



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

גיליון 179: 27 מאי, 2015



הגיליון המקצועי הדו שבועי של אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון
החשמונאים 103, ת.ד. 20144 תל אביב- יפו 6120101, טלפון 03-609.3.609 פקס 03-609.5.609

תוכן עניינים

אפיק ושות' מציינת את יום הכתרת המלך ג'ון (27 מאי, 1199), מעניק המגנה כרטה ליברטוס (15 יוני, 1215).
Afik & Co. marks the coronation of King John (27 May, 1199), grantor of the Magna Carta Libertatum (15 June, 1215).

1. מאמר: התמודדות במכרזים בישראל

מאמר בנושא הכללים הייחודיים לתחום דיני המכרזים בישראל מאת עו"ד יאיר אלוני ממשרד אפיק ושות'.
An article on Israeli specific tenders rules written by Yair Aloni, Adv. of Afik & Co.

2. עדכון מיסים של החטיבה הבינלאומית של Crowe Horwath Israel

מדריך המיסים של החטיבה הבינלאומית של Crowe Horwath Israel הכולל עדכונים וחדושים בתחומי המס השונים.
Tax guide of the international division of Crowe Horwath Israel on updates and innovations of in various tax areas.

3. עדכוני תאגידיים, הגבלים עסקיים וניירות ערך:

- א. רק החלטת דירקטוריון ולא החלטת מנכ"ל יכולה למנוע מדירקטור לקבל מידע על החברה מחוזי מרכז: לדירקטור זכות למידע מלא על החברה; דירקטוריון לא רשאי להאציל למנכ"ל החברה הזכות להגביל זכות דירקטור למידע.
- ב. חברה התובעת אחר תחויב בהפקדת ערובה להוצאתו אלא אם תוכיח יכולת כלכלית שלום תל אביב: ברירת המחדל היא שחברה תובעת מחויבת בהפקדת ערובה להוצאות; דירקטור ובעל שליטה עשוי להיות חייב אישית לפעולות ישירות שעשה בחברה

4. עדכוני משפט מסחרי, זכויות יוצרים ועבודה:

- א. זכות צד להסכם לבטל שרירותית את ההסכם דורשת הפעלת הזכות בתום לב מחוזי תל אביב: נפגע מהפרת הסכם זכאי לקבל פיצוי בגין אובדן הרווחים הצפויים; זכות לצד להשתחרר מהסכם נדרשת להיות מופעלת בתום לב.
- ב. בנק מחויב בגילוי מוגבר של כל הפרטים הרלוונטיים בטרם החתמת לקוח על כתב ערבות שלום עפולה: בנק חב חובת אמון כלפי לקוחו וכפוף לחובת גילוי מוגברת ומתמשכת; לא תוכר ערבות כאשר בנק כשל בחובתו למסור מידע מלא לערבים אודות מצב החשבון של החייב ועובדות מהותיות הנוגעות ליכולת הפירעון של החייב או כאשר חל שינוי בנסיבות.
- ג. צדדים להסכם אינם יכולים להתנות על הכלל השולל כפל פיצוי בגין אותה העוולה מחוזי תל אביב: ניתן לתבוע פיצוי מוסכם וגם פיצוי בעד הנזק שנגרם רק כאשר מדובר בפיצוי בגין ראשי נזק שונים; נפגע רשאי לבחור את האלטרנטיבה אשר תעניק לו את הפיצוי הגבוה ביותר.

5. עדכוני מקרקעין:

בעל מקרקעין שלא דורש תשלום בגין דמי שימוש בזמן אמת ייחשב כמי שויתר מכללא על זכותו

שלום ת"א: מחזיק במקרקעין ייחשב כבר רשות אם הסתמך על כך שבעל מקרקעין ידע על הימצאותו במקרקעין, אך נמנע במשך תקופה ארוכה מהעלאת דרישה לתשלום דמי שימוש ראויים. ציפיה והסתמכות זו ראויות להגנה בייחוד כשקיימים יחסים משפחתיים.

רשימת התפוצה של משרד אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון, מופצת אחת לשבועיים לקהל של כ-4,400 איש וכוללת פרסומים מקצועיים תמציתיים בנושאים משפטיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. להסרה מהתפוצה או הצטרפות יש לשלוח מייל לכתובת newsletter@afiklaw.com ובכותרת לכתוב "אנא הסירו/צרכו אותי לרשימת התפוצה". ניתן להעביר עדכון זה לכל אדם ובלבד שיועבר בשלמות וללא כל שינוי. אין האמור בעדכון ייעוץ משפטי ובכל נושא מומלץ לפנות למשרדנו על מנת שהעובדות תיבחנה היטב בטרם תתקבל החלטה כלשהי.

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

מאמר בנושא התמודדות במכרזים בישראל והכללים שכל שחקן בתחום המכרזים בישראל נדרש להכיר לאור הרגולציה הייחודית בתחום.

An article about participation in tenders in Israel and the specific rules that any player in the field of tenders should recognize.

את המאמר בשפה האנגלית והעברית ניתן למצוא בקישור:

The article may be found in the following link:

<http://www.afiklaw.com/files/articles/a179.pdf>

המאמר הוא מאת עו"ד יאיר אלוני, עורך דין במשרד אפיק ושות', העוסק בין היתר בדיני מכרזים ומשפט מסחרי.

The article is by attorney Yair Aloni, of the law office of Afik & Co., Attorneys and Notary whose main practice areas are Tenders law and commercial law.

2. עדכון מיסים של החטיבה הבינלאומית של Crowe Horwath Israel

מצורף קישור לחוזרי מיסים מספר 1092-15 של החטיבה הבינלאומית של Crowe Horwath Israel, משרד רואי החשבון – עובדיה, פיק קריכלי ושות', הכולל מבזק מס בעניין פסק דין שהתקבל לאחרונה העוסק בשאלה כיצד יש לסווג הכנסה של מנהל בחברה, האם כתשלום משכורת או כתשלום בעד שירותי ניהול.

Attached is a link to tax guide number 1092-15 of the international division of Crowe Horwath Israel, Ovadia Pick Kriheli and Co. Accounting firm, on a ruling which deals with the question of how to classify income of a company's manager - salary or a payment for management services.

את חוזר המיסים ניתן למצוא בקישור:

The guide may be found in the following link:

<http://www.afiklaw.com/files/articles/ch179.pdf>

Crowe Horwath (Israel) עובדיה, פיק, קריכלי ושות' (www.crowehorwath.co.il) הנה פירמת ראיית חשבון וייעוץ עסקי איתה מצוי משרדנו בקשרי שיתוף פעולה הדוקים. הפירמה נוסדה בישראל בשנת 1982 ומפעילה ארבעה סניפים בחיפה, אשקלון, ירושלים ואילת וזרוע פעילות בין לאומית הכוללת דסק ישראלי-אמריקאי-אנגלי. הפירמה היא חלק מהרשת הבינלאומית Crowe Horwath International שהינה אחת מתשע הרשתות הגדולות בעולם בתחום ראיית החשבון והייעוץ העסקי, עם נציגויות בכ- 140 מדינות ולמעלה מ-500 משרדים המעסיקים למעלה מ-40,000 עובדים.

Crowe Horwath (Israel) Ovadia Pick Kriheli & Co., (www.crowehorwath.co.il) is an accounting and business advisory firm with which our office is in tight cooperation. The firm was established in 1982 and operates four branches in Haifa, Ashkelon, Jerusalem and Eilat and a international department including an Israeli-American-English desk. The firm is a member of Crowe Horwath International, one of the nine largest accounting and business advisory networks in the world with representation in over 140 jurisdictions and over 500 offices employing over 40,000 employees.

א. רק החלטת דירקטוריון ולא החלטת מנכ"ל יכולה למנוע מדירקטור לקבל מידע על החברה
[הפ (מרכז) 32770-04-15 טוביה לוסקין נ' סמואל לורנס בקר, 12.05.2015, בית המשפט המחוזי מרכז-
לוד, כב' השופט יעקב שפטר]

יום לאחר שהוגשה תביעה קיפוח מיעוט בחברה, דירקטוריון החברה קבע, כי כל מידע ביחס לפעילות החברה יועבר לדירקטורים – אחד מהם הוא התובע - רק לאחר אישורו של מנכ"ל החברה ובמידה שהמנכ"ל סבור שיש חשש לפגיעה בחברה או שדירקטור כלשהו פועל שלא בתום לב, הדירקטוריון מעניק לו בזה את הסמכות הקבועה בסעיף 265 (ב) לחוק החברות לפיו החברה רשאית למנוע מדירקטור לבדוק מסמך או נכס של החברה, אם סבר הדירקטוריון (בהתאם להחלטה הסמכות הזו ניתנת בזה למנכ"ל) שהדירקטור פועל בחוסר תום לב או שבדיקה כאמור עלולה לפגוע בטובת החברה. בית המשפט קבע, כי ההחלטה מנוגדת לדין באשר לא יעלה על הדעת שתינתן לגורם שהדירקטוריון אמור לפקח עליו ולבקר אותו, הסמכות למנוע מידע מהדירקטוריון, הנחוץ לדירקטורים בין היתר על מנת להפעיל את סמכויות הפיקוח שלו על המנכ"ל, ועל התנהלות החברה בכלל. לכן, בית המשפט קבע, כי במקרה של חשד של דירקטור הפועל בחוסר תום לב המנכ"ל יוכל רק להעביר בקשה לדירקטוריון כדי שימנע העברת מידע.

ב. חברה התובעת אחר תחויב בהפקדת ערובה להוצאותיו אלא אם תוכיח יכולת כלכלית
[ת"א 21316-06-14 וייסמן ואח' נ' גזית-גלוב ישראל (פיתוח) בע"מ ואח', 20.05.2015, בית משפט השלום בתל אביב - יפו, כב' השופטת אילה גזית]

אדם ושתי חברות בשליטתו הגישו תביעה נגד חברה ומי שהינו בעל השליטה בה ואף דירקטור. בית המשפט קבע, כי יש מקום לברר את התביעה גם נגד בעל השליטה והדירקטור, מכיוון שהתביעה מייחסת לו מעשים אישיים כמי שהתרשל באופן חמור נגד התובעים וגם היה בעל היכולת לשלוט על החברות הנתבעות ויכולת למנוע הפרות הנטענות. עם זאת, בית המשפט קיבל בקשה לחייב את התובעים בהפקדת ערובה להוצאות הנתבעים בהליך בשל העובדה ששניים מהתובעים הם חברות וזאת לאור ההלכה כי לגבי תובע שהוא חברה בע"מ, הכלל הוא חיוב בהפקדת ערובה, והפטור הינו החריג ועל מנת להנות מהפטור על חברה תובעת להציג שתוכל לשלם את ההוצאות אם תדחה תביעתה באמצעות דפי חשבון בנק, דוחות כספיים, מאזנים, נסח טאבו, או כל מסמך אחר, ממנו ניתן ללמוד על יכולת כלכלית.

4. עדכוני משפט מסחרי, זכויות יוצרים ועבודה

א. זכות צד להסכם לבטל שרירותית את ההסכם דורשת הפעלת הזכות בתום לב
[תא (ת"א) 4104/10 תא (ת"א) 996-12-13 מ.ב.נ. הר הצופים בע"מ נ' האוניברסיטה העברית בירושלים, 10.05.2015, בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו, כב' סגן הנשיאה יצחק ענבר]

חברה זכתה במכרז אך מזמין המכרז התעכב בחתימה על ההסכם לאחר המכרז ולאחר שהתגלעו חילוקי דעות הודיע על ביטול הזכיה והתקשר בחוזה עם מציע אחר. החברה טענה כי קיים הסכם מחייב בעקבות הזכיה במכרז ותבעה פיצוי בגובה אבדן הרווח הצפוי לו היה החוזה מקיים. בית המשפט קבע, כי אכן קיים הסכם מחייב והסכם זה הופר. צד שנפגע מהפרה זכאי לא רק לפיצויים שליליים המבוססים על אינטרס ההסתמכות אלא גם לפיצויי קיום שהם אובדן הרווחים שהיו צפויים מהחוזה. בית המשפט קבע עוד, כי למזמין היתה בחוזה הזכות להשתחרר מהחוזה ללא סיבה בהתראה מראש של 4 חודשים וסעיף זה אכיף אך עדיין נדרש כי ביטול החוזה ייעשה בתום לב. לאור האמור בית המשפט קבע פיצויי קיום בגובה 6 חודשי רווח צפוי בלבד.

ב. בנק מחויב בגילוי מוגבר של כל הפרטים הרלוונטיים בטרם החתמת לקוח על כתב ערבות
[תאק (עפ') 1657-10-07 בנק מזרחי טפחות נ' עזבון המנוח שמואל סעדון ז"ל, בית משפט השלום בעפולה, 02.05.2015, כב' השופטת שאדן נאשף-אבו אחמד]

בנק דרש להכיר בתוקפה של ערבות שנחתמה בגין הלוואה שניתנה לחייב אשר לא עמד בחובו. הערבים טענו כי אין להכיר בערבותם מכיוון שהבנק הפר את חובת הגילוי כלפיהם כשהסתיר מהערבים את מצבו הפיננסי האמיתי של החייב באשר מדובר בהלוואה שכבר ניתנה בעבר והחייב כשל מלהשיבה לבנק. בית המשפט קיבל את עמדת הערבים וקבע כי הבנק חב חובת אמון כלפי לקוחו וכפוף לחובת גילוי מוגברת ומתמסכת לכל פרט מהותי ובעל חשיבות לשירות שניתן ולסיכונים הכרוכים בו. כל אלה, במטרה למנוע מצב שבו לקוחות יוחתמו על מסמכים ארוכים ומסובכים כאשר אין להם הכלים להתמודד עמם ולהבין אותם כהלכה. במקרה דנן נקבע, שהבנק כשל בחובתו למסור לערבים מידע מלא אודות מצב החשבון של החייב או את העובדה המהותית לפיה החייב אינו עומד בתשלומי הלוואה וכן לא עדכן את הערבים כשחל שינוי מהותי בפרטים אלה. לכן הערבות אינה בתוקף והערבים משוחררים ממלוא ערבותם.

ג. צדדים להסכם אינם יכולים להתנות על הכלל השולל כפל פיצוי בגין אותה העוולה
[תא (ת"א) 9555-08-12 מנסור חנסב נ' י.ד. לוי אלברט (2000) חברה לבנין (1997) בע"מ, 10.05.2015, בית המשפט המחוזי בתל אביב – יפו, כב' השופט יונה אטדגי]

תביעה הוגשה לבית המשפט על מנת שזה יקבע האם התובע זכאי הן לפיצוי מוסכם והן לפיצוי בגין נזקיו וזאת מתוקף הסכם שחתמו הצדדים אשר אינו קובע דבר בנוגע לכלל לפיו אין כפל פיצוי בגין אותה העוולה. בית המשפט קבע כי לתובע זכות הברירה בין הפיצוי המוסכם ובין פיצוי בעד הנזק שנגרם, ניתן לתבוע את שניהם רק כאשר מדובר בפיצוי בגין ראשי נזק שונים. העקרון האוסר על כפל פיצוי הוא עיקרון שאין לצדדים הכוח לסטות ממנו, גם אם יכתבו זאת במפורש בהסכם ביניהם. כך, למשל, התובעים אינם יכולים לקבל מהנתבעים גם פיצויים מוסכמים וגם דמי שכירות ראויים. עם זאת, ניתן לבחור את האלטרנטיבה שתעניק להם את הפיצוי הגבוה יותר. מכאן שאין בכך שהתובעים כבר קיבלו את הפיצויים המוסכמים, כדי לשלול מהם את זכותם לקבלת ההפרש שבינם לבין הפיצוי המגיע להם בגין נזקיהם וזאת תוך הפחתת הפיצויים המוסכמים שהתקבלו.

5. עדכוני מקרקעין

בעל מקרקעין שלא דורש תשלום בגין דמי שימוש בזמן אמת ייחשב כמי שויתר מכללא על זכותו
[תאמ (ת"א) 58766-06-14 שרה רונן נ' אתי נח, 02.04.2015, בית משפט השלום בתל אביב, כב' השופט עדי הדר]

בעלת זכויות בדירה הגישה תביעה נגד בני משפחתה לקבלת דמי שימוש ראויים בגין התקופה בה התגוררו בדירה. בני המשפחה טענו כי אין לחייבם בגין דמי שימוש מאחר ובעלת הזכויות לא פנתה אליהם מעולם לשם קבלת דמי שכירות.

בית המשפט קבע כי כאשר בעל מקרקעין ידע על הימצאות המחזיק במקרקעין, אך ישב בחיבוק ידיים ונמנע במשך תקופה ארוכה מהעלאת דרישה לתשלום שכר דירה או דמי שימוש ראויים, יש לראות את המחזיק בכל אותה תקופה כבר רשות שמסתמך על כך שבעל המקרקעין וויתר מכללא על תשלום שכר דירה או דמי שימוש ראויים. ציפייה והסתמכות זו מתקיימת ביתר שאת בייחוד, כאשר בין הצדדים קיימים יחסים משפחתיים. במקרה דנן, נקבע כי בהעדר ביסוס ראייתי המעיד כי נמסרה למחזיקים דרישה לתשלום דמי שכירות או דמי שימוש ראויים החל מיום תחילת תפיסת החזקה בדירה, הפתרון הראוי הוא לחייב את המחזיקים בתשלום שכר שימוש ראוי החל מהמועד הראשון בו הודו המחזיקים כי הובאה לידיעתם דרישה לתשלום דמי שימוש ראויים.

כל שחקן בתחום המכרזים בישראל נדרש להכיר את הרגולציה הייחודית בתחום, הדורשת אימוץ דקדקני של כללי משחק באשר אי הקפדה על הכללים עשויה לגרום לפסילת ההצעה במכרז.

תנאי הסף - עמידה בתנאי הסף הינה 'כרטיס הכניסה' להשתתפות במכרז. אי עמידה בתנאי הסף הנדרשים תגרום לפסילה אוטומטית של ההצעה. למזמין המכרז שיקול דעת רחב בעת ניסוח תנאי הסף כגון: דרישת ניסיון, ותק, תעודות הסמכה וכיוצ"ב. חשוב לבחון עוד טרם הגשת הצעה במכרז, האם ניתן לעמוד בדרישות הסף באמצעות בעלי מניות של החברה או באמצעות מציע נוסף או האם קיימים תנאי סף אשר נראים בלתי סבירים ביחס לאופי המכרז. תנאי חייבים לעמוד בעקרונות היסוד של דיני המכרזים כגון: חובת השוויון בין המציעים השונים, קיום תחרות הוגנת בין המשתתפים ועוד. עם זאת, תקיפה משפטית של חוסר סבירות של תנאי סף חייבת להתבצע בטרם הגשת הצעה למכרז מכיוון שהשתתפותכם במכרז נחשבת כהסכמה לתנאים אלה.

ערבות המכרז – במכרז מקובל לדרוש מהמציעים הפקדת ערבות בנקאית כחלק מהצעתם במכרז. חשוב להקדיש תשומת לב מיוחדת לערבות המכרז, שכן פגם בה הוא מהותי ועלול להביא לפסילת ההצעה. יש לוודא היטב כי הנוסח הנדרש במכרז תואם "מילה במילה" לנוסח הערבות שהבנק הפיק וחשוב לבדוק האם תנאי המכרז דורשים קיום הוראות נוספות ביחס להגשת הערבות הבנקאית, למשל: חתימת פקיד הבנק לצד חותמת הבנק. היו מקרים בהם בית המשפט פסל הצעות על סמך פגמים אלה על אף שהערבות הייתה כשרה למימוש מבחינת הבנק. הערבות מוחזרת למציעים שלא זכו במכרז אך ככל שקיימת אפשרות של תקיפת אי ההצלחה במכרז חשוב להימנע מקבלת הערבות באשר קבלת הערבות בחזרה עשויה להתפרש כהסכמה לתוצאת המכרז וויתור על האפשרות לתקוף את החלטת ועדת המכרזים.

הגשת ההצעה – יש לוודא שההצעה המוגשת ברורה ותואמת את הנחיות המכרז. יש להימנע ככל הניתן מהתניות או תוספות להצעת המחיר אשר לא נתבקשו במפורש על ידי מזמין המכרז. יש לוודא היטב כי נשקלו מראש את כל העלויות הנובעות מההתקשרות וכי הצעת המחיר מולאה ביחס לכל הרכיבים הנדרשים. אי מילוי רכיב אחד, אשר נדרש לתמחרו, עלול להיחשב כהצעה חסרה ולהביא לפסילת ההצעה. ככל שקיימים רכיבים אשר נדרש לתמחרם, אולם הם כבר נכללים במסגרת תמחרו של רכיב אחר, מוצע לבקש הנחיות במסגרת ההליך של שאלות הבהרה בטרם הגשת המכרז. חשוב להימנע מ"הגדלת ראש" והגשת הצעה מורחבת, אשר יכולה במקרים מסוימים להביא לפסילת ההצעה אפילו אם היא מיטיבה עם המזמין. נציין גם, כי "העמסת מחירים" על רכיב אחד, ומתן הנחה בלתי סבירה לרכיב אחר, עלולה במקרים מסוימים להיחשב כהגשת הצעה תכסיסנית, אשר עשויה אף היא להביא לפסילת ההצעה. במקרים מסוימים גם מומלץ להגיע למעמד בו נפתחות ההצעות על מנת לוודא כי ניהול ההליך מתנהל כשורה.

כדי להקטין עלויות ולצורך הפחתת הסיכון לפסילת ההצעה על הסף חשוב להיעזר בעורך דין המתמחה לא רק בתחום המכרזים אלא גם בתחום החוזים וגם בתחומים בהם עוסק המכרז ואשר ילווה את המציע כבר משלב הכנת ההצעה ולא ייכנס לתמונה רק ככל שהליך המכרז מסתבך ומגיע להליכים בבית משפט.

¹ עו"ד יאיר אלוני הינו עורך דין בכיר במשרד אפיק ושות' (www.afiklaw.com) ועיקר התמקדותו בתחום המסחרי והליטיגציה המסחרית, המכרזים והמשפט המינהלי. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.

Participation in Tenders in Israel / Yair Aloni²

Any player in the field of tenders in Israel need recognize the unique regulatory field requiring the meticulousness following of certain play rules, as any deviation from which may cause the disqualification of a tender offer.

Tender Threshold Preconditions - meeting the tender threshold conditions is the "entry ticket" to participate in the tender. Failure to comply with such prerequisites will result in the tender offer being automatic disqualified. The tender commissioner a broad discretion when formulating the threshold preconditions such as the requirement of prior experience, seniority, required certificates etc. It is important before submitting an offer in a tender to check whether one can meet the requirements using the company's shareholders or by a second tender bidder or whether there are threshold which appear unreasonable in relation to the nature of the tender. Tender threshold preconditions must meet the fundamental tender law principles such as the equality between the various bidders, the existence of a fair competition among the participants and other requirements. Nevertheless, legal attack on such conditions unreasonableness must be made prior to submitting the bid because the participation in the tender is deemed agreement to such terms.

Tender Guarantee – It is common to require tender require bidders to deposit a bank guarantee as part of the tender bid. It is vital to pay special attention to the requirements of the tender guarantee, because any flaw in the guarantee may lead to disqualification of the bid. One need ensure that the guarantee is precisely identical to the required tender guarantee language and that all other bank guarantee tender requirements are met. For example, tender offers were in the past disqualified because the tender required a signature of the bank clerk near the bank stamp despite the fact that the bank internal procedures did not require this. The guarantee is returned to the bidders who did not win but if a bidder wishes to consider attacking the decision of the tender committee it is important to avoid accepting the bank guarantee as such acceptance may be interpreted as a waiver of the possibility of attacking the decision of the tender committee.

Submission of the Bid – One need ensure that the submitted bid is clear fully complies with the requirements of the tender. One need avoid, as much as possible, any stipulations or additions to the quotation that have not been specifically requested in the tender. One should ensure that all the costs involved in later complying with the contract that is part of the tender have been considered and that the bid meets all required components. Failure to comply with any of the required elements may be considered as a missing (and thus disqualified) offer. If there are any components that require stipulation and are already included in the pricing of another component, it is highly recommended to seek guidance using the clarification questions process, prior to submission of the bid. It is important to avoid any use of discretion or filing of an expanded bid, which can in some cases lead to disqualification of the bid even if it is beneficial to the tender publisher. We also note that shifting costs from one component to the other and providing an unreasonable discount on the component from which the costs were shifted may in some cases be considered a manipulative bid, which may also lead to disqualification of the bid. In some cases one may wish to attend the bids opening to ensure that the proceeding is duly conducted.

To lower costs and reducing the risk of disqualification of the bid it is important to utilize an attorney who expertize not only in tenders but also in contracts and in the areas in which the tender deals and have such attorney accompany the bidder commencing the stage of preparation of the bid and not only from the stage in which things have become complicated and Court proceedings are involved.

² Yair Aloni is a senior associate in the law firm of Afik & Co., Attorneys and Notaries (www.afiklaw.com) and his practice centers on commercial law and litigation, IP, tenders and public law. Nothing herein should be treated as a legal advice and all issues must be reviewed on a case-by-case basis.



05 מאי 2015

חוזר מיסים 1092-15

לקוחות וידידים יקרים,

מבזק מס – ע"מ 1065-09 בייגל עלי נ' פקיד שומה פתח תקווה

בהמשך למבזק אשר פרסמנו מיום 12 בנובמבר 2014, בנוגע להחלטת בית משפט בע"מ 28320-05-12 **קרן תל אביב לפיתוח נ' מדינת ישראל**, ביום 13.04.2015 ניתן פס"ד נוסף ע"מ 1065-09, **עלי בייגל נ' פקיד שומה פתח תקווה**, שם קבע בימ"ש שדמי הניהול ששולמו ל"לירז שיווק" חברה בבעלות המנהל, לא יתווספו להכנסתו החייבת של המערער.

פס"ד קרן תל אביב לפיתוח עסק בשאלת סיווג התשלום ששולם למר אברהם בן שושן-מנכ"ל קרן תל אביב לפיתוח, (להלן: "הקרן") באמצעות חברה שבבעלותו המלאה, (להלן: "חברת בן שושן") - כתשלום בגין שכר או בעד שירותי ניהול. בית המשפט קבע כי בבחינת המהות הכלכלית האמיתית של העסקה, הקרן לא הצביעה על כל טעם עסקי, מעבר להתחמקות מתשלום המס, המצדיקה את התקשרותה עם חברת בן שושן ולא עם מר בן שושן באופן אישי. יחד עם זאת, ציין בית המשפט כי: "אין באמור בכדי לקבוע כי לא ניתן, באופן עקרוני, לתת שירותי ניהול באמצעות חברה".

פסק דין בעניין בייגל עלי עסק בשאלה האם יש לראות בדמי הניהול ששולמו לחברה שבבעלות הנישום- מר עלי, כהכנסת עבודה. ובית המשפט, בעניין זה, פסק באופן שונה מההחלטה שניתנה בעניין בן שושן כאמור, וקבע כי המבחן העיקרי לקביעת יחסי עובד מעביד הינו המבחן המעורב, אשר מבוסס על איזון בין סממנים שונים הנוגעים ליחסי עבודה, והיות ומבחן זה לא התקיים, לא ניתן לקבוע כי התקיימו יחסי עובד מעביד.

גם את טענות "הכנסה מעסק" ו"מלאכותיות העסקה" דחה ביהמ"ש, וקיבל את הערעור.

עו"ד אורה וקנין ממחלקת המסים במשרדנו, תשמח לעמוד לרשותכם בכל שאלה או הבהרה.

**חוזר זה נועד למסירת מידע בלבד. בכל מקום בו קיימת סתירה בין הכתוב בחוזר זה להוראות החוק, הוראות החוק תגברנה.
אין לראות בתוכן הכלול בו כתחליף לייעוץ, חוות דעת או סקירת הדין הקיים.
לקבלת מידע נוסף ניתן לפנות למחלקת המס במשרדנו.**

Crowe Horwath (Israel) הנו חבר ברשת הבינלאומית Crowe Horwath International. כל חבר ברשת הוא נפרד ובעל ישות משפטית עצמאית. Crowe Horwath International וכל אחד מחברי הרשת אינם נושאים באחריות בגין כל פעולה או מחדל של Crowe Horwath (Israel). Crowe Horwath (Israel) על כל סניפיו אינם נושאים באחריות בגין פעולה או מחדל של כל אחד מחברי רשת Crowe Horwath International. Crowe Horwath International אינו מעניק שירותים מקצועיים ואינו שותף ב Crowe Horwath (Israel). ל Crowe Horwath International או לכל חבר אחר ברשת אין כל זכות שליטה על חבר אחר ברשת. Crowe Horwath (Israel) אינו משמש כסוכן של Crowe Horwath International ואין לו יכולת לחייב את Crowe Horwath International או לפעול בשמו.

Crowe Horwath (Israel) is a member of Crowe Horwath International a Swiss verein. Each member firm of Crowe Horwath International is a separate and independent legal entity. Crowe Horwath International and its other members are not responsible or liable for any acts or omission of Crowe Horwath (Israel). Crowe Horwath (Israel) and its affiliates are not responsible for or liable for any acts or omissions of any other member of Crowe Horwath International. Crowe Horwath International does not render any professional services and does not have an ownership or partnership interest in Crowe Horwath (Israel). Either Crowe Horwath International or any other member firm has a right to exercise management control over any other member firm. Crowe Horwath (Israel) is not Crowe Horwath International's agent and does not have authority to bind Crowe Horwath International or act on Crowe Horwath International's behalf.

Copyright © Crowe Horwath (Israel)