



אפיק ושות' אפיק



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

גיליון 14, 23 ינואר, 2009

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: חובות הדיווח של חברות ותזכורת לעניין תשלום אגרת רשם שנתית**  
עם סוף ינואר, מצ"ב פעם נוספת המאמר בדבר דוחות שנתיים של חברה פרטית. המאמר, כמו גם מאמרים אחרים של משרדנו מפורסם גם באתר האינטרנט של יפעת מכרזים:  
<http://www.iprojects.co.il/Tenders/new/expert.asp?Expertid=12>

כמו כן, להזכירכם כי כל חברה אמורה הייתה לקבל בסוף השנה דרישת תשלום אגרת רשם. תשומת לבכם לכך שסכום התשלום יעלה בסוף פברואר ועל כן כדאי להזדרז ולשלם האגרה גם אם לא קיבלתם שובר תשלום, לרבות באמצעות קישור האינטרנט מטה, בו ניתן לשלם האגרה באמצעות כרטיס אשראי.  
<http://147.237.72.24/WebOJSite/CompaniesList.aspx>  
ככל שלא קיבלתם שובר תשלום, כדאי לבדוק האם כתובת החברה מעודכנת נכון ברשם החברות (גם זאת ניתן לבדוק בקישור האמור) ולעדכן ככל שיידרש.  
נשמח לעמוד לרשותכם בכל שאלה או הבהרה.

## 2. החלטות שיפוטיות מהתקופה האחרונה

**א. שיעבודים – לא ניתן לבצע שיעבוד צף על יחיד אלא על חברה בלבד (דנא 3276/08 עו"ד מנחם עצמון נ' עזבון המנוח דוד ברלבב, 18.1.2009)**

בעתירה לדיון נוסף בהחלטת בית המשפט העליון (כב' המשנה לנשיאה א' ריבלין והשופטים: ס' ג'ובראן, א' אלון) מיום 27.3.2008 ברע"א 65/06, קבעה כב' הנשיאה בייניש כי אין מקום לדיון נוסף בנושא והיא מותירה על כנה את החלטתו הקודמת של בית המשפט. משמעות ההחלטה הינה כי יחיד (או עוסק מורשה, להבדיל מחברה) אינו יכול משפטית לשעבד את נכסיו בשעבוד צף. להבדיל משעבוד קבוע, אשר מונע כל פעולה בנכס המשועבד, שעבוד צף מרחף לו כענן מעל הנכסים המשועבדים (למשל מלאי, או כלל נכסי החברה) ומתגבש למעין שעבוד קבוע רק עם הפעלתו על ידי הנושה. משמעות הדבר היא יכולת תפקוד רחבה יותר שלבעל הנכס ותוצאת ההחלטה של בית המשפט העליון היא בעיקר פגיעה ביכולת קבלת מימון על ידי עסקים קטנים, אשר אינם מאוגדים כחברה.

עו"ד דורון אפיק ועו"ד שלומי תורג'מן, שניהם שותפים בכירים במשרדנו, מתמחים, בין היתר, בנושא המימון בכלל והמימון הבינלאומי בפרט, ומשרדנו מייצג בתחום זה הן גורמים פרטיים והן מוסדות פיננסיים.

**ב. בטלות חוזה של עירייה עליו אין ראש העיר חתום וחובת השבה במקרה כזה (ע"א 6705/04 בית הרכב בע"מ נ' עיריית ירושלים 22.1.2009)**

בית המשפט העליון (כב' השופטות מ. נאור, ע. ארבל וא. חיות) קבע כי הסכם בין המערערת לבין העירייה אכן חסר תוקף בהעדר חתימת ראש העירייה עליו כנדרש על פי חוק. עם זאת, קבע בית המשפט כי בנסיבות המקרה אין חובה למערערת להשיב לעירייה את כל הכספים אשר זכתה

בהם על פי ההנחה בשכירות אשר נקבעה בהסכם.

חשוב לשים לב כי בהתקשרות עם רשויות מקומיות ורשויות המדינה (ובדגש, אם כי לא זה המקרה בפסק הדין, על רשויות המצויות בניהול מיוחד) קיימות דרישות פרוצדוראליות נוקשות לתוקף של הסכמים עם הרשות. חשוב מאוד להיות מלווה ביועץ משפטי המתמחה בתחום זה בכל התקשרות עם רשות מסוג זה.

המחלקה המנהלית של משרדנו, המנוהלת על ידי עו"ד רנה לפידות, בעלת קרוב ל-20 שנות ניסיון בתחום (ואשר שימשה עד לפני כשנה כמנכ"ל המועצה האזורית חבל מודיעין), מתמחה בין היתר בתחום המכרזים ובתחום המוניציפאלי (בין באשר מדובר ביועץ לרשויות ובין ביועץ כנגד רשויות). באופן פרטני מייצג משרדנו מספר רשויות מקומיות המנוהלות על ידי ועדה ממונה – מקרה בו יש לשים דגש רב מתמיד על הפרוצדורות של ההתקשרות מול הרשות.

**ג. מיסים – סיווג משיכת רווחים מחברה כדיבידנד או שכר (עמ"ה (ת"א) 1283/03, ארנון הראל נ' פקיד שומה כפר סבא 30.12.2008)**

ניהול עסק באמצעות חברה נותן גמישות לעניין סיווג משיכת הרווחים. בפסק דין אשר התקבל לאחרונה, נדון עניינו של נישום אשר לאורך שנים "משך" הלוואות בסכומים ניכרים בנוסף לשכר מחברה בבעלותו ולא השיב. הנישום הגיע להסכם עם פקיד השומה כי ישיב את הלוואות ובתמורה לא יחויב במס בגין סכומי הלוואות, כאילו היו שכר עבודה. דאעקא, כי הנישום לא עמד בהסכם זה ולא השיב את הלוואות. לאחר מכן, החליט הנישום לפרק את החברה ולהמשיך לפעול דרך חברה חדשה שייסד. זאת, לאור גירושי מאשתו (אשר החזיקה באחוז אחד מהבעלות בחברה) ולאור שינוי באופי השירותים שסיפק באמצעות החברה. כתוצאה מפירוק החברה, הכריז הנישום כי את יתרת החובה הוא פורע בקיזוז מהרווחים הראויים לחלוקה להם הוא זכאי וכתוצאה מכך יחוב בגין רווחים אלו בשיעור 10% מס בלבד, כפי הוראת סעיף 94 לפקודה טרם תיקון 132 לפקודה. בית המשפט המחוזי (בניגוד לכמה פסיקות עבר) הכיר בנסיבות העניין בעצם הלגיטימיות של פירוק חברה והמשך מתן שירותים דרך חברה חדשה בקובעו שאין מדובר בעסקה מלאכותית, אולם בד בבד הכריז על השבת הלוואות לחברה על דרך קיזוז מהרווחים הראויים לחלוקה כעסקה שיש להתעלם ממנה מכוח סעיף 86 לפקודה ועל כן לחייב את יתרות הנישום במס, למעשה כאילו לא השיב את כספי הלוואה, אלא אלו נותרו בידו כהכנסה. לאור השיהוי בעיתוי תקיפת פקיד השומה את אי השבת הלוואות, קבע כב' השופט מגן אלטוביה, כי לא ניתן למסותן כשכר עבודה אלא כאילו היו דיבידנד. אמנם, לאור תיקון 132 לפקודה, אשר השווה את שיעור המס על רווחים ראויים לחלוקה לשיעור המס החל על דיבידנד, תכנון המס של הנישום אינו תקף עוד, אולם עדיין יש לו השלכה ליתרות רווחים ראויים לחלוקה שנצברו עובר לתיקון. כמו כן, פסק הדין מספק קווים מנחים למקרים בהם תוכר כלגיטימית פעולת פירוק חברה והמשך פעילות באמצעות חברה חדשה, פעולה המאפשרת נקיטת אסטרטגיות מס מגוונות במקרים מתאימים וכן מספת קווי תוואי לאופן הנכון בו יש לנהל חשבונות חו"ז בין חברה לבעל השליטה בה.

חשוב בענייני מיסוי להיות מלווים באופן קבוע בעורך דין המתמחה בתחום. עו"ד אייל רעני, עו"ד בכיר במשרדנו, המתמחה בדיני המסים, הינו בעל ניסיון רב בתחום ועבד שנתיים במכון למיסים.

**בברכת סוף שבוע נעים ורגוע.**

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](mailto: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 במפרז כמו גדול

### דוח שנתי של חברה פרטית וחובות דיווח אחרות של חברות פרטיות

חוק החברות תשנ"ט-1999 דורש מכל חברה פרטית (חברה שמנייתה אינן רשומות למסחר בבורסה, לא הוצעו לציבור ואינן מוחזקות בידי הציבור) להגיש לרשם החברות אחת לשנה דין וחשבון שנתי בתוך ארבעה עשר ימים לאחר האסיפה השנתית. כעקרון, חברה מחויבת לקיים אסיפה שנתית בכל שנה ולא יאוחר מתום חמישה עשר חודשים לאחר האסיפה השנתית האחרונה כדי לדון בדוחות הכספיים ובדיווח הדירקטוריון ובכל נושא אחר שיועלה לסדר היום. על אף האמור, חברה פרטית רשאית לקבוע בתקנונה הוראה, הקובעת כי החברה אינה חייבת לקיים אסיפה שנתית אלא אם הדבר נחוץ למינור רואה חשבון מבקר של החברה ואז החברה מחויבת לקיים אסיפה שנתית רק אם אחד מבעלי המניות או הדירקטורים דרש מהחברה לקיימה. במקרה בו נקבע בתקנון כי אין חובה לקיים אסיפה שנתית, החברה עדיין מחויבת לשלוח לבעלי המניות הרשומים במרשם בעלי המניות, פעם בשנה במועד שבו הייתה אמורה להתקיים אסיפה שנתית, דוחות כספיים (במקרה כזה חובת משלוח הדוחות השנתית לרשם החברות נדחית לארבעה עשר ימים לאחר משלוח הדוחות הכספיים לבעלי המניות).

לעניין הדוחות הכספיים אשר הדירקטוריון מחויב להביא לאישור האסיפה השנתית, בחברה פרטית הדוחות נדרשים להיות מבוקרים על ידי רואה החשבון של החברה והייבום לכלול מאזן ליום 31 בדצמבר (אלא אם התקנון קובע מועד אחר לסיום שנת כספים של החברה) ודוח רווח והפסד לתקופה של שנה שהסתיימה באותו יום, כמו גם דוחות כספיים נוספים, הנדרשים לפי כללי חשבונאות מקובלים. לדוחות הנמסרים לרשם החברות (היינו מפורסמים לציבור) כעקרון אין צורך לצרף את הדוחות הכספיים, אולם החוק קובע כי חברות שתקנון אינו עומד במספר תנאים מחויבות לצרף לדיווח השנתי את המאזן הכלול בדוחות הכספיים. מכיוון שחברה פרטית שואפת דרך כלל לשמור על פרטיותה ועל נתונה הכספיים ולא לדווחם לציבור (להבדיל מחברה ציבורית המחויבת בדיווחים אלה), קיימת חשיבות לניסוח נכון של התקנון על ידי עורך דין המתמחה בתחום.

חשוב לציין כי בנוסף לדוח השנתי מחויבת חברה לדווח גם במקרים אחרים כגון שינוי תקנון, שינוי מען משרד רשום, שינויים בהרכב הדירקטוריון, העברת מניות או הקצאת מניות ובמספר מקרים אחרים. התקנות קובעות מועדים בהם קיימת חובת דיווח זו ויש להקפיד על דיווח במועד.

הפרת חובות הדיווח לרשם החברות נחשבת להפרת חובה חקוקה כלפי מי שהסתמך על המרשמים ברשם החברות וכך יוצרת חשיפה לתביעות של צדדים שלישיים. בנוסף, רשם החברות רשאי להטיל על החברה קנסות על אי הדיווח המתחילים בסכומים של אלפי שקלים ובמקרים חריגים אף להורות על פירוק חברה. חשוב לציין כי קנסות שלא שולמו במועד יכול הרשם להטיל את הקנס באופן אישי כנגד דירקטורים בחברה. כך, חשוב שלא לללזל בחובות הדיווח הנדרשות על פי חוק ולהתייעץ עם עורך דין המתמחה בתחום בכל מקרה של ספק.

#### \*מאת: עו"ד דורון אפיק

\* הכותב הינו שותף בכיר במשרד אב-גנים אפיק ויינשטיין, הינו חבר בלשכת עורכי הדין של ישראל וינו-יורק ומתמחה בליווי חברות, עסקאות בינלאומיות ופיננסיות ומימון.

\* אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ 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 ללוחות יפעת מכרזים רלרד.

### מה בגליון?

בלעדי	9
כללית	10
תוצאות מכרזים	29
מהעולם	30

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