



אפיק ושות' אפיק



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

גיליון 11, 26 דצמבר, 2008

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

1. מאמר בנושא תקיפת שומות מס

מצ"ב מאמר בנושא תקיפת שומות מס, מאמר אשר פורסם אמנם לקראת סוף שנת 2007, אך עדיין רלוונטי ונראה לנו חשוב להפצה מחדש לקראת סוף שנת המס. המאמר פורסם, כאמור, בדצמבר 2007 בעיתון "מרכזים" ובאתר האינטרנט של יפעת מכרזים, בו ניתן לראות גם מאמרים אחרים של משרדנו:

<http://www.iprojects.co.il/Tenders/new/expert.asp?Expertid=12>

את המאמר כתב עו"ד אייל רעני, המחזיק תואר במשפטים בהצטיינות יתרה, מתמחה בדיני המסים, ועוסק במתן חוות דעת, ייעוץ משפטי ותכנוני מס ליחידים ועסקים, הן בחיי המסחר השוטפים והן בקשר עם עסקאות ופעולות ספציפיות, בישראל ומחוצה לה. כמו כן, עוסק בתחומי המשפט המסחרי והעסקי ומתמחה במתן שירותי ליטיגציה, הן בתחום המסים והן בתחום המסחרי-עסקי. טרם להסמכתו כעו"ד, עסק עו"ד רעני בתחום הייעוץ במסגרת המכון למיסים ולייעוץ כלכלי.

2. מאמר בנושא אחריות נושא משרה לחובותיה של החברה

מצ"ב בשנית גם מאמר בנושא אחריות נושא משרה לחובותיה של החברה. גם מאמר זה התפרסם לפני תקופה לא קצרה אולם הינו רלוונטי ביותר, בייחוד לאור המצב הכלכלי אליו נקלעו חברות רבות. את המאמר כתב עו"ד דורון אפיק, שותף בכיר במשרדנו, חבר בלשכות עורכי הדין של ישראל וניו-יורק ומתמחה בליווי חברות, עסקאות בינלאומיות ופיננסיות, לרבות עסקאות מיזוג ורכישה, ומימון.

3. החלטות שיפוטיות מהתקופה האחרונה

א. ניירות ערך – שימוש במידע פנים - עפ 70226/08 מדינת ישראל נ' יוסף (בן משה) גרינפלד, איתן (בן מקסימיליאן) רכטר מיום 21.12.2008

השבוע ניתן פסק דין בערעור המדינה על זיכוי המשיבים מעבירות של שימוש במידע פנים בפרשת קרדן כאשר רכשו מניות של החברה. בית המשפט הותיר הזיכוי על כנו לגבי חלק מהעבירות והחזיר הדיון לבית משפט השלום בנוגע לחלק אחר.

מידע פנים הינו "מידע על התפתחות בחברה, על שינוי במצבה, על התפתחות או שינוי צפויים, או מידע אחר על החברה, אשר אינו ידוע לציבור ואשר אילו נודע לציבור היה בו כדי לגרום שינוי משמעותי במחיר נייר הערך של החברה" (סעיף 52 לחוק ניירות ערך) והחוק קובע כעבירה פלילית מצב בו איש פנים בחברה העושה שימוש במידע פנים.

הגדרת החוק הרחבה מחייבת זהירות כאשר איש פנים מבצע פעולות במניות החברה ורצוי להיוועץ עם עורך דין המתמחה בתחום במקרים כאמור. נציין, כי משרדנו עוסק גם בתחום ניירות הערך וכי עו"ד שלומי תורג'מן, שותף בכיר במשרדנו, אף מלמד קורס אקדמי בנושא זה.

ב. מכרזים – מכרז גמיש - עת"מ (מחוזי ירושלים) 8921/08 דיימקס מערכות (1998) בע"מ נ' חברת דואר ישראל בע"מ) מיום 23.12.2008

בית המשפט המחוזי בירושלים (כב' הנשיאה מוסיא ארד) דחה עתירה כנגד בחירת זוכה במכרז של חברת הדואר. בין היתר נדחתה טענה על כך שהמוצר אשר נבחר בסופו של דבר אינו זהה למוצר אשר תואר במכרז. בית המשפט אישר את התנהלות ועדת המכרזים באשר המכרז קבע לנהל מו"מ עם המציעים במכרז גם לגבי מרכיביה הטכניים של ההצעה וגם לגבי מרכיבי העלות ולאפשר למציעים שעימם נוהל המו"מ להגיש הצעה משופרת וסופית. בית המשפט ציטט מדבריו של המלומד דקל כי "מכרז גמיש הוא מעשה פשרה בין הליך המכרז להליך המשא ומתן, השואף ליהנות משני העולמות: מצד אחד לאפשר הליך תחרותי, התוחם את שיקול הדעת של נציגי הרשות כמתווה כללי משחק קבועים מראש, ומצד שני לאפשר לנציגי הרשות די גמישות ושיקול הדעת לעריכת התקשרות אופטימלית עבור הרשות".

המחלקה המנהלית של משרדנו, המנוהלת על ידי עו"ד רנה לפידות, בעלת 17 שנות ניסיון בתחום (ואשר שימשה עד לפני כשנה כמנכ"ל המועצה האזורית חבל מודיעין וישבה בעשרות ועדות מכרזים), מתמחה בין היתר בתחום המכרזים ובתחום המוניציפאלי (בין באשר מדובר בייעוץ לרשויות ובין בייעוץ כנגד רשויות).

בברכת חג אורים שמח וסוף שבוע נעים.

רשימת התפוצה של משרד אפיק ושות' מופצת אחת לשבועיים לקהל של קרוב ל-1,500 איש וכוללת פרסומים מקצועיים לקהל הרחב בנושאים משפטיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. על מנת להצטרף לרשימת התפוצה יש לשלוח מייל לכתובת newsletter@afiklaw.com ובכותרת לכתוב "אנא צרפו אותי לרשימת התפוצה". ניתן להעביר מייל זה לכל אדם ובלבד שלא נעשה בו כל שינוי. אין האמור במייל זה מהווה ייעוץ משפטי ובכל נושא מומלץ לפנות למשרדנו על מנת שהעובדות תיבחנה היטב בטרם תתקבל החלטה כלשהי.

גם עסק קטן יכול לזכות במימון פתו גדול

אחריות נושא משרה לחובותיה של החברה

באופן עקרוני חברה היא אישיות משפטית נפרדת. הוזה אומר כי כאשר אדם מתקשר עם חברה בהסכם, ההסכם מחייב את החברה ולא את בעלי מניותיה או את נושאי המשרה בה. במילים אחרות, "מסך ההתאגדות" של החברה מגן על בעלי מניותיה ועל נושאי המשרה בה מפני אחריות אישית כלפי נושים של החברה. עם זאת, כלל זה אינו כלל אבסולוטי ויש מקרים בהם ניתן לחייב באופן אישי את נושאי המשרה בחברה בגין התחייבויות החברה.

אנשים רבים מכירים את המושג "הרמת מסך" שמשמעותו הרמה וירטואלית של מסך ההתאגדות של החברה ושיוך חובותיה לבעלי המניות או לבעלי תפקידים. סעיף 6 לחוק החברות, התשנ"ט - 1999, עיגן בחקיקה את פסיקת בתי המשפט שקדמה להקיקת החוק וקבע כי בית המשפט רשאי להרים את מסך ההתאגדות במספר מקרים הקבועים בחוק ובאופן כללי אם בנסיבות העניין צודק ונכון לעשות כן. בין המקרים הקבועים בחוק נכלל שימוש במסך ההתאגדות כדי לסכל כוונתו של כל דין או כדי להונות או לקפח אדם וכאשר ניהול החברה היה באופן שפוגע בתכלית החברה ותוך נסילת סיכון בלתי-סביר באשר ליכולתה לפרוע את חובותיה.

חשוב לציין כי הרמת מסך התאגיד היא דרך לחייב מנהל בפעולות החברה אך מנהל ולמעשה כל מי שפועל בשם חברה עשוי להיות אחראי אישית גם באופן ישיר בשל פעולותיו. בעוד שפעולותיהם של גורמים שונים בחברה עשויות לחייב גם את החברה, אין העובדה שהם פועלים בשל חברה פוסרת אותם מאחריות אישית כאשר הם מבצעים פעולה בלתי חוקית, בחוסר תום לב או תוך ביצוע עוולה בדיקין כדוגמת תרמית. יצוין, כי בנוסף לאחריות האישית כלפי צדדים שלישיים, קובעת פקודת החברות כי במקרה של פירוק חברה קיימת אחריות אישית אזרחית ופלילית לנושאי משרה ככל שמתברר כי עסקיה החברה התנהלו תוך כוונה לרמות את נושיה או את נושיו של אדם אחר או לכל מטרת מרמה. בפן האזרחי, למשל, יכול במקרה כזה בית המשפט לקבוע שכל נושא משרה של החברה (באותו שלב או בעבר), אשר היה בודענין שותף בניהול העסק, ישא באחריות אישית ללא הגבלה לחובותיה של החברה. הפקודה מרחיבה במקרה זה את האחריות לא רק לנושאי משרה אלא גם למי שנושאי משרה היו רגילים לפעול לפי הנחיותיו או הוראותיו.

יצוין כי בתי המשפט קבעו כי תהיה נטייה גבוהה יותר לחייב מנהל בחובות החברה כאשר נושא משרה אינו מנהל שכיר בלבד אלא גם בעל מניות וככל שמדובר בחברה קטנה יותר. כמו כן נקבע כי אינדיקציה לקיומה של כוונת תרמית במעשיו של נושא משרה תהיה העובדה שנושא המשרה מקבל טובת הנאה מעצם מעשה המרמה. כך למשל חייב בית המשפט נושא משרה אשר קיבל דמי תיווך על מכירת דירות והמשיך למכור דירות גם כשהחברה נקלעה לקשיים כספיים. דוגמא נוספת היא כאשר נושא משרה נכנס בשם החברה לעסקה אשר אפשרה פירעון חוב של החברה אשר נושא המשרה היה ערב לו.

לאור האמור, מומלץ לקבל יעוץ משפטי שוטף מעורך דין המתמחה בתחום לגבי פעולות של נושאי משרה מול צדדים שלישיים בייחוד כאשר לנושאי המשרה יש עניין אישי בפעולה או עניין אישי בחברה ומקל וחומר כאשר החברה נתונה בקשיים.

*מאת: עו"ד דורון אפיק

מה בגליון?

9 **בלעדי**

10 **כללית**

32 **תוצאות מכרזים**

34 **מהעולם**

* הכותב הינו שותף בכיר במשרד אב-גנים אפיק ויינשטיין, הינו חבר בלשכת עורכי הדין של ישראל וניו-יורק ומתמחה בליווי חברות, עסקאות בינלאומיות ופיננסיות ומימון.
* אין בסקירה כללית זו משום יעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.
* ניתן להפנות שאלות בתחום באמצעות פניה לטל' 03-5635061. השרות ניתן ללא תשלום ללקוחות יפעת מכרזים בלבד.

עורכת: אילת אלוני-כהן 03-5635069
מחלקת שירות לקוחות: סימה אסביה 03-5635073
מחלקת מכירות: 03-5635000

מען: דרך פתח תקוה 98-96 תל אביב 67138
פקס: 03-5635075



גם עסק קטן יכול לזכות במכרז כמו גדול

תקיפת שומות מס הכנסה

סקר שפורסם לאחרונה מראה כי בשנתיים האחרונות נרחב 81% מערעורי המיסים אשר הוגשו לבתי המשפט המחוזיים בשנתיים האחרונות והוטלו הוצאות כבדות על המערערים אשר ערעורם נדחה. כמי שמתמחה בתחום המיסוי אנסה להציע מספר מסלולים הלופיים לערעור לבית המשפט.

הדיווחים המוגשים על ידי ציבור הנישומים לרשות המיסים ממוינים על ידה - מי לשבט ומי לחסד. חלק הדיווחים מאושר על ידי הרשות כמות שהוא והחלק האחר עובר לבחינה מעמיקה ומדוקדקת יותר. על פי דין, רשאי פקיד השומה להתעלם במקרים מסוימים מדיווחי הנישום ולקבוע את חבות המס על פי מיטב שפיטתו. משהוצאה שומה לפי מיטב השפיטה מחויב הנישום בשומה זו. יחד עם זאת, הרי שגם טרם פרסום השומה וגם לאחריו, ניתן במקרים המתאימים להביא להפחתת סכום החיוב במס. מאמר זה עוסק בקצרה בשומות מס הכנסה, אולם עיקרו נכונים, כשינויים המתחייבים, גם לעניין שומות מיסוי מקרקעין.

אל מול קביעה זו של פקיד השומה, עומדת לנישום זכות טיעון. פרק הזמן עד שתהפוך השומה לסופית הוא פרק זמן קרטי בו ראוי להיות מלווה בעורך דין המתמחה בתחום. שכן, האופן בו תנוצל זכות הטיעון של הנישום עשוי להכריע את גורל התיק - האם יסתיים ההליך בשומה סבירה או שיידון לתשלום מס גבוה וייגרר להליכים משפטיים מורכבים ויקרים.

ככל שזכות הטיעון לא סייגה, לבד משתי האפשרויות הנזכרות של תשלום מס גבוה או ניהול הליך משפטי יקר, עומד לנישום אפשרות שלישית: הגשת השגה על השומה. גם כאן קיימת חשיבות עליונה לייעוץ משפטי ראוי שכן אופן ניהול הליך ההשגה עשוי להשפיע על תוצאות המס הסופיות. אם יכשל הליך ההשגה, תעמוד לנישום זכות הערעור לבית המשפט המחוזי אשר לאחריה, במידה ויידחה ערעורו, יוכל להגיש ערעור גם לבית המשפט העליון.

סקר אשר נערך על ידי משרד רואי החשבון זיו שיפר ושות' מצביע על דחיית 81% מערעורי המיסים אשר הוגשו לבתי המשפט המחוזיים בשנתיים האחרונות תוך חיוב בהוצאות. אין להסיק מכך כי יש לזנוח את אופציית הערעור אלא שקיימת חשיבות גבוהה להערכה מראש של סיכויי הערעור וכדאיותו מול חסכון המס הפוטנציאלי. הדברים נכונים גם לגבי כלל ההזדמנויות העומדות לנישום להפחתת חבות המס לאורך הליכי השומה: על מנת להשיג חסכון מס מירבי יש צורך בחישוב מושכל של מכלול הסיכויים והסיכונים בכל שלב משלבי התהליך בהתחשב בעוצמת הטענות המשפטיות, הכלכליות והחשבונאיות הקיימות, את עמדת פקיד השומה, המגמות השונות ברשות המס וההנחיות הפנימיות המפורסמות על ידה, הפסיקה העניפה של בתי המשפט, שיקולי של יעילות המשא ומתן ועוד. ניהול משפטי נכון של הליכי השומה, המתחשב בכל הגורמים הרלוונטיים עשוי להביא להפחתת החיוב במס.

לסיכום, שומה לפי מיטב השפיטה אינה דבר מוגמר ואינה סופית. יש לבדוק כל שומה ביחס לפעילות העסקית וביחס למכלול הטענות והעובדות הרלוונטיות כמו גם עמדת רשויות המס והנחיותיה ביחס לשומות כאמור. מומלץ לכן, בשאלות אלו, להתייעץ בהקדם האפשרי באנשי מקצוע העוסקים בתחום.

מאת: עו"ד אייל רעני

מה בגליון?

בלעדי 9

כללית 10

תוצאות מכרזים 34

מהעולם 35

* הכתב היו עורך דין במשרד אפיק תורג'מן ושות'מחה כמיסוי, לרבות מיסוי מקרקעין, ובלטיביציגה. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין להיוועץ בעורך דין המומחה בתחום דיו המסים בסוגם קבלת כל הידלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.

* אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המומחה בתחום החברות והכסויים בין בעלי מניות בסוגם קבלת כל הידלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.

* ניתן להפנות שאלות בתחום באמצעות פניה לסל' 03-5635069. השירות ניתן ללא תשלום ללקוחות יפעת מכרזים בלבד.

עורכת: אילת אלוני-כהן 03-5635069
מחלקת שירות לקוחות: סימה אסביה 03-5635073
מחלקת מכירות: 03-5635000

מען: דרך פתת תקוה 98-96 תל אביב 67138
פקס: 03-5635075