מקדמי:

* מטרות חוק חדל"פ – **ס'1**: (1) להביא לשיקומו הכלכלי של החייב; (2) להשיא את שיעור החוב שייפרע לנושים; (3) לקדם את שילובו מחדש של חייב יחיד במרקם החיים הקהילתיים.
* מי רשאי לפתוח ההליך: **נושה**/**נושים** או **החייב,** שיכול לפנות לבימ״ש להסדיר חובותיו לפני הנושים **(ס'6)**.
* תוצאות אופרטיביות של פתיחת הליך חדל"פ: (1) **הקפאת הליכים** (**ס'25(א)(3)**). (2) **מינוי הנאמן** (**ס'25(א)(4)**).
* **הליכים פרוצ' להגשת הבקשה –** בעמ' האחרון (**רק אם מצוין בקייס טופס הגשה**!!!!).

# **ייזום הליך חדל״פ של חייב**

# **הליך לפי חלק ב' לחוק:**

## **ייזום של תאגיד: ס׳7-8 (לרוב יבקשו הבראה)**

* תאגיד יכול להגיש בקשה אם (**ס׳7(א)** – **מצטברים**)(פונה **למחוזי**):

1. **ס׳7(א)(1)**: (1) **החב׳ חדל״פ** – לפי המבחן **התזרימי/ מאזני (ס'2)**; (2) עדיין לא חדל"פ, אבל הצו ימנע הגעה לחדל"פ. **המבחנים:**
2. **מאזני**: סך נכסי החייב נמוך מסך חובותיו=חדל״פ (NAV שלילי).
3. **תזרימי**: החייב לא יכול לשלם חובותיו במועדם. אין להחיל באופן דווקני (לדוג׳ איחור ביום).
4. **ס׳7(א)(2)** סך חובותיו עולה על **27,771**.

* **ס׳8:** **תאגיד רשאי לבקש הבראה** הכוללת מתווה ראשוני לשיקומו.
* הנושה יכול להתנגד לבקשת ההבראה/ פירוק (למשל בשל אינטרסים להשתלטות עוינת וכו׳).

**3 סוגי הליכים שיכול לבחור מתוכם החייב**: (1) לפי חלק ב' לחוק: ה"ה ונאמן; (2) לפי חלק י' לחוק (לפני תיקון הקורונה): מתווה ללא נאמן וללא ה"ה; (3) לפי חלק י' לחוק (לאחר תיקון 4): מנהל הסדר, ה"ה ל4 חודשים. **פירוט**:

# **מתן צו לפתיחת הליכים:** לבחון שני דברים: (1) **הקפאת הליכים** (**ס'25(א)(3)**). (2) **מינוי הנאמן** (**ס'25(א)(4)**).

1. **הקפאת הליכים**: אחת התוצאות האופרטיביות של צו לפתיחת הליכים.

* **ס'29(1)** – המשמעות של ה"ה: לא ניתן לפתוח הליכי גבייה על חובות עבר / להמשיך הליכי גבייה.
* **ס'29(2)** – קובע **שה"ה חלה על נושה משועבד** בהתאם **לס'245**, רק במקרה של חדל"פ לכיוון של **הבראה**.

## ברירת המחדל לניהול הליך הבראה/פירוק היא דרך **מינוי נאמן (ס׳33).** נדיר מאד שיהיה בהובלת החברה.

* **מינוי נאמן עם** **מתן צו הליכים ע״י ביהמ״ש**([**ס׳25(א)(4)**). העברת סמכויות ההנהלה [**ס׳43**+**רשות השידור**]. יכול להיעזר במינוי מנכ״ל/נו״מ לפי שק״ד. (**הרחבה על מינוי הנאמן וסמכויותיו בעמ' לפני אחרון**).
* **הנאמן - ס׳37(ב)**: רו״ח/ עו״ד בעל 5 שנות ניסיון/בעל מיומנות וניסיון מוכח בניהול תאגידים בחדל״פ.
* **מינוי נושא משרה**: מינוי **נו״מ כנאמן** אם שוכנע ביהמ"ש **שיסייע להליך חדל״פ/ פריעת הנושים** (**ס׳36(א)**) – כאשר במקביל **ימונה נאמן מפקח נוסף** **ס׳36(ב)**.

## **הליך לפי חלק י' לחוק (לפני תיקון קורונה):** ניתן לקדם מהלך ומתווה הבראה ללא מינוי נאמן (או פונקציונר אחר). הנהלת החברה תוכל לנהל בעצמה מו"מ וקידום מתווה מול הנושים. חיסרון: אין ה"ה, נושים יכולים לבצע אמצעי אכיפה (עם זאת, אין להם אינטרס כלכלי ממשי לחבל במהלך, אלא אם איבדו אמון בהנהלה הנוכחית).

**הליך לפי חלק י' לחוק (בהתאם לתיקון הקורונה = תיקון 4 לחוק):** ניתן לקדם מהלך ומתווה הבראה ללא כל מינוי נאמן, אבל עם מינוי מנהל הסדר. מנהל הסדר הוא מעין משגיח כשרות מטעם הנושים על ההנהלה, כאשר סמכות ההחלטה נותרת של ההנהלה. הנהלת החברה תוכל לנהל בעצמה מו"מ וקידום המתווה מול הנושים. יתרון: יש ה"ה ולכן אין חשש מנקיטת צעדי אכיפה. חסרונות: מנהל הסדר כמשגיח; ה"ה עד 4 חודשים מקסימום.

# **ייזום הליך חדל"פ ע״י נושה**

## **פנייה לביהמ״ש לפתיחת הליך ככל הוכיח שהחייב חדל״פ (לפי המבחנים) – תאגיד ס׳9/ פרטי ס'109.**

רשאי להגיש בקשה אם החייב חדל״פ [**ס׳9(א)**](**תזרימי/ מאזני** – חלופיים ולא מצטברים!!)

1. **מאזני**(**ס׳2**): סך נכסי החייב נמוך מסך חובותיו=חדל״פ (NAV שלילי).
2. **תזרימי**(**ס׳2**): כשהחייב לא יכול לשלם חובותיו במועדם. אין להחיל באופן דווקני (לדו׳ איחור ביום)

* **\*\***ככל והחייב חדל"פ מבחינה מאזנית (NAV שלילי), אבל לא חדל"פ תזרימית, ייטען שיש לבחון את המבחן התזרימי בלבד לפי **idb**. **מנגד** **אורנשטיין** ב-**אור סיטי**+ **בן ציון**: יש להתחשב במבחן המאזני בנוסף לתזרימי.

1. **לחלופין, יכול להגיש בקשה לפתיחת הליך לפי ס'9(ג) אם מתקיים אחד מהתנאים הבאים** (חלופיים):
2. **ס'9(ג)(1)** התאגיד פועל במטרה **להונות את הנושה**.
3. **ס'9(ג)(2)** התאגיד פועל **לגריעת נכסי התאגיד והברחת נכסים מהנושה** (סוף המחברת).
4. **ס'9(ג)(3)** **התאגיד לא יכול לפרוע החוב**, ובלבד שמועד הפירעון לנושה **6 חודשים ממועד הגשת הבקשה**.

* **הנושה יציין העדפתו לפירוק או הבראה לפי ס׳9(ב)**:אם מבקש הבראה: לטעון **שאין לנושה זכות** לבקש הבראה לפי **אנג'ל** ומאידך לטעון ל**-idb**, לפיו מותר לבקש הבראה (אולם עוצמת הסעד במסגרת הבקשה לא מחייבת, בימ״ש יכול לבטלה/ לתת סעדים לפי שיקול דעתו במסגרת ההבראה). **מימוש של ס'1** שמונה כאחת ממטרותיו את השאת החוב עבור הנושים.

**לשם הוכחת חזקה של חדל״פ** **די** **בהתקיים אחד מאלו** **- ס׳10** (חלופיים):

1. **ס'10(א)(1):**
2. לנושה **תשלום חוב העולה על** 74,779.8 והוא מתריע בפני החייב שאם לא ישלם בכוונתו להגיש בקשה.
3. אם תוך **30 יום לא שולם הפירעון**
4. **החוב לא שנוי במחלוקת** (יש תו״ל על החוב), ואין לחייב זכות קיזוז/ עילה אחרת להצדיק היעדר הפירעון. **מאידך** החייב יכול לסתור החזקה בהוכחה שלא מתקיימים המבחנים **התזרימי/ מאזני** ובכך להוכיח שהסיבה להיעדר הפירעון לא נובעת מחדל״פ.
5. הבקשה הוגשה **תוך 3 חודשים** מאז שמסר את דרישת התשלום לחייב.
6. **ס'10(א)(2):** מונה כ״נ לכלל נכסי התאגיד.
7. **ס'10(א)(3):** נושה המוציא אזהרה לדרישת תשלום על חוב מעל 74,779 והחוב לא שולם בתקופה באזהרה.
8. **ס'10(א)(4):** פס״ד בימ״ש לתאגיד לשלם לנושה בסכום העולה על 74\*\* והפס״ד לא קוים 30 יום מפסיקתו.
9. **ס'10(א)(5)**: פס״ד בי״ד לעבודה לשלם לנושה העולה על סכום של 9,970.64 שלא קוים כולו/חלקו תוך 30 י׳.

* **ס׳10(ג)**: החייב יכול לסתור את החזקה אם הוכיח שהסיבה **להיעדר תשלומו לא נבע מחדל״פ**.

**חייב פרטי – ס׳109**

1. **נושה רשאי להגיש בקשה** לפתיחת צו **אם החייב חדל״פ - ס׳109(א)** **–** לפיהמבחנים המאזני/ תזרימי (**ס'2**).
2. **גם אם לא חדל״פ, הנושה יכול לבקש בקשה אם מתקיים אחד מהתנאים – ס׳109(ב)**:
3. היחיד פועל במטרה **להונות את הנושה**.
4. היחיד פועל **לגריעת נכסי התאגיד והברחת נכסים מהנושה**(סוף המחברת).
5. **\*\*לבחון במבחן**: היחיד לא יכול לפרוע החוב, ובלבד שמועד הפירעון לנושה **6 חודש ממועד הגשת הבקשה**.

## **3. חזקת חדל״פ – ס׳10 / ס'110 אם פרטי: ככל ויש חוסר במידע לטעון לחזקה ולא למבחנים**

**\*\***אם **נושה מקצועי**: לטעון שיותר קל לו להשיג מידע ועליו ללכת לפי ס׳9/109. מאידך אם **נושה רגיל** סביר וייטען לפי החזקה בס׳10/110.

**חזקת חדל״פ בבקשת נושה נ׳ חייב פרטי בהתקיים אחד מאלה – ס׳110**:

* **ס'110(א)**

1. **ס'110(א)(1)**
2. נושה דורש סכום חוב העולה על 74,779, ומזהיר שאם לא ישלם יגיש בקשה לפתיחת הליך.
3. החוב לא שולם 45 יום והתקיימו 2 תנאים מצטברים:
4. אין מחלוקת בתו״ל על החוב, וליחיד אין ז׳ קיזוז/עילה אחרת המצדיקה את אי התשלום
5. הוגש הבקשה לפתיחת הליכים תוך 3 חודש מהמועד שמסר לחייב את דרישת התשלום.
6. **ס'110(א)(2)**: נושה הוציא אזהרה לפי ס׳7 לח׳ הוצל״פ/דרישת תשלום לפי ס׳4 לפק׳ מיסים לתשלום חוב העולה על 74,779, והחוב לא שולם בהתאם לתקופה הנקובה באזהרה.
7. **ס'110(א)(3)**: פס״ד של בימ״ש המורה ליחיד לשלם לנושה הסכום לעיל, ופס״ד לא קוים תוך 30 יום ופס״ד לא קוים במועדו/ קוים בחלקו והסכום שנותר עולה על הסכום לעיל.
8. **ס״ק(א)(4)**: בי״ד לעבודה מורה ליחיד לשלם לנושה המבקש סכום העולה על 9,970,64 ופס״ד לא קוים.

* **ס'110(ג)**: יחיד יכול לסתור את החזקה אם הוכיח שהתשלום חוב לא נובע מחדל״פ – לפי **המבחנים**(עמ׳1).\

### **נושה רגיל בהקפאת הליכים – תקף לחייב פרטי/ חברה**

**\*\*ככל ומצוינת תקופת התיישנות** – הקפאת הליכים לא תיכלל בה (**ס׳32**)

**הליך הקפאת ההליכים - ס׳29**:

1. במתן ה״ה לא ניתן להפעיל זכות פירעון על חובות עבר. **מגאסון**: עיקול זמני אינו הליך ש"שביצועו הושלם" וה״ה תחול עליו! רציונל: ה"ה נועדה ליצור שוויון והגינות בין הנושים של מקס' רכוש בין כולם (**דיור לעולה**).
2. כל זכות שעבוד (והסוגים השונים) יהיו מוגדרים ״בעלי זכויות מיוחדים״ בכפוף **לפר׳ ד ס׳245**.
3. אין לשעבד בתקופה נכס לנושה/ לטובת צד ג׳.
4. לא יוטל צו עיקול לנכס.
5. לא ייפתח/ יימשך הליך משפטי אלא באישור ביהמ״ש.
6. לא יתווסף בתקופה ריבית/ תשלום. **מרדכי בנימין**: גם נושים מובטחים לא רשאים לקבל ריבית נוספת.

**נושה מובטח בהקפאת הליכים**

**נושים מובטחים כפופים לה"ה בחדל"פ לשם הבראה** (**ס׳29(2)**+**ס׳245(א)**) **מגן אינטרנשיונל**: עיקול אינו מחריג את ה״ה מנושה מובטח בהבראה – **נושה מובטח כפוף לה״ה בהבראה**.

**ס'245(א)** נושה לא יממש נכס הדרוש לשיקום החייב, אלא באישור ביהמ"ש ובהתקיים אחד מתנאי **ס'245(ב)**:

1. **הנכס** המשועבד בשעבוד קבוע / צף **אינו נדרש לשם שיקומו הכלכלי של החייב.**
2. **אין בנכס להבטיח** **הגנה הולמת לפי ס׳4** – אם לא יממש את הנכס רמת הוודאות לפירעון של הנושה תפגע.

**\*ככל והנושה המובטח רוצה לפרוע חוב של זכות מצד ג׳ כלפי החייב** – ה"ה חלה גם עליו בהבראה [**מגן אינטרנשיונל**].

**\*אם הנושה רוצה לתבוע גורם שלישי של החייב בזמן ה״ה** **ס׳30**: החב' יכולה לבקש מביהמ״ש במסגרת הבקשה לפתיחת הליכים להרחיב את ה״ה על גורמים אחרים (נו״מ/עובד).ביהמ"ש יאפשר לפי שק״ד ובהתאם לנסיבות המקרה, אבל **רק בהבראה**. **הדסה**: הרחיבו ה״ה על צדי ג' כשהייתה חשיבות **לצורך הבראה**.

### **הקפאת הליכים מול רשויות המדינה**

* **תורג׳מן** – ה״ה **לא חלה בהליך פלילי**.
* ככל שההליך **אינו פלילי** - **ס׳31**:

1. **נבחן את ה״ה בהתאם לכובע והכשירות של הרשות המנהלית:** **גרוניס** ב-**רשם הקבלנים**:
2. **המדינה בכובע ר׳ שלטונית ומדיניות ממשלתית** - ה״ה לא תמנע החלת סדרי שלטון על החייב.
3. **המדינה בכובע נושה בעניין כספי** - ככל נושה רגיל וה״ה תחול עליה (**מגאסון**: ה״ה חל על פעולות רשויות ובפרט תיקי הוצל״פ).
4. **באיזה ביהמ״ש**: ככל **והחייב עותר עתירה משפטית** כנגד הרשות השלטונית ביחס לפתיחת הליכים נגדו – **עמותת חב״ד**: הדיון בביהמ״ש לעניינים **מנהליים** ולא משפטיים. **המרצה**: ממליץ להשאיר את הדיון המנהלי אצל ביהמ״ש חדל״פ.

* **\*\*אם** המדינה מעכבת העברה בטאבו של החייב כלפי גורם ג׳ עד לפירעון–פועלת בכובעה כ**נושה** וה״ה תחול.
* **מעריב**: צו הקפאת הליכים זמני ניתן חרף התנהלות הבעייתית של החברה, משום שמדובר בחברה עם מאות עובדים ויש מקום לבחון אם יש היתכנות להבראתה.

# **חובות ואחריות אישית של נושא משרה בחברה חדל״פ**

**הרמת מסך** (**ס'6 לחוק חברות**) – מאפשר להגיע לנכסים של בעל מניות על מנת לכסות את החוב. תשלום לחלק מהנושים מראש **מקפח את הנושים** האחרים. מנגד, הרמת מסך היא רק במקרים של **הונאה מובהקת** (**ברק**-**דלתות חמדיה**). אין כוונה להונות, אלא החלטה לגיטימית המבוססת על הBJR, כדי למנוע חדל"פ ולהבריא את החברה, ובכך לפדות את החובות של כל הנושים.

### **עילה ראשונה: התנהלות פאס׳ של מנכ״לים/דירקטורים** מול נושים**, החושפת אותם לאחריות אישית** (**ס׳288**):

* (רק **מנכ״לים ודירקטורים** – **לסמן במבחן אם צצים מנכ״לים ודירק׳!!!**)
* כאשר החב׳ כבר **חדל״פ** עובדתית אך לא משפטית(עומד במבחן תזרימי/מאזני, אבל עדיין לא ניתן צו לפתיחת הליכים). במצב זה, מצופה מנושאי המשרה בחברה לפעול לשם צמצום החדל"פ ונקיטת פעולות למניעתו.
* אם משלמים לנושה טרם תחילת הליך חדל"פ - אי נקיטת אמצעים סבירים לצמצום החדל"פ המהותית (העמקת הגירעון). מנגד החברה תטען שביצעה את התשלום כדי לצמצם את החדלות ולקנות זמן לפעילות.
* **תנאים מצטברים – ס׳288**:

1. בחינת חדל״פ לפי מבחנים **תזרימי/מאזני** (עמ׳1).
2. האם הדירקטור/מנכ״ל **ידע/ היה עליו לדעת**. **קושי**: קשה לזהות בזמן אמת היות החב׳ חדל״פ.
3. **נקיטת** **אמצעים סבירים לצמצום היקף חדל״פ** – ככל ולא, התנהלות פאסיבית פסולה. קושי: לא ברור אילו אמצעים סבירים יש לנקוט. גם אם עליו לפעול באמצעים סבירים לצמצם כדי לצמצם את היקף החדל"פ, יש לשים בראש את טובת החב׳ ולא להימנע מהחלטה עסקית מתונה בשל חשש לפגיעה בנושים (**המרצה+ טרנוויק**).

**לדיון בשוני בינו לח״ז - בפועל**: **ס׳288** דן בח״ז כלפי **הנושים,** לעומת **ס׳252** הדן בח״ז כלפי **החב**׳ ומכאן השוני (**כבוב** ב-**חבס; המרצה**; **גרוסקופף** ב-**בטרפלייס**).

* **3 חלופות הגנה** – **ס׳288(ב)**: **\*\***אם מתקיים: **היפוך הנטל** על המפרק ומקים חזקה שנקטו באמצעים סבירים:

**\*\*לא רשימה סגורה – ייתכנו פעולות נוספות שייחשבו לנקיטת אמצעים סבירים.**

1. התייעצות **עם גורמים מקצועיים**. קושי: לבחון האם בהכרח מקצועיים.
2. ניהול מו״מ **ע״י החב׳ עם הנושים** לקיום **הסדר** (לא חייב שההסדר יקוים בפועל, די שניסו).
3. כשהחב׳ **פונה לביהמ״ש לפתיחת הליך**. **המרצה**: פותח פתח לחב׳ לפנות רק לאלטרנטיבה זו.

* **לא ניתן לפטור (ס׳288(ג)**), אף אם נקבע בתקנון (הצורך בהגנה על הנושים לפי **ס׳288**). **ביטוח** על ח"ז מותר.
* **BJR** **– לא ברור אם חל על ס'288**. **המרצה:** להחיל את BJR בנוסף לחלופות ההגנה ככל ולא מתקיימות. מאידך: (1) מדובר בח״ז פאס׳ ולא אקט׳ כמו שנדרש בח״ז בבטר פלייס. (2) יש כבר 3 חלופות הגנה.

## **עילה שנייה: ס'289 לחדל"פ + ס'254 לחוק החברות:** הפרת חובת הזהירות ע"י העדפת נושים פסולה.

* יש להוכיח פגם בהליך קבלת ההחלטה – החלטה שאינה מיודעת.
* סביר שיחול כלל הBJR.
* זכות תביעה מכוח חוק החברות לתביעה נגזרת.

## **עילה שלישית: עילת ניהול במרמה לפי חוק חדל"פ (התנהלות אקטיבית) (ס׳290 – מקביל לח"א):**

* **החב׳ (המפרק/נאמן) היא תובעת** ולאהנושים. \***\*לשים לב** בקייס אם הנו״מ מקבל **טובת הנאה אישית**.
* **2 תנאים מצטברים - ס׳290**: (1) כשהנו״מ **מרמה את הנושים** - ״שותף ביודעין לניהול התאגיד במרמה״ (**ס׳287).** (2)נעשה **בכוונת מכוון** צריך להוכיח כוונה לרמות את נושי החברה **באופן מובהק** .
* **ארנרייך** (כוכב השומרון): הטלת אחריות אישית על נו״מ, שישלם לקופת המפרק למען טובת הנושים. המפרק טוען לקיום תנאי ס׳290. **היה שותף ביודעין לניהול התאגיד במרמה** (כלפי הנושים, במכוון), **בתקופה שקדמה** למתן צו לפתיחת הליכים לגבי התאגיד- **נו״מ** נהנה **מטובת הנאה אישית כמקבל התמורה**.

**\*\*ככל שמתקיים**: לגישת **המרצה** אפשר היה להחיל לחלופין **חובת אמונים** **בס׳254 לח׳ החברות** שהיה מביא לתוצאה זהה, אך המפרק מעוניין ביתרונות הדיוניים שנובעים מתביעה בבימ״ש לחדל״פ.

* **דלתות חמדיה**: תביעה בכובעו כמנהל. מקרה בו נכנס לעסקה וניתנה התחייבות תשלום לספק, לשם המשך עסקיו באמצעות הסחורה השוטפת, למרות שידע מבעוד מועד שלא יוכל לספקה עקב כניסתה לחדל״פ ופירוק.
* **רובינשטיין** – הרמת מסך לפי **ס׳6**, **בכובעו כבעל"מ** המטיל חובות החב׳ על אחריות בעל"מ - כאשר **החייב יודע שאין לו איך לשלם וחושף את הנושה לפגיעה כספית לא ראויה**.
* **ברק**: יש להטיל עליו אחריות **בכובעו כמנהל** – בשל חוסר תו״ל (**ס׳12 לחוה״ח**): **ככל שלא גילה לו מידע הרלוונטי לצורך התקשרות**, שלו היה נודע לא הייתה עסקה **יש להטיל על המנהל אחריות**.
* **מלכוד 22 - מרצה**: מחד מצופה מחייב שבקשיים להמשיך להפעיל עסקאות לצורך פעילות שוטפת והבראה, מאידך עליו להזהיר את הנושה מבעוד מועד על מצבו הכלכלי.
* **פליקשטיין**: ככל **והנושה הוא שפנה לחב׳/מנהל** לקיום עסקה, אין חובת גילוי מוחלטת, כי זה ימנע פעילות בשוק. כל צד לחוזה צריך לדאוג לבטוחות וערבונות ולדעת שהוא לוקח סיכון והסיכון הוא באחריותו.

***פס"ד חריג!***

1. **עילה רביעית – הפרת אמונים ס'254:** כשמדובר בעניין אישי של נו"מ נדרש אישור עסקה עם בעלי עניין (הוצאה של בעל העניין מהדיון וצריך להתקיים הליך קבלת החלטה מיוחד לפי פרק ה' לחוק החברות – עסקאות עם בעלי עניין).
2. **עילה חמישית – העדפת נושים (ס'219)**: אם החברה תפתח הליך חדל"פ ב3 החודשים הקרובים, ניתן להכריז על העדפת נושים פסולה שתבטל את הפירעון (**ס'219(א)**). טענה חזקה כשמדובר בקרוב של החייב (**ס'219(א)**).

**\*\*\*פתיחת הליך –** כדי לתבוע מכוח סעיפי חוק חדל"פ, הנושים צריכים ראשית להגיש בקשה לפתיחת הליך חדל"פ נגד החברה (**ס'9**), להראות שהיא אכן חדל"פ מאזנית או תזרימית (**ס'2**), ורצוי להוכיח חזקות חדל"פ (**ס'10**).

**\*\*\*היקף ה"ה עבור נושאי משרה:** ייתכן שתחול ה"ה לפי **ס'29** גם על נו"מ, כך שלא תהיה זכות תביעה בהליך החדל"פ. **ס'30** מאפשר לביהמ"ש להרחיב את הקפאת ההליכים על צד ג' כאשר: (1) הליך חדל"פ לצורך הבראה (**הדסה**). ; (2) ההליכים המשפטיים נגד נושאי המשרה הינם בגין פעילותם השוטפת של נושאי המשרה בתאגיד.

# **יחסים חוזיים: החייב מפר והנושה רוצה לגבות פירעונו/ לבטל העסקה**

* **החייב לא מקיים את ההסכם** לאור חדל״פ, **והנושה רוצה לבטל חוזה** ולחדול מלספק שירותיו.
* **חוזה קיים**: חוזה שהתאגיד צד לו ומועד כריתתו **לפני** ההליך, וביצועו טרם הושלם עד למועד הנקוב (**ס׳66**).
* מימוש דווקני של דיני חוזים על חשבון הליך חדל״פ יפגע ביכולת ההבראה ובנושים האחרים.
* **הידרו**: לא יבוטל חוזה בזמן הקפאת הליכים.
* **תבל**: ממירים של בזק. בזק לקחו את הממירים לאור הפרת העסקה בשל חדל״פ תבל. נקבע **שיש להגביל את בעלותם על הנכס בשל הקפאת ההליכים, כך שתתאפשר לו גישה לנכסים שלו רק בתום הליך החדל"פ או למצער לא מיד לאחר מתן הצו להליך.** היום: **ס'252** גם במקום שהבעלות נותרת של המוכר, המוכר עדיין כפוף להקפאת הליכים.
* **\*\*במבחן**:

**הנושה** יוכל לנסות לטעון לפי **חירם גת** כי גם אם אין להשיא פירעונו על חשבון נושים אחרים, **יוכל לבטל החוזה** ולכל הפחות עליהם להתחשב במחיר הקודם **בעסקה החדשה** אם רוצה להמשיך לממש את החוזה. **ביקורת מרצה**: מאפשרת חוזה חדש שמכניס העדפת נושים בדלת האחורית; אם ראתה חשיבות הייתה צריכה לאשר בדלת הקדמית.

מאידך, ייטען ע״י **החייב** כי מדובר בדין הישן ולפי החוק החדש **ס׳71-72** **אסור לו לבטל את העסקה/חוזה** (**הידרו**),והחובות יישארו חובות עבר ככל ושיש להמשיכו לצורך **הבראה/ השאת פירעון**, ורק ביחס **לחוזה העתידי ישלם על התשלום השוטף**. בימ״ש **רשאי לאשר את המשך החוזה לצורך השיקום/ השאת הפירעון** ולא ייגבו מהחייב את חובות העבר בשל ה״ה, אך **ישלם על המשך התשלום השוטף מאותו רגע ואילך**. ככל ולא יוכל לשלם על חשבון התשלום השוטף – יוכל **הנושה לבטל את החוזה ס'72**.

* תיקון 19 - **הדין הקיים** – **ס׳71+66:** ככל שיש חוזה בין הצדדים, שמועד הכריתה קדם למועד פתיחת ההליכים, והביצוע טרם הושלם בידי הצדדים לפני המועד:
* **ס׳71(א)** אם קיימת עילת ביטול והנושה מבקש לבטלו, עליו להודיע לנאמן על הבקשה.
* **ס׳71(ב)** הנאמן יכול להגיש לביהמ״ש בקשה לקיום החוזה לצורך **שיקום / השאת פירעון חוב** הנושים.
* **ס'71(ג)** למעט אם מדובר בחוזה עבודה/ חוזה למתן שירות אישי/ מתן אשראי.
* **ס'72** – בימ״ש **רשאי לאשר את המשך החוזה לצורך השיקום/ השאת הפירעון** ולא ייגבו מהחייב את חובות העבר בשל ה״ה, אך **ישלם על המשך התשלום השוטף מאותו רגע ואילך**. אם החייב לא יוכל לשלם את **התשלום השוטף** – רשאי לבטל החוזה.
* **תנאי מפסיק בחוזה**: אסור לבטל חוזה ככל והסיבה להיעדר קיום החוזה נובעת מחדל״פ, גם אם נכתב בהסכם כי במקרה של חדל״פ תבוטל העסקה (**ס'68(ב)**). מאידך ב**-הום מארט**: חופש החוזים מאפשר לבטל חוזה.
* במקרה בו **החב׳ חדל״פ רוצה להמחות זכות/ חיוב שלה לגורם אחר מול הנושה**: רשאית לפי **ס׳75,** ככל שדרוש לשם שיקומו של החייב/ השאת פירעונו של הנושה,בלבד שלא פוגע בצד השני.
* **כל אדם שבוטל החוזה שלו ע״י התאגיד ייחשב לנושה בעל חובות עבר.**
* **אם ביהמ״ש המשיך את החוזה והנושה** **נפגע כתוצאה** - **ס׳74(א+ב)**: ייחשב **לחובות עבר**, אבל ביהמ״ש יוכל להגדיר **כהוצאות הליך**, ככל ומצא שהפרידו בין חובות העבר באופן לא פרופורציונלי ביחס לחובות העתיד המגיעות לו בגין המשך קיום החוזה.

# **ויתור על נכס מכביד**

**הגדרה**: כשהחייב רוצה להשתחרר מהחוזה המכביד על מצבו הכלכלי בעוד שהנושה רוצה להמשיך את החוזה שכן ייפגע מביטולו, מפאת פגיעה כלכלית.

* **השתחררות מחוזה מכביד**:

1. **ס'70(א)** – הנאמן רשאי לבקש ביטול חוזה קיים שאין לו עילה לביטולו, עליו להודיע על כך לצד השני לחוזה.
2. **ס'70(ב)** – **(1)** לא הסכים הצד השני תוך זמן סביר בהתאם לס'70(א), רשאי הנאמן לפנות ב**בקשה מביהמ״ש** להשתחרר מהחוזה בתוך 90 יום ממתן צו לפתיחת הליכים [ביהמ״ש ישקול שיקולים מחדל״פ(השפעה על הנושים) ומעולם החוזים]; **(2)** ביהמ"ש רשאי להאריך מעבר ל90 יום, אם מצא שזה מוצדק בשל מורכבות הליכי החדל"פ;
3. **ס'70(ד)** – ביהמ״ש רשאי לאשר את הביטול, אם נדרש לשם **שיקומו הכלכלי של התאגיד**/ **יביא להשאת שיעור החוב שיפרע לכלל נושים**. יכול לבקשת הנושה **לבטל חלק מהחוזה**, אם די בכך לשיקום כלכלי.
4. **ס'70(ה)**: מרגע ביטול החוזה – יחדלו כל החיובים החוזיים, אך לא יפגעו יתר זכויות הנושים האחרים.

* **\*\*ככל ובוטל החוזה** **- ס׳73(ב):** דין החובות של החוזה שבוטל יהיו כ**חובות עבר**, וככל שביהמ״ש סבר שמוצדק – **הוצאות הליך** **- ס׳73(ג)**: ככל והצד השני הוא שהודיע על ביטול החוזה לפי **ס׳71(א)** / ביקש שהנאמן יודיע לו אם בכוונתו לבטל את החוזה – החובות מפתיחת ההליך בגדר **הוצאות הליך.**
* **אם קיים על הנכס המכביד הערת אזהרה**: **שגיב נ׳ וולנסקי** + **המרצה**: ניתן לוותר על נכס מכביד עם ה״א, ולשחרר מחובות המפרק מהנושה, כאשר קיום בעין של החוזה לא מציאותי. בכ״ז: ניתן לטעון לפיצוי כספי תוך הסתמכות על הה״א. **ביקורת המלומדים**: ה״א ז׳ מעין קניינית המעניקה עדיפות כלפי נושים אחרים.

## **הספקת שירותים ומצרכים חיוניים לתאגיד בהפעלה(בהבראה): ס׳77-79**

* **מצרך חיוני** – שירות הנדרש להמשך פעילות החב׳ בהבראה (למשל **תשתית**/ **שכירות**).
* **חוזה קיים**: חוזה שהתאגיד צד לו – מועד כריתתו קדם לחדל"פ וביצועו טרם הושלם בידי הצדדים עד למועד.
* **תשתית**: הפעלת שירותי תשתית (חשמל/ מים וכו).
* **ס'79**: התמורה הן לסיפוק תשתית והן לסיפוק מוצרים/שירותים כדין **הוצאות הליכי חדל״פ**.

**סיפוק תשתית -**

* **ס׳77(א)**: ס' הגדרות: "חוזה קיים"; "ספק תשתיות"; "שירות או מצרך חיוני; "שירותי תשתית".
* **ס׳77(ב)**: סיפק הספק תשתית לרבות מכוח חוזה קיים טרם ערב מתן הצו לפתיחת הליכים, **ימשיך בסיפוק התשתית** ככל **והחברה בהבראה**, גם אם הפסיק את מתן השירותים ממש קרוב למתן הצו.
* **ס'77(ג)**: **תמורה** לפי תנאי התשלום הקודמים לצו/כפי שיורה בימ"ש, ללא הכללת תשלומים טרם הצו.
* **חריג – ס'77(ד)**: בימ״ש יכול לאשר שלא לספק תשתית אם המשך ההספקה **לא דרוש לשיקום הכלכלי**.
* **ס'77(ה)** אם לא שולם לספק טרם ההליכים/יש חשש סביר שלא ישולם, רשאי בימ"ש לקבוע מתן ערובה.

**סיפוק מצרכים ושירותים חיוניים** **- ס׳78-79**:

* **ס'78(א):** סיפק אדם שירות/ מצרך חיוני ערב/ סמוך למתן הצו, גם אם הפסיק בסמוך, ככל שהתאגיד **בהבראה**, ביהמ״ש יורה לאדם להמשיך **לספק לתאגיד בהפעלה את השירות/ מצרך חיוני** בהתקיימות 4 תנאים מצטברים:
* **ס'78(א)(1):** המשך סיפוק השירות/מצרך חיוני דרוש **לשיקום הכלכלי** / **השאת שיעור הפירעון**.
* **ס'78(א)(2): לא ניתן להחליף את הספק** החיוני בספק אחר באופן מיידי.
* **ס'78(א)(3)**: הספק **מסרב/ מתנה** לספק המצרך/שירות **מטעמים/ תנאים בלתי מוצדקים** ביחס לשוק [טעמים בלתי מוצדקים= **(א)** תאגיד בקשיים **(ב)** תאגיד בחדל״פ **(ג)** אי תשלום חוב עבר].
* **ס'78(א)(4)**: ביהמ״ש שוכנע ש**התמורה** בשל הספקת השירותים/ מצרך חיוני, תשולם בהתאם להוראות.
* **ס'78(ב):** ההספקה של השירות החיוני תוגבל עד 60 י׳ בהתאם לתמורה, התשלום וההספקה הנהוג.
* **ס'78ג):**  בימ״ש יכול להאריך את התקופה בעד 60 י׳ בכל פעם, אם שוכנע שלא ניתן להחליף את הספק מבלי לפגוע בשיקום התאגיד/ השאת חוב הפירעון.
* **טיבון ויל**: אין להוסיף להמשך התשלום בסיפוק השירות/ אספקה חיוני את חובות העבר – העדפת נושים פסולה

# **סדר פירעון חובות – ס׳231**

**הכלל: ס'232 – שוויון בין נושים:** כל נושה ייפרע בשיעור שווה (אחוזים), לפי סדר המדרגה וללא כל העדפה.

## **סדר הנשייה (ס'231):** (1) חובות מובטחים; (2) הוצאות הליכי חדל"פ; (3) דין קדימה; (4) שעבוד צף; (5) חובות כלליים; (6) ריבית נוספת; (7) חובות דחויים.

## **ס׳231(1) – נושים מובטחים: [\*\*לבחון האם נוצרה העדפת נושים פסולה]**

**הגדרה - ס׳231(1)**: נושים בעלי שעבוד; ז' עיכבון; בעלות; ז' קיזוז; שעבוד צף משוכלל; המחאת זכות.

**חוב מובטח - ס׳243**: חוב בעל קדימות על פני נושים אחרים – מעניק יתרון בהסתברות שחובו יפרע ברובו.

כשמדובר **בהבראה**, נושים מובטחים כפופים להקפאת הליכים(**ס׳29(2)+ס׳245(א)**).

**מגן אינטרנשיונל**: עיקול אינו מחריג את ה״ה מנושה מובטח בהבראה – **נושה מובטח כפוף לה״ה בהבראה**.

**ס'245(א)** נושה לא יממש הנכס הדרוש לשיקום החייב, אלא באישור ביהמ"ש ובהתקיים אחד מתנאי **ס'245(ב)**:

* **הנכס** המשועבד בשעבוד קבוע / צף **אינו נדרש לשם שיקומו הכלכלי של החייב.**
* **אין בנכס להבטיח** **הגנה הולמת לפי ס׳4** – אם לא יממש את הנכס רמת הוודאות לפירעון של הנושה תפגע.

**כשהנושה רוצה לממש את הנכס המשועבד לטובתו:**

* **הדין הישן** (**קדם לחקיקת ס'248)** - **דנצינגר** ב-**ששון לוי**: יש למתן את **זכות הנושים המובטחים במימוש חוב בפירוק** כשביהמ״ש סבור ש**המימוש יפגע בנושים אחרים**. מדרג סעדים מכבד לקל (**לוי**):

1. **חשש כבד** – למסור את ז׳ המימוש של כ״נ של הנושה המובטח לנאמן.
2. **חשש בינוני** – הסדרת סמכויות משותפות בין הנאמן לכ״נ.
3. **חשש קל –** הנושה ימשיך פעילותו בפיקוח הנאמן

* **הדין החדש** – **ס'246-248**:
* **ס'246:** נאמן רשאי לפדות הנכס בכל עת.
* **ס'247(א):** אם נושה הרוצה לממש את הנכס המשועבד לטובתו: יודיע לנאמן – ככל שהגיש תביעה טרם הפנייה לנאמן. **ס'247(ב)** הנאמן רשאי לפדות את הנכס תוך 14 יום מקבלת ההודעה.
* **ס'248(א): ככל ולא פדה הנאמן תוך 14 יום (נחקק לאחר הלכת ששון לוי):**
* **ס'248(א)(1)**: שווי הנכס המשועבד גבוה באופן מובהק מהחוב המובטח – ימומש בידי הנאמן.
* **ס'248(א)(2)**: שווי הנכס המשועבד גבוה אבל לא באופן מובהק – ימומש בידי הנושה המובטח.
* **ס'248(א)(3)**: אם ביהמ"ש מצא שהאומדן לא סביר – רשאי לקבוע בעצמו את האומדן.
* **ס'248(ב)**: רשאי ביהמ"ש לקבוע שהנכס ימומש בידי הנושה המובטח, אם מצא שמוצדק בנסיבות העניין והדבר לא פוגע בשאר הנושים.
* **ס'248(ג)**: במימוש ע"י הנאמן, יפעל לפי הוראות הנושה המובטח, אלא אם הדבר יפגע בנושים אחרים.
* **ס'248(ד)**: בהתחשב בנסיבות העניין, רשאי ביהמ"ש לקבוע שהמימוש ייעשה בפיקוח הנאמן ובתנאים.

**התמורה ממימוש הנכס המשועבד** - **ס׳250**: התמורה תכסה קודם כל הוצאות שבמימוש הנכס, לאחר מכן לקרן החוב, ריבית והצמדה שנוספו לפני מתן הצו ואז הפרשי הצמדה שנוספו ממועד מתן הצו. אם הושלם מימוש נכס וטרם הוכרעה תביעת חוב של הנושה המובטח, רשאי הנאמן לעכב את התמורה שהתקבלה.

* **מרדכי בנימין**: נושים מובטחים לא רשאים לקבל ריבית נוספת (מוסכמת) על חובותיהם בהסדר הנושים.

### **שעבוד - \*\***ככל ויש **שעבוד צף –** לרדת למטה.

**2 תנאים מצטברים ליצירת שעבוד**: (1) הסכמה מפורשת של השעבוד בין החייב לנושה; (2) שכלול השעבוד.

**תנאי ראשון - הסכמה מפורשת של השעבוד** בין החייב לנושה. אין צורך בהסכם ספציפי, ייתכנו סעיפים בתוך ההסכם הכללי (לדוג': הסכם הלוואה).

**חריג**- ככל ויש **שעבוד לטובת רשויות המס**: **די בהסכם חד צדדי**.

כשיש הוראה לפי פק׳ המיסים המקנה **ז׳ שעבוד של החייב כלפי הרשות השלטונית** (כל רשות), נבחן לפי לסוג הנכס:

1. **נכס מקרקעין**:

* (**ס׳11(א) לפק׳ המיסים**): ר׳ שלטונית תהנה מזכות שעבוד ראשון **על כל מס אחר** במידה ו:
* מס המגיע על מקרקעין של סרבן, יהווה שעבוד ראשון על הנכס.
* השעבוד יירשם בפנקס המקרקעין (טאבו) לפי **ס׳11(א)(2)** בהתאם לדרישת פעולת השכלול**, כאשר רשות המיסים** יכולה לשעבד נכס מקרקעין החייב במס ללא הסכמתו.
* **מס מקרקעין** – **ס׳11(א)(1)**: הר׳ שלטונית תקבל **זכות שעבוד ראשון ללא רישום של שני הצדדים** **בכלל** (**גובר** אפילו על **נושים מובטחים** בעלי שעבוד ראשון בנכס). ב-**שמש**: צומצם הס׳ לאור הפגיעה בפומביות רק לחובות מס במקרקעין. **המרצה**: יש לבטל את הס׳ ככלל.
* **מס שבח**: יש מחלוקת בדנן.

1. **נכס מיטלטלין ס׳12(א) לפק׳ המיסים**): קדימות בנכס משועבד במעמד צד אחד רק לגבי **נכס מיטלטלין** **שיש לגביו רישום** (ולא מיטלטלין שאין להם, למשל מחשב וכו׳).

**תנאי שני - שכלול השעבוד** –2 אמצעים חלופיים להוכחת הפומביות:

1. **מסירה פיזית/הפקדה** בידי הנושה המובטח (בנכסי מיטלטלין).
2. **רישום נכס משועבד במרשם השעבודים** (כל נכס) – רשם המשכונות (**ס'24 לחוק המשכון**) + רשם החברות.

**סדר פירעון בין נושים מובטחים – החלת 21 יום ככל שרלוונטי**:

* **ס'2 לחוק המשכון** – נושים אחרים כפופים לכוחו של השעבוד.
* **ס'6 לחוק המשכון** – 2 נושים עם שעבוד על אותו נכס: עדיפות לראשון בזמן ששכלל את השעבוד, השני ייפרע רק לאחר סילוק מלא של החוב כלפי הראשון (סתירה ל**ס'232**, שוויון בין נושים).
* **חריג** - **ס׳178-179 לפק׳ החברות**: ברישום ברשם החברות, לצדדים יש 21 יום להגשת המסמכים מיום יצירת השעבוד. המסקנה של העליון – מטרת הס' היא לקבוע **עדיפות רטרואקטיבית מיום יצירת השעבוד**.

### **תנית שיור בעלות – ס׳ 251-252**

קשור לעולם המכר בנכסי מיטלטלין (לא מקרקעין), כאשר הקונה רוכש את הנכס מהמוכר עם 2 הסכמות: (1) המוכר מוסר לקונה פיזית את הנכס באותו רגע; (2) תשלום התמורה במועד מאוחר יותר (שוטף פלוס).

**ס'33 לחוק המכר**: בעלות של מיטלטלין עוברת בעת המסירה הפיזית של הנכס, אלא אם נקבע אחרת.

**הגבלות על שיור הבעלות** – **ס'60**:כשחב׳ **בהבראה** יהיה כפוף למגבלות לפי **ס'245,252-254**.

3 תנאים מצטברים – **ס'251**:

1. **הנכס נמכר לחייב והועבר לחזקתו לפני מתן צו ההליכים** – למשל בשוטף+90 [בשונה מס׳33 לח׳ המכר המקנה את העברת הבעלות בעת המסירה הפיזית בלבד אלא אם הוסכם אחרת].
2. **הבעלות בנכס נותרה בידי המוכר, לפי הסכם המכירה עד לתשלום התמורה בעדו**.
3. **הוראות ס'2(ב) לח׳ המשכון** (=הסעיף שקובע שההוראות חלות על כל עסקה שמטרתה שעבוד, ללא קשר לכותרת), **לא חלות על עסקת המכר -** נצמדים **לפורמליסטיקה של לשון החוזה ולא למהות.**

**הנושים/ החייב** יטענו שיש לבדוק את הנסיבות ולא להיצמד ללשון החוזה **דנצינגר בויטה פרי הגליל** – יש לבחון:

1. **תנית שיור הבעלות מופיעה באופן מפורש בחוזה –** אחרת מדובר בשעבוד סמוי שלא שוכלל.
2. **טיב מערכת היחסים:** מערכת יחסים מסחרית מתמשכת וארוכת טווח (**בעלות**), לעומת עסקאות מזדמנות בסדר גודל קטן יחסית (**שעבוד**). **ככל שיש יותר פיקוח מאת המוכר** ניטה לראות את המוכר **כבעלים**.

אם מדובר **בשעבוד שלא נרשם** – חוב לא מובטח. אם מדובר **בבעלות** – אין דרישת רישום **והחוב מובטח מעל כולם**.

**כל זה רלוונטי רק כאשר קיימת סחורה שניתן לקחת בחזרה, בכל מצב אחר המוכר יהפוך לנושה לא מובטח.**

**שעבוד + תנית שיור בעלות** – ניתן להוסיף לטופס הבעלות שעבוד מבלי לגרוע מזכות הבעלות (**תקנה 12(ב) לתקנות חוק החברות**). כך אם הנאמן יגיד שזה לא בעלות, נשמרת הזכות לשעבוד (לרוב ספקים לא עושים את זה).

**החברה/נושה יטען**: כי מדובר בבעלות שכן העברת הבעלות רק בתשלום לפי ההסכם (**קידוחי צפון**).

בעוד **שהחברה/נושה יטענו מנגד**: כי מדובר בשעבוד לכל היותר – לאור הקריאה המהותית (**ס׳2ב לח׳ המשכון**) וככזה **אינו נושה מובטח שכן לא שוכלל השעבוד** (**קולומבו**).

**שימוש בנכס הכפוף לשיור בעלות במהלך העסקים הרגיל – ס'61:** נאמן יכול **במהלך העסקים הרגיל** להשתמש/ למכור/ להשכיר בנכס הכפוף לשיור בעלות. אלא אם: (1) השימוש לא נדרש **להבראת החב**׳. (2) **לא יבטיח הגנה הולמת** לבעלים של הנכס.

**שימוש השכרה ומכירה שלא במהלך העסקים הרגיל הכפוף לשיור בעלות – ס'62:** רשאי לעשות שימוש ככל ש (חלופי): (1) הנושה/ בעלים הסכים בכפוף לשיור הבעלות. (2) ביהמ״ש אישר.

**ככל ומוגדר כבעלים והחדל"פ הוא לכיוון של הבראה:**

* **ס'252(א)** **תחול הקפאת הליכים על שיור הבעלות** במידה ומדובר בהליך **הבראה**, ולא יהיה ניתן לקבל החזקה בנכס אלא באישור ביהמ"ש (**תבל**).
* **ס'252(ב)** ביהמ"ש יאשר העברת חזקה בהתקיים **אחד** מאלה: **ס'252(ב)(1)** אין בנכס כדי להבטיח הגנה הולמת לבעליו ולא נקבעו דרכים להבטחת הגנה הולמת; **ס'252(ב) (2)** הנכס לא נדרש לשם שיקומו הכלכלי של החייב.
* **\*\*לשים לב** בחוזה אם כתב שהוא נושה מובטח בנוסף להיותו בעלים. אם לא: דיון ביחס לנושה לא מובטח.
* **חוזה קיים – ס'66:** חוזה שהתאגיד צד לו ומועד כריתתו **לפני** ההליך, וביצועו טרם הושלם ע״י הצדדים עד למועד הנקוב בחוזה.

### **המחאת זכויות – פקטורינג**

**ס׳1 לח׳ המחאת חיובים**: מתיר לנושה לקחת את זכותו כלפי החייב (כל עוד לא נקבע אחרת בהסכם), ולהעבירה לצד ג' (להמחות אותה). מהרגע שהממחה העביר את הזכות לנמחה, הנמחה הוא הנושה הישיר והוא זכאי לכל הזכויות של הנושה המקורי (לדוג' אם הזכות הייתה מגובה בשעבוד).

**ס'219(א) - אם הזכות:** (1) **נוצרה** **ב3 חודשים** שקדמו להליך (קרוב-שנה); (2) בשעה שהחייב **חדל"פ**; (3) בשל הפעולה **ייפרע לנושה סכום גדול יותר** ממה שהיה אמור להיפרע אלמלא הפעולה – ניתן לא להכיר בה (**ס'219(ג)** + **גורן** + **משקי עמק הירדן**).

**החייב** ייטען שמדובר בשעבוד לא משוכלל ואילו **הנושה ייטען** שמדובר במכר שבבעלותו.

**קופס פיננס נ׳ אגרסקו**: **דנצינגר** – 3 תנאים להבחנה בין מכר לשעבוד:

1. **זיקה ישירה לנכס**: האם לנמחה יש זיקה ישירה לנכס (החייב החדש מדווח לנמחה(נושה) ומערכת היחסים ביניהם בלבד ואילו הממחה לא קשור יותר).
2. **ביטוח**: האם לנמחה פוליסת ביטוח על הזכות החדשה.
3. **נשיאת סיכון**: ככל שלנמחה יותר סיכון, כך ניטה להתייחס לנמחה כבעלים.

**אם התקיים ס'219(א) ומדובר בהמחאת זכות שמקנה לנושה עדיפות פירעון לפי ס׳219(ג)**:ביהמ״ש רשאי לבטל את זכות הפירעון המיוחדת לנמחה החדש בעל החוב כלפי החייב, **ככל שהתקיימו התנאים** **בס׳219(א)** ביחס להעדפת נושים אסורה. **משקי עמק הירדן**: נושה בעל ז׳ פירעון מיוחדת שהמחה זכותו לנושה אחר. ככל שפעולת ההמחאה הייתה 3 חודשים טרם הבקשה (קרוב שנה), והחייב חדל״פ, וההמחאה הקנתה לו יתרון על פני נושים אחרים, שלא היה מתקיים לולא ההמחאה – יוגדר כהעדפה פסולה ויובטל.

**לדוג':** המחאת זכות של נושה לא מובטח לנושה מובטח ביתר.

**\*\*אם מבוטלת הפעולה** - **ס׳223(א)** אם ביהמ״ש ביטל פעולה המקנה **עדיפות**/ **הברחת נכסים**/ **גורעת מקופת הנשייה** – **הנכסים יושבו לקופת הנשייה**. **ס׳223(ב)** אם ההשבה לקופה הנשייה לא אפשרית/ לא צודקת, או שהנכס נרכש ע״י אחר, ישלם הנושה כלפיו בוצעה הפעולה לקופת הנשייה את שווי הנכס.

### **זכות עיכבון – ס׳253-254**

**זכות עיכבון – ס׳253:** ככל ונכס הגיע לידיו של נושה בהסכמת הבעלים ללא שעבוד, עומדת לנושה ז׳ עיכבון אשר עולה על של נושים אחרים – ובחזקת נכס המשועבד לו, כשהחייב חדל״פ ואינו יכול לשלם חוב העבר כלפיו.

זכות עיכבון קמה ב-2 דרכים:

1. **הסכמת הצדדים**.
2. **מכוח חיוב בדין:**
3. **ס׳5 לח׳ הקבלנות**: קבלן רשאי לעכב נכס כשיש כלפיו חוב עבר. **אלוניאל**[רכב במוסך]: רק אם יש השבחה.
4. **ס׳19 לח׳ החוזים**: לנפגע מהפרת חוזה הז׳ לעכב נכס במסגרת קיום החוזה ע״י הצדדים.
5. **ס׳11 לח׳ המיטלטלין**: ז׳ עיכוב נכס מיטלטלין (נכס פיזי)כערובה לסילוק החיוב כלפי הנושה.
6. **ח׳ השומרים** – **המשביר**: מכיר בז׳ העיכבון דרך ח׳ השומרים.

**סמכות למסור נכס מעוכב** - **ס׳254**:

* + **ס'254(א)** ביהמ״ש רשאי להורות לנושה המעכב נכס (אפילו שתישמר לו הזכות קדימות) למסור את הנכס לנאמן ככל ומתקיימים התנאים המצטברים:
    - **ס'254(א)(1)** הנכס **דרוש לשיקומו של התאגיד/ לשם שמירה של עסק יחיד להפעלתו**.
    - **ס'254(א)(2)** יש לנושה **הגנה הולמת** ביחס לשווי הנכס.
* **ס'254(ב)** אם מדובר במסמך הדרוש לשם ההליך חדל״פ, רשאי ביהמ"ש להורות על מסירתו לנאמן גם ללא התקיימות התנאים לעיל, כשהתמורה בגדר הוצאות הליכי חדל״פ.

**קיזוז**

**ס׳255**:נושה רשאי לקזז חוב עבר שהחייב חב לו כנגד חוב עבר שהוא חב לחייב, בהתקיים (תנאים מצטברים):

* זכות התביעה **של שני הצדדים** הייתה לפני מתן הצו.
* כאשר מתקיים אחד התנאים החלופיים:
* **ס'255(1)** חובות החייב והנושה כרוכים זה בזה – מאותה עסקה, נדיר;
* **ס'255(2)** החובות בין הצדדים חלק ממהלך עסקיו הרגיל של הנושה או החייב, וחוב העבר של הנושה נוצר במסגרת החובות ההדדיים.
* ככל ועומד בתנאים: זכות הקיזוז קמה קודם לנושה ב-100% על פני יתר הנושים.
* **אם בעל מניות מציע לשלם את החובות ולרכוש את החברה** – לא ניתן לקזז חוב כלפיו כנגד התמורה שהוא צריך לשלם, היות וניתן לקזז רק חובות הדדים שקדמו שניהם לפתיחת הליכי חדל"פ.
* **ככל ולא עומדים התנאים** – והנושים לא מבוטחים, מדובר **בעקרון השוויון** בין נושים לא מבוטחים (**ס'232**).

**ס׳256:** ככל ולנושה ז׳ קיזוז יודיע לנאמן על קיומה/ ביצועה 30 יום מהמועד בו נודע על הצו לפתיחת הליכים.

## **הוצאות הליכים: ס׳233**

* **הוצאות ההליך – ס'233(א):**
* **ס'233(א)(1)** כל הוצאה מפעולת הנאמן/מטעמו במסגרת ההליך(גם שכר),
* **ס'233(א)(2)** הוצאות בכינוס/ ניהול ועדת נושים,
* **ס'233(א)(3)** הוצאות סבירות להלוויית יחיד שנפטר,
* **ס'233(א)(4)** כל הוצאה אחרת בח׳ הקבועה כהוצאה להליכי חדל״פ.
* **ס'233(ב)**: ישולמו במועד שנקבע תשלומן לפי דין/ הסכם.
* **ס'233(ג)**: אם אין די בקופת הנשייה לפריעת הוצאות ההליך, ייפרעו מנכסי **שעבוד צף**.
* **תשתית** תיחשב כהוצאה.

## **זכויות בדין קדימה: ס׳234**

**הגדרה**: חובות לרשויות החוק ועובדים הזוכים לקדימות. אין דמיון בין סוגי החובות למעט סדר הפירעון שלהם.

* **דין קדימה ביחס לעובדים** **מתוך ביטוח לאומי - ס׳234(א)(1)(א)** – **ליישם!!**:
* **שכר עבודה** לפני הצו בניכוי מס (עד 27,951₪) / **פיצוי פיטורין** (עד 41,927₪), בניכוי הגמלה לביטוח לאומי.
* כל חוב מעבר לסכום הנקוב בגדר **חוב רגיל** של נושה לא מובטח.
* לעובד זכות **לתבוע ביטוח לאומי** עד סכום מסוים הגבוה מזה שבחדל״פ (משתנה מהבראה לפירוק) מבלי לחכות לחלוקה לפי החדל״פ (**ס׳182 לח׳ ביטוח לאומי**). ביטוח לאומי הופך **לנושה** **לא מובטח** מול החברה (**ס׳192 לח׳ ביטוח לאומי).** רציונל: ביטוח לאומי הוא לא החוליה החלשה עליה מנסה החוק להגן (העובד).
* אם החוב גבוה מהתקרה של ביטוח לאומי, העובד ייחשב **לנושה מובטח** מול החברה, עד התקרה לפי **ס'234(א)(1)(א)**. בכל סכום מעבר לכך, ייחשב העובד לנושה לא מובטח.
* **גמלת ביטוח לאומי חלה בפירוק והבראה**: **קלאבמרקט**: גמלת ביטוח לאומי רק בפירוק. **בתיקון ס׳182 לח׳ ביטוח לאומי**: הגמלה **הן בפירוק** [מוגבל עד \*13 משכר העובד] **והן בהבראה**[מוגבל ל- \*5] לפי **ס׳183 לח׳.** רציונל: הבראה פגיעה פחות חומרה – העובד ימשיך בהעסקתו.
* **דין קדימה מול הרשויות**:
* **ס׳234(א)(2)** - **ניכוי במקור של מס הכנסה וביטוח לאומי**: סכומים שהחייב ניכה במקור, אבל לא העביר בפועל לרשויות הרלוונטיות.
* **ס׳234(א)(3)** - **חוב מזונות**: שהחבות היא לפי פס״ד ומועד פירעונו חל לפני הצו (חייב פרטי בלבד).
* **ס׳234(א)(4)** - **חוב על מע״מ** שהצטבר עד 12 חודשים טרם ההליך.
* **ס׳235(א)(5)** - **חוב כלפי ר׳ שלטונית** כלשהי שנפרס לפי הסדר פריסה לפני הצו, על חוב של 3 שנים – לא חייב רצופות – מתוך ההסדר, לפי בחירת הרשות [נבע מפשרה של הר׳ השלטונית לאור הביקורת כלפיהם].
* **סדר הפירעון של חובות בדין קדימה** - **ס׳234(א)**: ככל ואין די בקופת הנשייה יהא לפי הסדר הכרונולוגי של **ס׳234**, מכאן שחובת השוויון לפי **ס׳232** מוטעה ומיוחסת רק לנושים לא מובטחים.
* **ס׳234(ב)**: ככל שאין די מקורות לפריעת דין קדימה – יפרעו משעבוד צף.

## **שעבוד צף: \*\*לבחון מול שעבוד קבוע ככל שעולה**

**הגדרה**: שעבוד על היקף רחב של נכסים, לא נכס מסוים / ללא פירוט הנכסים המשועבדים. כאשר לרוב, יש תחלופה בנכסים המשועבדים וקיימת לבעלים זכות להנות ולפעול בנכס.

**מתי עולה המתח**: כאשר לנושה שעבוד צף על המלאי העסקי, ונושה מובטח לוקח שעבוד קבוע על נכס ספציפי מהמלאי, ושווי יתר הנכסים הצפים אינו די לפירעון הנושה בעל השעבוד הצף.

**שעבוד צף מוגבל ל-75% - ס׳244(א)(2)**: הפירעון מוגבל **עד 75%** מכלל מהתמורה שהתקבלה ממימוש כלל נכסי השעבוד הצף. כל היתרה על השעבוד הצף (25%) יהא **ככל נושה** רגיל. **הפתרון של הבנקים/ נושים**: לוקחים מראש שעבוד צף ששווי הנכסים של השעבוד 25% יותר משווי הנכס שלו/ מתן ריבית גבוה יותר בגין ההלוואה.

* **הבחנה בין נכס צף לקבוע**:\*\*מוגבל ל-75%!!!!

1. **זיהוי הנכס המשועבד**: ככל שהנכס יהא יותר **מוגדר ומזוהה** נגדיר את הנכס יותר כ**קבוע**. ככל שפחות מזוהה ומוגדר **כחלק ממערכת נכסים** – ניטה לשעבוד **צף** [לדו׳ חשבון בנק עומד בסימן שאלה].
2. **חופש הפעולה שנותר בידי החב׳ ביחס לנכס המשועבד**: ככל שלחב׳ **יותר חופש פעולה ושליטה על הנכס** (להשכיר/למכור את הנכס ללא רשות הנושה) יותר שעבוד **צף**. ככל שדרוש הסכמת נושה ניטה ל**קבוע**.

* **שעבוד צף ושעבוד קבוע, מי גובר:**
* **ס'169(ב) רישא לפ' החברות**: שעבוד צף נחות בעדיפותו לעומת כל שעבוד אחר, ספציפי גובר על כללי.
* **שעבוד צף משוכלל- מצב בו השעבוד הצף יגבור:** 3 תנאים מצטברים **- ס׳169(ב) סיפא:**

1. נקבע בהסכם בין הנושה בעל הנכס הצף המשועבד לחייב כי אין לחייב ז׳ לשעבד נכס מהנכסים המשועבדים הצפים לנושים אחרים ללא הסכמת הנושה המשעבד הראשון.
2. נכלל כחלק מטופס ההסכם. **כפוף לס׳179 לפק׳ החברות** - שכלול השעבוד תוך 21 יום.
3. נחתם ע״י רשם החברות.

* ככל שעומד בתנאים, **המוקדם בזמן** זוכה ואין הבדל בין קבוע לצף.
* **ככל ומשוכלל – סדר הפירעון**: זכויות בדין קדימה --> שעבוד צף משוכלל --> שעבוד קבוע

## **נושים לא מובטחים - ס׳235(א)**

**הגדרה**: חובות כלליים שאינם מבוטחים/ בדין קדימה/ דחויים. (ב) יתווספו להם ריבית והפרשי הצמדה עד לצו.

* **עקרון שוויון - ס׳232**: נפרעים בינם לעצמם באופן שוויוני בשונה מהנושים המובטחים שלא[ביקורת **המרצה**].

## **ריבית נוספת - ס׳236**

**ריבית נוספת היא אחת מאלה**: (1) ריבית לכל חובות העבר של החייב ממועד הצו עד פירעונו, למעט דחויים. לרבות ריבית לחוב מובטח שלא היה ניתן לפרוע. (2) ריבית פיגורים שנוספה עד מעד הצו.

## **חובות דחויים – ס׳237**

**שני סוגים**: (1) תשלומים עונשיים שהוטלו על החייב - קנסות. (2) חובות לחברי תאגיד

חובות לחברי תאגיד – 3 סוגים:

1. **חובות לחברי תאגיד מהיותם חברי תאגיד**: חל בעיקר על חוב בעלי מניות (למשל הבטחה לחלוקת דיב׳).
2. **חובות לחברי תאגיד שיש עילה להשעיית פירעונם לפי** **ס׳6(ג) לח׳ החברות**:

* **הלוואת בעלים**:כשבעל״מ מלווה **הלוואת בעלים** לחב׳ (הלוואה בנפרד מהיותו בעל״מ בה), ביהמ״ש יכול לדחות פירעונו על פני הנושים האחרים על פי **הסעד החלופי בס׳6(ג)**, ככל והתקיימו העילות **בס׳6(א)** לח׳ החברות המקימות עילה להרמת מסך בין החב׳ לבעל״מ ((**1)**תרמית. (**2)** הונאה. **(3)** מימון דק). **סלומון**: לאור עקרון האישיות המשפטית הנפרדת אינו חייב לחב׳ ,והחב׳ חייבת לו על הלוואתו.
* **המחאת זכות**: **תחנה המרכזית**: **המחאת זכות נשייה מקימה עילה לדחיית פירעון בכפוף לס׳6(ג)** כאשר צד ג׳ מקבל המחאת זכות מנושה מובטח/רגיל, ופעל באמצעים פסולים (במקרה דנן מימון דק) כבעל״מ/בעלמ״ש להשגת ההמחאה– מקים עילה להרמת מסך מכוח **ס׳6(א)** וניתן להחיל סעד חלופי **בס׳6(ג)** ולדחות פירעונו.
* **נו"מ/בעל שליטה רוכש זכות הלוואה בסכום נמוך יותר**: חוסר תו"ל ורצון לנצל את המצב לגריפת רווחים כלכליים - מקים עילה להרמת מסך (**ס׳6(א)**), וניתן להחיל סעד חלופי **בס׳6(ג)** ולדחות פירעונו.

1. **חובות לחברי התאגיד שיש עילה להשעיית פירעונם לפי כל דין אחר**.

# **ביטול לאחור של פעולות -** פעולה המקנה **עדיפות**/ **הברחת נכסים**/ **גורעת מקופת הנשייה**

**ס'219** – **העדפת נושה פסולה**: יתרון שלא כדין הנוצר לנושה ופוגע בעיקרון השוויון בין הנושים, המקים עילה להחזיר את הפירעון לחייב. הקושי: מצופה מנושה לסרב לפירעון החוב כלפיו. לכן, נחקקו **פרמטרים מצטברים לביטול העדפה פסולה** – **ס'219(א)**:

1. **פירעון עד 3 חודשים טרם הגשת הבקשה לפתיחת הליכים** [מבחן אוב׳].

* אם **הנושה** **קרוב לחייב** – אז יחכה **שנה**. (**לבדוק בהגדרות - ס׳4!!**) **בפרטי**: כל קרוב רחוק משפחה ובני זוגם. **תאגיד**: בעל שליטה/חבר בני אדם השולטים; נו״מ בתאגיד/קרובו; **ציבורי**: בעל״מ מהותי.

**\*\*\*המחאת זכות של בעל שליטה / בעל מניות בחברה לגורם אחר** – מדובר בנושה הקרוב לחייב.

1. **על החייב בשעת הפירעון להיות חדל״פ במסגרת שלושת החודשים** [מבחן מהותי]: תזרימי/מאזני (עמ׳ 1 למעלה). **המרצה**: אם לא חדל"פ זו לא העדפה פסולה, העדפה פסולה רק אם לא חדל"פ מבחינה **מאזנית**.

* **נטל ההוכחה על החייב** שאינו חדל״פ - **ס׳219(א)(2).**

1. **בשל הפעולה ייפרע לנושה חלק גדול יותר לעומת החלק שהיה נפרע לו** אלמלא הפעולה במסגרת הליך הפירעון לפי סדר הנושים. **כל פעולה** המקדמת את הנושה על פני האחרים היא העדפה פסולה, לא רק פירעון.

**חריגים להעדפה פסולה** - **ס׳219(ב):**

1. **קבלת תמורה הולמת** **תמורת קידום הנשייה** [לדו׳ סיפוק סחורה תמורת תשלום/ הלוואה תמורת שעבוד וכו׳].
2. **ביצוע הפעולה והחוב שנפרע נוצר במהלך העסקים הרגיל של החייב**: למשל בתשלום שוטף+/ תשלום משכורת עובדים, במהלך העסקים הרגיל לא ייחשב כהעדפה. **טיבון ויל**:הכללת החוב הישן טרם ההליך לחובות השוטפים העתידיים אינו בגדר מהלך עסקים רגיל ומשמש כמנוף לתשלום החוב הישן – לכן **העדפת נושים פסולה שלא במהלך עסקים רגיל**.

**אם התקיים ס'219(א) ומדובר בהמחאת זכות שמקנה לנושה עדיפות פירעון לפי ס׳219(ג)**:ביהמ״ש רשאי לבטל את זכות הפירעון המיוחדת לנמחה החדש בעל החוב כלפי החייב, **ככל שהתקיימו התנאים** **בס׳219(א)** ביחס להעדפת נושים אסורה. **משקי עמק הירדן**: נושה בעל ז׳ פירעון מיוחדת שהמחה זכותו לנושה אחר. ככל שפעולת ההמחאה הייתה 3 חודשים טרם הבקשה (קרוב שנה), והחייב חדל״פ, וההמחאה הקנתה לו יתרון על פני נושים אחרים, שלא היה מתקיים לולא ההמחאה – יוגדר כהעדפה פסולה ויובטל.

**לדוג':** המחאת זכות של נושה לא מובטח לנושה מובטח ביתר.

**ס'220 – העברה בפחות משווה ערך**: פעולה שבוצעה בין החייב החדל"פ בזמן שהוא חדל"פ, לבין אדם שלישי, כאשר במסגרתה העביר החייב נכס או שווה ערך כלכלית וקיבל תמורה לא הולמת / לא קיבל תמורה כלל. הפעולה גורעת מקופת הנשייה ופוגעת בנושים. הנאמן רשאי לפנות לביהמ"ש בבקשה לביטול הפעולה, או לחלופין, לדרוש מהצד השלישי להשלים את התמרה הראויה עבור הנכסים:

1. **נכון לשעת הפעולה החייב היה חדל"פ** – שאלה עובדתית.
2. מקבל הנכס נתן **תמורה לא הולמת / לא נתן תמורה בכלל**.
3. **שנתיים טרם פתיחת ההליך** / כשמדובר **בקרוב 4 שנים** לפני פתיחת ההליך.

**\*\*אם מבוטלת הפעולה** - **ס׳223(א)** אם ביהמ״ש ביטל פעולה המקנה **עדיפות**/ **הברחת נכסים**/ **גורעת מקופת הנשייה** – **הנכסים יושבו לקופת הנשייה**. **ס׳223(ב)** אם ההשבה לקופה הנשייה לא אפשרית/ לא צודקת, או שהנכס נרכש ע״י אחר, ישלם הנושה כלפיו בוצעה הפעולה לקופת הנשייה את שווי הנכס.

**מינוי נאמן וסמכויותיו**

**אופן המינוי**

1. **אופן המינוי נאמן**: **ס׳33(ב)**: ימונה מתוך רשימת נאמנים מ**ס׳35-37**.

* **ס'33(ג)** הממונה ימליץ באופן שוויוני על מועמדים(3-5) מתוך הרשימה. התאגיד/ נושה רשאי להמליץ גם הוא על מועמדים מתוך הרשימה/ ביהמ״ש רשאי למנות נאמן שלא בהמלצת הממונה – אך צריך לנמק.
* **ס'33(ד)** בימ״ש לא ימנה נאמן בניגוד עניינים בין הנאמן לעניין אישי/ תפקיד אחר שלו/ קרובו.
* **ס'33(ה)** בימ״ש רשאי למנות כמה נאמנים אם מצא לכך סיבה.

1. **נאמן זמני** - **ס׳34**: אם לא יכול למנות ישר בפתיחת הליכים – ימנה נאמן זמני עד למינוי הרשמי.
2. **מינוי הממונה לנאמן - ס׳35**: בימ״ש רשאי למנות הממונה.
3. **רשימת נאמנים** - **ס׳37**: בוועדה הציב׳ למינוי יהיו החברים: ש׳ בדימוס של המחוזי; ממונה ונציגו/2 נציגים מטעמו; נציג לשכת עו״ד; נציג לשכת רו״ח.
4. **ערובה** – **ס׳38**: הנאמן יתקשר בחוזה ביטוח/ ערובה.

**תפקיד הנאמן וסמכויותיו**

1. **תפקידו** – **ס׳42**: **לפעול לפירוק /שיקום התאגיד** בהתאם לצו. יפעל לכ״נ וניהול; יגבש תכנית שיקום אם צריך.
2. **סמכויות באישור בימ״ש** – **ס׳44(א)**: **(1)** תביעה/ התגוננות בשם התאגיד; **(2)** העסקת מסייע לנאמן בניהול ההליך; **(3)** פשרה עם נושה; **(4)** חייב בנוגע לגובה חוב; **(5)** כל סמכות אחרת.
3. **בקשה למתן הוראות** – **ס׳45**: **(א)** יכול לפנות לבימ״ש ביחס לתפקידו למתן הוראות; **(ב)** אם בקשת ההכוונה ביחס לז׳ צד שלישי – ביהמ״ש ידון בדנן אם: הבירור נדרש לשם ביצוע יעיל של הנאמן; אינו בירור עובדתי מורכב; לא הליך פלילי/ניהולי.
4. **שת״פ עם הנאמן** – **ס׳46**: **(א)** נו״מ בתאגיד יסייע ככל שדרוש. **(ב)** הנו״מ יגיש כל מסמך דרוש.
5. **העברת נכסים** – **ס׳47**: **(א)** רשאי לדרוש מכל אדם להעביר נכסיו/ מסמך ברשותו, אשר לתאגיד זכות לקבלו; **(ב)** גם זכות עיכבון באישור ביהמ״ש.
6. **בדיקת נכסי** **תאגיד** – **ס׳48**: רשאי הנאמן לבקש בחינת נכס.
7. **דרישת מידע** – **ס׳49**: רשאי לדרוש מידע לענייני התאגיד מהנו״מ/ תאגיד הדרוש לשם מילוי תפקידו.
8. **מידע תאגידי בנקאי מר׳ המיסים** – **ס׳50(א)**: ביהמ״ש רשאי לדרוש מסירת מידע מר׳ המיסים/ תאגיד בנקאי.
9. **שמירה על סודיות** – **ס׳51**: באישור ביהמ״ש סמכות החקירה נתונה לנאמן.
10. **שמירה על סודיות** – **ס׳52**: נאמן ומי מטעמו לא יעשה שימוש במידע תוך ועקב מילוי תפקידו.
11. **דוחות הנאמן – ס׳53**: יגיש לביהמ״ש ולממונה דוחות על הנכסים לנושים/ תביעות חוב וכו׳ אחד לשנה וכשצריך בהוראת ביהמ״ש באופן מיידי.
12. **פנייה לביהמ״ש מהנפגעים מהנאמן** – **ס׳54**: נפגע / עלול להיפגע מהחלטה או פעולה של הנאמן – רשאי לפנות לביהמ"ש בבקשה לביטול / שינוי ההחלטה או הפעולה.
13. **הפסקת כהונת נו״מ** – **ס׳55**: רשאי להפסיק כהונה מיוזמתו לבקשת הנאמן/ בעל עניין בחדל״פ אם אינו ממלא תפקידו כראוי; לא יכול למלא תפקיד דרך קבע; חדל מהתקיים התנאים הדרושים לכהונתו. (ב) ההחלטה תתקבל לאחר עמדת הממונה בנושא ולאחר שהנאמן השמיע טיעוניו. (ג) ביהמ״ש ימנה אחר במקומו.

**הליכים פרוצ׳**:

* **ככל שמצוין טופס הבקשה בקייס – ייבחן בהסדר** [**תק׳ 7**]: (א) בקשה בכתב תכלול: החב׳ ועסקיה; מאפייני הרישוי, מיסוי, פיקוח ממשלתי עליהם; אפיון לקוחות החב ומידת התלות בהם ולקוחות שהעסקים איתם יותר מ-10% מסך המכירות; תלות הספקים והמשווקים; מאפיינים ייחודים וגורמי הסיכון בפעילות החב׳; הצעת פשרה ונימוקיה; שם כ״נ/הנאמן; תיאור היתרונות והתשלומים מההסדר לנו״מ בחב׳ בין ממעמדו כנו״מ, בתוקף מעמדו כבעל״מ/שליטה; שם השולט בעקיפין/ישירות; סוגי המניות והמניות המוצעות לבעל״מ; הנושים המהותיים לחב׳ וסך החובות; ערבויות-בטוחות; פירוט הוצאות לשירותים השונים; אם נו״מ נאמן, הסכמתו ופרטיו; מידע מהותי אחר. (ב) לבקשה יצורפו: דוח נכסי חב׳ וחובות; רשימת הסכמים מהותיים; רשימת הליכים משפטיים; רשימת נו״מ כיום/עזבו אשתקד; מרשם בעל״מ/מהותיים; דוחות כספיים שנתיים לפני הבקשה; (ג) רשאי לצרף במעטפה סגורה: יימסר לנושים מהותיים/שרוצים, לא לציבור. (ד) נושה מהותי/ כונס רשאים לבקש כל מידע הדרוש לשם גיבוש החלטה ביחס לחב׳. (ה) יכולים להתנות על הנושה שלא ימסור המידע
* **בבקשה להסדר יצורפו לבקשה [ת׳38]**: יפורט מס׳ מועסקים; תיאור המוצע לנושים; התכנית הבראה; הסכומים לנושים/ בעל״מ לו היה פירוק; הנכסים המהותיים שעברו ב-6 חודשים אחרונים; פירוט נו״מ שיישארו לאחר ההבראה; פרטים על נושים בעלי זיקה; רשימת ההליכים המשפטיים.