

24



בית המאסות המהני בתל אביב - יפו

פר'ק 09-2940 אביון ואח'י' מי'אמינות מוקר ארצי מערכות בע"מ ואח'י'

בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	טובת נשואה
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	מקורות החברות (נושא חדש) התשנ"ג-1983
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	אמינות מוקד ארצי (1987) בע"מ
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	אמינות מוקד מערכות (1993) בע"מ
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	מורן העשרות אלקטרוניות (1991) בע"מ
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	ד"ר בבאי
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	המנהלים המיוחדים לחברות
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	שאל קוסלר, עו"ד
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	אח"ה, עו"ד
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	חברת השמירה טכנולוגיות מיגון (1971) בע"מ
בכ"ר	ד"ר זלמן גורן	כונס הנכסים הרשמי

החלטות

- 1
- 2 ודו"ד בקשתו של מר ז'ור בבאי, בעל השליטה לשעבר של חברת אמינות בע"מ, להסיר בזכות עיכובו
- 3 טענות שכו על כל נכסיה והעילותיה של החברה, ואת, נוכח העובדה (שאינה שמה במחלוקת
- 4 לבטל את כל פעילות החברה ושליטתה שלה, אוסרן במשך שנים
- 5 כדי להשיג את בעלותו הפרטית של מר בבאי. המפרקים וכונס הנכסים הרשמי, כמו גם הרוכשת
- 6 של נכסי החברה, מתנגדים לבקשה ועותרים לדחייתה.
- 7
- 8 עיקרי התנגדות הצדדים וזו החלטתי
- 9
- 10 חסונה המרכזית נשוא המחלוקת הנכסית, הינה טענה לעכבון לסובת בעל שליטה בחברה. זאת,
- 11 לאחר שחוא עצמו עיצב את עסקי החברה באורח שהציב את מוקד הבקרה של החברה, אשר שולט
- 12 בעיקר על חלק גדול מפעילותה, בתוך דירה המצויה בבעלותו הפרטית. עתה, טוען מר בבאי לעכבון
- 13 הו השפעתו על כל פעילות החברה, באורח מוקד, ובתוצאה ממנו, ברוב אם לא בכל פעילותה של החברה.
- 14 טענתו המרכזית של מר בבאי נשענת על פסיקת בית המשפט העליון בע"מ 5789/04 המשביר הישן ב'
- 15 להקטין, עם נדחנה לשטרות האישיות התכליתית הכוחנת. עכבון לפי מיתות המעבד והזיקה
- 16 המיוחדת בינו לבין הנכס
- 17 אלא מאי דמות, כי נשתכח מביא כוחו המלומדת של מר בבאי, כי הלכת המשביר הישן ניתנה
- 18 ועסקת, בנסיבות אחרות ובנסיבות אחרות במלכות מאלו הקיימים בעניינו. באותו ענין, דובר על
- 19 נסיבות מיוחדות של החברה אשר ביקשו לעצמם עדיפות מכח טענת עיכבון בנסיבות המקרה
- 20 הנתחן לעובת זאת, עסקתו בעל אמינות ובעל שליטה בחברה, אשר הוא עצמו ניהל את החברה
- 21 באורח אשר הלכה לעשה שיהי בין נכסיה לבין נכסים בבעלותו הפרטית, ומעלה טענת עכבון



בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

פר"ק 2940-09 אביון ואח' נ' אמינות מיקר ארצי מערכות בע"מ ואח'

1 באו"ח, אשר הלכה למעשה, יתפור אותו מנושה נדרח לנושה הקודם לכל נושה - אף החיצוניים -
2 של החברה.

3 כאן בדיוק טמון התבדל המחוזי בין המקרה שבפנינו לבין הנושים שעניינם נדון בפרשת המשבור
4 הישן, וזאת מפני של כמה וכמה סיבות. אכן בית המשפט העליון פסק בעניין המשביר הישן, כי אין
5 מקום לצמצם את זכות העכבון של נושה חיצוני של חברה בהתחשב בסוג הזיקה המחוזית בינו לבין
6 חובס, או העדרה אלא שנושה חיצוני לחוד, ובעל מניית לחוד.

7 התבדל בין נושה חיצוני לבעל מניות נעוץ ראשית כל בקרבה היתרה שלו לחובסי החברה וביכולתו
8 להשתלט עליהם; באגף זמן, מקום בו "חוב הדלות הפרעון" מונפת מעל ראשו ולעניין זה, ראה גם
9 הדרן במשי"ד (ת"א) 1133/98 בשי"א 113458/98 גבר י רינת, אשר מה שנאמר בו זכה ביתר תוקף,
10 לעניין בעל השליטה בחברה; יתר על כן, התבדל בין בעל שליטה (והטעמים שלא להכיר בזכות עכבון
11 לטובתו) לבין נושה חיצוני, טעמים הן בלסודות דיני חילוק הפרעון והן ביסוד ההצדקה להכרה
12 בזכות העכבון עצמה.

13
14 **ראשית**, אחת ההצדקות הבסיסיות לנצט קניונה ומעמדה של זכות עכבון, הונה הדרך בו החברה
15 (או החייב) עצמה החליטו, בעד הצני, להעביר את האחזקה המעשית והפומבית בנכס לידי נושה,
16 בכך, עשו צעד שהיוו נטילת סיכון מרצון, ויש לו משמעות רבת גם בתחום פומביות הקניין. מצב
17 דברים זה משתמם לחלוטין, כאשר בעל החברה מבצע "עסקה סיבובית" עם החברה בבעלותו, אשר
18 במסגרתה הוא מחזיק בכפל-בוזעים ונושב "משני צידי המתרס של החוה". בנסיבות אלו, אין
19 עסקינן כלל ותיקר בהוצאה פומבית של אחזקה נכס מן החברה לגרם חיצוני, אלא הסדר פנימי של
20 החברה ובעלי השליטה, אשר אף גידדה הפומביות שלו נתונה בספק, וזאת בקשון המעטה.

21
22 **שנית**, אחד השיקולים המרכזיים אשר עמדו, במובחק, מאחורי גישת בית המשפט העליון בעניין
23 המשביר הישן, הונה שיקול שעניינו דאגה לחיי המשחר השוטפים ולנותני שירותים ומסתמכים, כך
24 לשיטת בית המשפט העליון הנכבד, על תכולת הפומביות להבטיח את עצמם על-ידי עיכוב של
25 נכס.

26 אכן, טענה זו עשויה להתפשט כשגויה במחלוקת, אלא שאף היא ותהגיון העומד באחוריה אגם
27 מטיבים עם-מר בבאי, ולמעשה מאבחננום אבחן הלטב את עניינו מעניין הנושים אשר זכות העכבון
28 הנובעת שלתם נדונה בפרשת המשביר הישן, ואף בהלכה הבסיסית שקדמה לה, ע"א 790/85 רשות
29 שזרת המצופה י גרוש. עם-חיותו ומשמעותו של הסיכון הדיוגל בזכות עכבון החבה נובע כל-כול
30 לחיי המסחר ולפתרון שנוש לתקנות מסמכים ולמתקשרים אחריס מול החברה, דבר אשר ימוע
31 גבול השיכון שבאחיותגלום נובת חילוק פרעון של החברה לעליית מחירים-ממנה יסגלו כלל
32 המתקשרים.

33 אין צורך להכביר נזילים אודות העובדה, כי שיקול זה כלל אינו קיים בעסקה שבעל השליטה "חותם
34 עם עצמו" במסגרת שליטתו בחברה ונכסית, למצב דברום כזה, אין כל נגיעה ישירה לתקינות חיי
35 המסחר, אלא נהפוך הוא; זזוקא מצב בו יוכלו בעלי שליטה לבצע "self-dealing" שירחיק את



בית המאסף החכמים בתל אביב - יפו

מ"ק 99-2940 אב"מ וא"מ כ' אמונות מוקד ארצי מעצמות בע"מ וא"מ

1 נכסיהם מחוייבני ידי הנושאים ולמעשה יחפזו את בעל השליטה או בעל המניות מנושה נדחה לנושה
 2 מוכות, ופגם נצי בחרות בחי המסחר, וזוהי ספקים מחוקקות עם חברות או גורם לעליית מחיר
 3 ההתקשרות באורח שגלגל את הסיכון הגבוה כי בכבאו של הספק לגשר את המגוץ לו מחברת
 4 סרבנות, ומצא עצמו מוגל בעלי מניות שכבה שריוני מבעוד מועד את עיקר הנכסים לטובת עצמם.

5
6 עניין זה מבא אותנו ששוקל השליט והאחוזן, שעניינו חיז המעשה.

7 קבלת עזרתו של מר בבאי, לא רק שתהפוך את היוצרות בנחום דגני חדלות הפרעון, אלא שהלכה
 8 למעשה והאשר כמעט לכל בעל שליטה לחברת את נכסי החברה באין מפריע. בניגוד למקרה "ריגול"
 9 של עכברון המפורסם והחברות מעבירה נכס שלה לאחזקה צד ג' בעבור שירות בעל ערך, וזרי שבעל
 10 שליטה כלל אינו נדרש לכך, והאשר הוא מנצל את קרבתו לנכסי החברה ושליטתו בפעילותה בכדי
 11 להעביר נכסים לחזקתו הפרטית. לענין זה, זיל לתון את הדעת לנסיבות המקרה שבבנו: לשיתו של
 12 מר בבאי עצמו, וזרי הוא עצמו יעצב את צורת האחזקה, אשר העבירה לולא בכדין את עיקר נכסי
 13 החברה לזרעו הפרטי, ובכך "יצרה" את האפשרות לעגון עליהם עכבון, צורת אחזקה זו, אף
 14 לנדסת מר בבאי, לא נולדה לאחר יצוה ההלואות שהעביר לחברה בשנים האחרונות (אם אמנם
 15 העביר), אלא הייתה נהגה מזה שנים רבות. קרי, אין כל קשר ישיר בינה לבין תרומה ותוספת ערך
 16 שזכתה לה החברה.

17 לשון אחר, דין כזה, אם יתקבל, יאמשר לכל בעל שליטה שהוא לקבל קדימות על נכסי חברה
 18 קודמת, משני על ידי ניצול כוחו והעברתם לחזקתו, לכך, במלוא הכבוד הראוי, לא יקרא בדין
 19 עכבון, אלא הברחת נכסים לכל דבר ועניין (אם מעשה הדבר סמוך למועד הקריסה), או ערוב מראש
 20 בין נכסי החברה לנכסי בעל השליטה (אם מעשה הדבר מבעוד מועד). כך או כך, חרי שטענת עכבון
 21 מצד בעל שליטה שכזה, משמעת "עושה מעשה זמרי ומבקש שכר כמנחסי", ומשמעה לא פחות ולא
 22 יותר מאשר הפיכתה של החברה או ערוב נכסים מפוצלת בניגוד לדיון, למעלה אשר הדין מוכה
 23 אותה במיט, ולכך לא יוכל ליתן ידי.

24
 25 ללאמר, שנוהגו של מר בבאי בעייתיות ולא מדויקות אף בעניינים נוספים, כולל חניסיון להפוך
 26 עכבון בחלק ממערכת (אף אם חלק קריטי) ולפרוש אותו, בדרך יצירתית למדי על כל פעילותה של
 27 החברה, הולל למשל כלונ, אשר נתפס עכבון על משלות המכיל חלק חילופי או מכונת אשר הינה
 28 קריטית לפעולת קווי היצור של חברת אלמוגית, ובלנדיו יקשה על החברה להפעיל את כל מלאי
 29 המכונות המצוי בחזקתה, אכן, אין ספק כי היכולתו של פלני השתמש בעכבון בכדי להסב לחברה
 30 נזק הגבוה ביותר מערכי האובייקטיבי של הנכס, אלא שמכאן ועד מתחת שווי זכות העכבון למלוא
 31 ערך המעלות שתשתוק בשל כך, רב ודרדן, אלא, שנוכח המסקנה אליה הגענו, אין צורך להאריך
 32 דברים בעניינות, וניתן להותירו בצריך עיון.

33
 34 סוף דבר, ואולי אלא לחצר על הדרך בה ניסת בעל שליטה בחברה, בדרך-לא-דרך, להשתמש בערוב
 35 נכסים שער הוא עצמו, בכדי לחפז את סולק דיני הקדימות על ראשו, ולזכות במעמד של קדימות



בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

פ"ד 09-09-2010 אב"מ ו'אח' ב' אמינות מקור ארצי מערכות בע"מ ואח'

- 1
- 2
- 3
- 4
- 5
- 6
- 7
- 8
- 9
- 10
- 11
- 12
- 13
- 14
- 15
- 16
- 17
- 18

מוחלטת בתלוקות הנכסות. טענות אלו אינן נתמכות ואין הן באות בדרך הלכת ומשמיר הישן, ומצומצמת הן בגודלן לרציונל של זיגני חללות הפרעון, וכן בניגוד לרציונל הבסיסי המצדיק את ההכרה בעכפון.

אין לכך דין הנקשה להדחות. כוונות הוגדרת, ישא מר בבאי בחוצאות המפרקים, בחוצאות הדרכשת ובשכר-טרחת עורר-דין בסך 35,000 ₪ לטובת כל כל אחד מהם. כל חשבושים דלעיל ישאו ריבית והצמדת כדון, מהיום ועד ליום התשלום בפועל.

ליצנת היסוד, "יט' תפוד תשע"א, 21 יולי 2011, בהעדר הצדדים.

נדדה אלשיך, סגנית משימה