנטפליקס, אלא שהם מציאות יום - יומית. לעיתים, סכסוכים אלה – שמחריבים את המארג המשפחתי וגורמים עוגמת נפש גדולה להורה - עשויים להגיע עד כדי מינוי אפוטרופוס על בעל הרכוש שכושרו המנטלי ירוד - וזאת במטרה למנוע לחצים ואף כפייה מצד בני המשפחה. מינוי אפוטרופוס הינו צעד דרסטי שמשמעו הגבלת חירויות ואשר ניתן להימנע ממנו בהיערכות מראש באמצעות ייפוי כוח מתמשך.

האפשרות לערוך ייפוי כוח מתמשך הוסדרה בישראל בשנת 2016.<sup>1</sup> תיקון זה הביא לחשיבה מחודשת על מוסד האפוטרופוסות, בין היתר על ידי ביצור רצון הפרט הן על ידי הקמה של מוסדות פוגעניים פחות ממינוי אפוטרופוס, כגון ייפוי כוח מתמשך ומינוי תומך החלטות<sup>2</sup>, והן על ידי הגבלת שיקול הדעת למינוי אפוטרופוס למי שאינו קטין, על ידי קביעת התנאים אשר רק בהתקיימם ניתן למנות אפוטרופוס, וגם אז יש לשקול לאיזה תחום, לאיזה היקף ולאילו תקופת זמן.<sup>3</sup>

להבדיל ממוסד האפוטרופוסות בו נדרש אישור בית המשפט לכל פעולה, מתנהל הליך משפטי שעשוי להיות פוגעני ביותר ומרגע שניתן צו אפוטרופוסות היציאה ממנו כמעט בלתי אפשרית, ייפוי הכוח המתמשך נכנס לתוקף רק כאשר מייפה הכוח (הממנה) אינו מסוגל לנהל את ענייניו ולקבל החלטות עבור עצמו בעניינים המוגדרים מראש והכניסה לתוקף נעשית בדרך פשוטה ביותר וללא צורך בפניה לבית המשפט. כל עוד האדם מסוגל לדאוג לענייניו, ייפוי הכוח אינו בתוקף ומייפה הכוח עדיין יכול לערוך בו שינויים ולעדכן אותו.<sup>4</sup>

במקרה שנדון בבית המשפט העליון ביוני, 2021,<sup>5</sup> בנה של אישה ביקש לבטל את ייפוי הכוח המתמשך שנערך על ידי אימו ותחת זאת למנות לה אפוטרופוס בטענה שייפוי הכוח נערך תוך הפעלת לחצים מצד אחיו. בית המשפט דחה את הבקשות וקבע כי האם כשירה לנהל את ענייניה בעצמה וכאשר אדם הכשיר לנהל את ענייניו בוחר לערוך ייפוי כוח מתמשך, ככלל, הדבר עשוי להעניק לו מעין "חסינות" מפני מינוי אפוטרופוס, כאשר ההבדל בין שני הפתרונות יכול להיות תהומי מבחינת חירויות הממנה לכשלא יוכל עוד לדאוג לענייניו בעצמו.

לאור האמור, כדאי לשקול עריכת ייפוי כוח מתמשך אצל עורך דין ממשרד בעל ניסיון, וזאת כדי למנוע מצבים כמו זה שתואר לעיל, בהם סכסוכים משפחתיים, ובפרט סכסוכים רכושיים, שהינם פעמים רבות נחלת המציאות, מביאים לניסיונות למינוי אפוטרופוס. אותו עורך דין מוסמך יוודא הקפדה ברורה על הוראות החוק, יוודא כי הממנה כשיר לחתום על ייפוי כוח כך שיהיה קשה לערער על מעמדו של ייפוי הכוח, ויוכל גם לספק לממנה הסבר מפורט ומקיף באשר להבטחת ההתחשבות ברצונו המקסימלי לאחר כניסת ייפוי הכוח לתוקף ולבנות את המסמך באופן המתאים ביותר לצרכיו של הממנה ותוך התחשבות בנסיבותיו האישיות כמו גם במארג המשפחתי שלו. מעבר לחיסכון האדיר בעוגמת נפש ועלויות, את הזמן הרב שייחסך על ידי ההימנעות מסכסוכים משפחתיים בבית המשפט ניתן להעביר בצפייה בטלנובלות בנטפליקס העוסקים בסיפור חייהם של אחרים...

\* עו"ד שלי וילנר הינה עורכת דין המוסמכת בישראל, חלק מצוות משרד אפיק ושות' ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)) המתמקדת בדיני חברות, ליטיגציה מסחרית ודיני מקרקעין. עו"ד וילנר בוגרת הפקולטה למשפטים באוניברסיטת תל אביב. 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](mailto:afiklaw@afiklaw.com)

<sup>1</sup> סימן ד' לחוק הכשרות המשפטית והאפוטרופוסות, תשכ"ב-1962  
<sup>2</sup> סעיפים 332, 333, 367 לחוק הכשרות המשפטית והאפוטרופוסות, תשכ"ב-1962  
<sup>3</sup> סעיף 33א, חוק הכשרות המשפטית והאפוטרופוסות, תשכ"ב-1962  
<sup>4</sup> סעיף 32 כד, חוק הכשרות המשפטית והאפוטרופוסות, תשכ"ב-1962  
<sup>5</sup> בעמ' 21/3928 פלגני ב פלגני (11.06.2021), בית המשפט העליון בשיבתו כבית משפט לערעורים אזרחיים, במי כבי' הושפעת דפנה ברק-ארו; א"פ 20-24681-02-20 (20.12.2020), בית המשפט לענייני משפחה בתל - אביב, במי כבי' הושפעת סגילית אופק

## On lasting power of attorney instead of a Turkish telenovela on Netflix /Shelly Wilner, Adv. \*

Family disputes concerning property a parent that is getting older and not at his or her prime are not limited to Turkish telenovelas on Netflix – regrettably, such are a daily reality. At times, these conflicts - which can easily destroy the delicate family fabric and cause great distress to the parent - may reach the point of appointing a guardian over the owner of the property who is mentally incapacitated - in order to prevent pressure and even coercion on the part of family members. The appointment of a guardian is a drastic step that means restricting liberties and which can be avoided by preparation of a lasting power of attorney in advance.

The possibility of making a lasting power of attorney was regulated in Israel in 2016. This amendment permitted a new approach of the guardianship institution, *inter alia* by anchoring the individual's will through the establishment of institutions less harmful than the appointment of a guardian, such as a lasting power of attorney and the appointment of a decision supporter, as well as limiting the discretion to appoint a guardian for a non-minor, by setting prerequisites for such appointment and even in case of such appointment it may be limited by purpose, scope and time.

In contrast to the guardianship vehicle - where Court's approval is required for each action, a legal proceeding that may be highly abusive is held and once a guardianship order is issued, its revocation is almost impossible - the lasting power of attorney takes effect only when appointor is unable to conduct his own affairs and make decisions for himself in predefined matters and its entry into force is done in a very simple way and without the need to go to Court. As long as the person is able to take care of his affairs, the lasting power of attorney is not does not enter into effect and the appointor may still make changes thereto as well as update it.

In a case heard by the Supreme Court in June, 2021, a woman's son sought to revoke a lasting power of attorney made by his mother and, instead, appoint her a guardian based on the grounds that the lasting power of attorney was made under coercion by his brother. The Court dismissed the claim and held that the mother is competent to take care of her own affairs and when a person is competent to do so chooses to draft a lasting power of attorney, generally, this created an "immunity" from appointing a guardian, with the difference between the two vehicles being abysmal in terms of the appointor's liberties when the vehicle enters into force.

In light of the above, it is advisable to consider creating a lasting power of attorney with an experienced law firm, in order to avoid situations such as the one described above, in which family disputes, and in particular property disputes, which are often a daily reality, lead to attempts to appoint a guardian. The same qualified lawyer will ensure clear adherence to the provisions of the law, the appointor's qualification to create such power of attorney so that it shall be difficult to challenge its validity, and shall also provide the appointor with a detailed and comprehensive explanation as to ensuring maximum consideration of his will after the entry into force of the lasting power of attorney and tailor the document so that it would be best suited to the appointor's needs, taking into account the personal circumstances as well as the family fabric. Beyond the huge savings in both heartache and costs, the amount of time to be saved by avoiding family disputes can be spent watching on Netflix telenovelas depicting the lives of others ...

---

\***Shelly Wilner, Adv.** is an attorney in the office of Afik & Co. ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)). Her practice focuses primarily on the commercial and corporate law, litigation and real-estate. Advocate Wilner holds a major in law from the Tel Aviv University. Nothing herein should be treated as a legal advice and all issues must be reviewed on a case-by-case basis. For additional details: +972-3-6093609 or at the e-mail: [afiklaw@afiklaw.com](mailto:afiklaw@afiklaw.com)

## **Sobre un poder notarial duradero en lugar de una telenovela turca en Netflix /Shelly Wilner, Adv. \***

Los padres que envejecen y no están en su mejor momento no se limitan a las telenovelas turcas de Netflix; lamentablemente, son una realidad cotidiana. A veces, estos conflictos - que pueden destruir fácilmente el delicado tejido familiar y causar gran angustia al progenitor - pueden llegar al punto de nombrar un tutor sobre el titular de la propiedad que está mentalmente incapacitado - con el fin de evitar la presión e incluso la coacción por parte de los miembros de la familia. El nombramiento de un tutor es una medida drástica que supone una restricción de las libertades y que puede evitarse mediante la preparación previa de un poder notarial duradero.

La posibilidad de hacer un poder notarial duradero se reguló en Israel en 2016. Esta modificación permitió un nuevo enfoque de la institución tutelar, entre otras cosas, anclando la voluntad del individuo mediante el establecimiento de instituciones menos lesivas que el nombramiento de un tutor, como un poder duradero y el nombramiento de un defensor de decisiones, así como limitando la discrecionalidad de nombrar un tutor para un no menor de edad, estableciendo requisitos previos para dicho nombramiento e incluso en caso de que se produzca puede estar limitado por el propósito, el alcance y el tiempo.

A diferencia del vehículo de la tutela -en el que se requiere la aprobación del Tribunal para cada acción, se celebra un procedimiento judicial que puede ser muy abusivo y, una vez dictada una orden de tutela, su revocación es casi imposible-, el poder duradero sólo entra en vigor cuando el designante no puede dirigir sus propios asuntos y tomar decisiones por sí mismo en asuntos predefinidos y su entrada en vigor se realiza de forma muy sencilla y sin necesidad de acudir al Tribunal. Mientras la persona sea capaz de ocuparse de sus asuntos, el poder duradero no entra en vigor y el poderdante puede seguir introduciendo cambios en él, así como actualizarlo. En un caso juzgado por el Tribunal Supremo en junio de 2021, el hijo de una mujer intentó revocar un poder notarial permanente otorgado por su madre y, en su lugar, nombrarla tutora basándose en que el poder notarial permanente había sido otorgado bajo coacción por su hermano. El Tribunal desestimó la demanda y sostuvo que la madre es competente para ocuparse de sus propios asuntos y que cuando una persona competente para ello opta por redactar un poder notarial duradero, por lo general, esto crea una "inmunidad" frente al nombramiento de un tutor, siendo la diferencia entre ambos vehículos abismal en cuanto a las libertades del poderdante cuando el vehículo entra en vigor.

A la luz de lo anterior, es aconsejable considerar la creación de un poder duradero con un bufete de abogados con experiencia, con el fin de evitar situaciones como la descrita anteriormente, en la que las disputas familiares, y en particular las disputas de propiedad, que a menudo son una realidad cotidiana, conducen a intentos de nombrar a un tutor. El mismo abogado cualificado se asegurará de que se cumplen claramente las disposiciones de la ley, de la cualificación del poderdante para crear dicho poder, de modo que sea difícil impugnar su validez, y también proporcionará al poderdante una explicación detallada y exhaustiva para garantizar la máxima consideración de su voluntad tras la entrada en vigor del poder duradero y adaptará el documento de modo que se adapte mejor a las necesidades del poderdante, teniendo en cuenta las circunstancias personales, así como el entramado familiar. Más allá del enorme ahorro tanto en disgustos como en costes, la cantidad de tiempo que se ahorrará evitando disputas familiares puede dedicarse a ver en Netflix telenovelas que muestran la vida de otros...

---

\***Shelly Wilner, Adv.** es abogada en la oficina de Afik & Co. ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)). Su práctica se enfoca principalmente en el derecho comercial y corporativo, litigios y bienes raíces. El abogado Wilner es licenciado en Derecho por la Universidad de Tel Aviv. Nada de lo aquí contenido debe tratarse como un asesoramiento legal y todos los problemas deben revisarse caso por caso. Para más detalles: +972-3-6093609 o al correo electrónico: [afiklaw@afiklaw.com](mailto:afiklaw@afiklaw.com)