



אפיק ושות' אפיק מלפטי



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

גיליון 115: 12 דצמבר, 2012

הגיליון המקצועי הדו שבועי של אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון  
דניאל פריש 3 תל אביב, קומה 25, טלפון 03-609.0.609 פקס 03-609.1.609

## תוכן עניינים

1. **חט אופיק סאח לכל אנויי אפין אפיק אפסי: לקוחות אפיק ושות': וכל בית יספאל**
  2. **שינוי שם המשרד לאפיק ושות', עורכי דין ונוטריון**  
החל מתחילת דצמבר, 2012, שונה שם המשרד והוא כעת: אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון. המשרד ממשיך לספק את מלוא השירותים אשר סיפק ללקוחותיו בטרם שינוי המבנה.
  3. **מאמר בנושא: רישום שיעבודים**  
מאמר מאת עו"ד דרון אפיק, שותף במשרד אפיק ושות', העוסק בנושא חובת רישום שיעבודים ומשמעות אי רישום.
  4. **מידעוני המסים של BDO זיו האפט**  
קישור למגזין הרביעי לקיימות ואחריות תאגידית: קיימות ואתגרי העתיד של BDO זיו האפט.
  5. **עדכוני תאגידים, הגבלים עסקיים וניירות ערך:**  
**א. בית המשפט לא יורה על גילוי מסמכים שאינם רלוונטיים להערכת שווי על פי שיטת ה-DCF**  
העליון: בית המשפט לא יורה, במסגרת הליך גילוי מסמכים, על גילוי מסמכים שאינם רלוונטיים לשיטת הערכה ושווי שנבחרה על ידי החברה.
  6. **עדכוני משפט מסחרי, מקרקעין וזכויות יוצרים:**  
**א. בית המשפט יפרש את חוק הבוררות באופן שימנע מצדדים להסכם להתחמק מביצועו**  
מחוזי תל אביב: יש לפרש את הוראות חוק הבוררות בצורה תכליתית שתמנע מצדדים להסכם בוררות להתחמק מביצועו על ידי העברת זכויותיהם בהסכם לצדדים שלישיים.  
**ב. כשבוצעו מספר אירועי גניבת סודות מסחריים כמסכת אחת, כל אחד יזכה בפיצוי סטטוטורי נפרד**  
מחוזי תל אביב: ניתן לבסס אחריות חברה למעשי העובדים גם על אחריות החברה בשל פעילות אורגן וגם כאחריות שילוחית של מעביד למעשי עובד. כשבוצעים מספר אירועי גניבת סודות מסחריים במסכת אחת זכאי התובע לפיצוי סטטוטורי על כל אחת.  
**ג. התערבות שיפוטית בתוכן מכרז תהא רק במקרים קיצוניים של חריגה ממתחם הסבירות**  
מנהלי מרכז: תנאי סף הם "כרטיס הכניסה" למכרז ועל כן יטה בית המשפט שלא להתערב בהם באשר מדובר בעניין מובהק של שיקול דעת הגוף שכתב את התנאים הללו.
- רשימת התפוצה של משרד אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון, מופצת אחת לשבועיים לקהל של כ-2,500 איש וכוללת פרסומים מקצועיים תמציתיים לקהל הרחב בנושאים משפטיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. על מנת להיות מוסר מרשימת התפוצה או על מנת להצטרף אליה יש לשלוח מייל לכתובת [newsletter@afiklaw.com](mailto:newsletter@afiklaw.com) ובנותרת לכתוב "אנא הסירו אותי מרשימת התפוצה" או "אנא צרפו אותי לרשימת התפוצה". ניתן להעביר עדכון זה לכל אדם ובלבד שלא נעשה כל שינוי בטקסט. אין האמור בעדכון זה מהווה ייעוץ משפטי ובכל נושא מומלץ לפנות למשרדנו על מנת שהעובדות תיבחנה היטב בטרם תתקבל החלטה כלשהי.  
למאגר פרסומים קודמים: <http://www.afiklaw.com>



## 5. תאגידים, הגבלים עסקיים וניירות ערך

**א. בית המשפט לא יורה על גילוי מסמכים שאינם רלוונטיים להערכת שווי על פי שיטת ה- DCF**  
[רע"א 6762/12 אי די בי חברה לפתוח בע"מ נ' יעל כבירי שמיע, 03.12.12, בית המשפט העליון, כב' הנשיא אשר גרוניס]

המבקשת היא חברה שמניותיה היו רשומות למסחר בבורסה. לאחר השלמת הצעת רכש הפכה החברה לחברה פרטית. שאלת השווי ההוגן של מניות החברה עלתה לדין בפני בית המשפט. השיטה לפיה הוערך שווי החברה היא שיטת ה-DCF, המעריכה את שווי החברה לפי תזרים המזומנים המהוון של נכסיה הנוכחיים וע"פ תזרים המזומנים המהוון שהיו מייצרות הזדמנויות ההשקעה העתידיות שלה, הועדפה על פני שיטות הערכה "שמרניות" המבוססות על נתוני עבר. הבחירה בשיטת ה-DCF משקפת למעשה את ההנחה כי עסקאות של רכישה כפויה של מניות המיעוט בידי בעל שליטה בחברה ציבורית, מעוררות חשש מובנה לניגוד עניינים ולניצול כוחו של בעל השליטה על מנת להתעשר על חשבון בעלי מניות המיעוט. במסגרת הליך הגילוי בין בעלי הדין לא נמסרו לעיון מסמכים אשר נטען לגביהם כי אינם רלוונטיים לשיטת ה-DCF. נקבע כי יש לערוך בחינה ברורה ומדויקת בנוגע למידת הרלוונטיות של כלל המסמכים נשוא הצו לשיטת ה-DCF. ככל שהמסמכים שאינם רלוונטיים לשיטת ה-DCF אינם נמנים עם סוגי המסמכים שלבעלי המניות זכות לעיין בהם, אין מקום להורות למבקשת לגלותם בגדר ההליך.

## 6. עדכוני משפט מסחרי, מקרקעין וזכויות יוצרים

**א. בית המשפט יפרש את חוק הבוררות באופן שימנע מצדדים להסכם להתחמק מביצועו**  
[תא (ת"א) 36364-04-10 מסורת התורה בני ברק- עמותה רשומה נ' ישיבת פוניבז' - עמותה רשומה, 25.11.12, בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו, כב' השופט יהושע גייפמן]

יש לפרש את הוראות חוק הבוררות בצורה תכליתית שתמנע מצדדים להסכם בוררות להתחמק מביצועו על ידי העברת זכויותיהם בהסכם לצדדים שלישיים.

בית המשפט רשאי לדון ולהכריע בבקשה לעיכוב הליכים לפי חוק הבוררות במסגרת הדיון בבקשת רשות להתגונן. אין כל פסול בשילובה של בקשת עיכוב הליכים לפי חוק הבוררות במסגרת בקשת רשות להתגונן. בנסיבות העניין, יש להורות על עיכוב ההליכים בתובענה זו מכוח לחוק הבוררות.

**ב. כשבוצעו מספר אירועי גניבת סודות מסחריים כמסכת אחת, כל אחד יזכה בפיצוי סטטוטורי נפרד**  
[ת"א (ת"א) 2117/07 תא (ת"א) 2117-07 גאמידה מדאקויפ בע"מ נ' Fisher Scientific Company L.L.C, חברה זרה, 05.12.2012, בית המשפט המחוזי בתל אביב-יפו, כב' השופט ד"ר עמירם בנימיני]

התובעת תבעה חברה זרה בגין עוולה של גזל סוד מסחרי מכיוון שהחברה הזרה שיתפה פעולה עם עובד לשעבר של התובעת אשר הודה כי חדר ללא רשות למחשבי התובעת ונטל משם חומרים שונים. הנתבעת טענה כי אינה אחראית למעשיו של אותו עובד לשעבר של התובעת ולמעשיהם של עובדיה שפעלו מזול. בית המשפט קבע, כי עובדי הנתבעת היו בעלי עמדות בכירות וקבע כי הם אורגנים של החברה ומעשיהם מיוחסים לה ככל שפעלו עבור התאגיד ולא עבור עצמם. בנוסף, נקבע, ניתן לבסס את אחריות הנתבעת למעשי העובדים גם על אחריות שילוחית של מעביד למעשי עובד כאשר העובד מבצע הדברים תוך מילוי תפקידו ועל מנת לקדם את האינטרסים של החברה, גם אם המעשים בוצעו באופן "לא נאות" בית המשפט קבע עוד, בהיקש מחוק זכויות יוצרים, כי גם אם כמסכת אחת של אירועים בוצעו גניבות של סודות מסחריים שונים, כל גניבה מהווה אירוע נפרד המזכה בפיצוי סטטוטורי עצמאי. מכיוון שלא ידוע כמה סודות נגזלו, בית המשפט הניח שבכל פגישה בין עובדי הנתבעת לעובד לשעבר של התובעת הועבר סוד אחד לפחות, וזיכה בפיצוי סטטוטורי בגין כל פגישה כאמור.

**ג. התערבות שיפוטית בתוכן מכרז תהא רק במקרים קיצוניים של חריגה ממתחם הסבירות**  
[עת"מ (מרכז) 10443-10-12 ענבר בטיחות בדרכים בע"מ נ' מעצ-החברה הלאומית לדרכים בישראל בע"מ, 21.11.12, בית המשפט המחוזי מרכז בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים, כב' השופט אילן ש' שילה]

תנאי סף הם 'כרטיס הכניסה' למכרז, ובהיעדרם לא יוכל המציע לעבור את סף המכרז ולהיכנס בשעריו. על כן מקפידים בתי המשפט הקפדה יתרה על עמידה בתנאי הסף, אולם, בית המשפט לא יטה לפסול תנאי סף הקבוע במכרז, שכן מדובר בעניין מובהק של שיקול דעת, והתערבות שיפוטית בתוכן המכרז תהא אך ורק במקרים ברורים וקיצוניים במיוחד של חריגה ממתחם הסבירות. נקודת המוצא המסורתית לדין היא שהתפקיד השיפוטי מוגבל לביקורת על חוקיות פעולותיה של הרשות. בהתאם לכך, הליך הביקורת הוגדר כמצומצם לשאלה אם ההחלטה נקיייה מפגמים מוגדרים, כמו שיקולים זרים והפליה.

## רישום שעבודים/עו"ד דורון אפיק<sup>1</sup>

לקוח של משרדנו הלווה כספים לאחר ובתמורה קיבל שיעבוד על נכס של החייב. הצדדים לא רצו לדווח על השעבוד כדי שלא לפרסם את דבר העסקה ועל כן פנה אלינו הלקוח כדי לברר האם ניתן להימנע מרישום השעבוד.

תחילה מן הראוי לציין כי קיימים שני סוגי שעבודים: שיעבוד קבוע ושיעבוד צף. בעוד ששעבוד קבוע הוא שיעבוד ה"רובץ" על הנכס ומונע ביצוע פעולות בנכס, שיעבוד צף מרחף כענן מעל קבוצה של נכסים (למשל, כל נכסי החברה או כל הכספים שבחשבון בנק מסוים) ובאופן כללי אינו מונע ביצוע פעולות בנכס עד להתגבשותו, למשל כאשר החייב נכנס להליכי פירוק. עם זאת, ניתן בשעבוד צף לרשום הערה המונעת מתן שעבודים אחרים על אותם נכסים. חשוב מאוד להתייעץ עם עורך דין המומחה בנושא בטרם החתימה על הסכם שיעבוד כדי לוודא שכוונת הצדדים אכן מנוסחת היטב מכיוון שבתי המשפט כבר קבעו כי השם אותו נתנו הצדדים לשעבוד הוא רק אחד הגורמים המשפיעים על הקביעה באיזה סוג שעבוד מדובר.

דרך כלל יהיה השעבוד תקף כלפי נושים אחרים של החייב (וכלפי מפרק או נאמן בפשיטת רגל של החייב) רק אם הופקד בידי הנושה (גם כאן לא כל הפקדה תיחשב לנותנת תוקף למשכון וחשוב להתייעץ עם מומחה) או אם נרשם כדן. הרישום יהיה ברשם החברות (ככל שמדובר במשכון אשר ניתן על ידי חברה) או ברשם המשכונות ועליו להתבצע באופן הקבוע בתקנות המשכון (סדרי רישום ועיון), תשנ"ד-1994 (לגבי יחידים) או בפקודת החברות [נוסח חדש], תשמ"ג-1983 (לגבי חברות ואגודות שיתופיות). אי רישום המשכון במועד עלול לפגוע בתוקפו.

בכל הנוגע לחברה או אגודה שיתופית נדרש דרך כלל לרשום את השעבוד תוך 21 יום ובמקרה כזה מקבל השעבוד תוקף רטרואקטיבי למועד חתימת הסכם השעבוד (ברישום שיעבוד על יחיד, תוקף השעבוד הינו רק ממועד רישומו וכללים שונים חלים גם במקרה של שעבוד צף על נכסי חברה להבדיל משעבוד קבוע וכאן המקום להדגיש שוב חשיבות אופן ניסוח הסכם השעבוד).

בעוד שכלל 21 הימים מוכר לרבים, לא רבים מודעים לכך כי לאי רישום השעבוד במועד קיימות השלכות נוספות. פקודת החברות קובעת קנס הן על החברה ובמקרים מסוימים גם על נושאי המשרה בה במקרה של אי רישום שיעבוד במועד וסעיף 178 לפקודת החברות קובע כי כאשר קיימת חובה לרשום שעבוד וזה לא נרשם במועד, לא רק שהשעבוד יהיה בטל כלפי המפרק וכל נושה של החברה אלא שהסכום המובטח בהסכם השעבוד עומד לפירעון מייד. כאן חשוב מאוד לציין כי הסכמי האשראי הסטנדרטיים מול הבנקים קובעים לעתים כי מלוא האשראי יעמוד לפירעון מייד אם נושה אחר של החייב העמיד לפירעון מייד חוב כלשהו. כך, קיימת חשיבות רבה לליווי משפטי צמוד של עורך דין המתמחה בתחום באשר אי רישום משכון במועד עלול לגרום לנפילתה של חברה באשר דרישה של נושה אחד לפירעון מייד של החוב אליו בשל אי רישום המשכון עלולה לגרום לכך שהבנקים יידרשו אף הם פירעון מייד של האשראי אשר נתנו לחברה.

---

<sup>1</sup> עו"ד דורון אפיק הינו שותף בכיר במשרד אפיק ושות' ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)), מוסמך כעורך דין בישראל ובניו-יורק ומתמחה בליווי חברות, עסקאות בינלאומיות ופיננסיות, לרבות עסקאות מיזוג ורכישה, ומימון ואף מרצה בתחום במסגרת התואר האקדמי במשפטים. עו"ד אפיק בוגר הכשרה של האיחוד האירופי ביישוב סכסוכים בינלאומיים מחוץ לכותלי בית המשפט (גישור ובוררות).