



רשות ניירות ערך

מחלקת השקעות

רח' כנפי נשרים 22, ירושלים 95464

טל': 02-6556565

פקס': 02-6597565

www.isa.gov.il

יום חמישי י"א אייר תשע"ה
30 אפריל 2015

לכבוד
מר עודד אופק, עו"ד
מ. פירון ושות', עורכי דין
רחוב אבא הלל סילבר 16
רמת גן 5250608

א.נ.,

הנדון: פעילות תאגיד מורשה באמצעות בעלי רישיון שהם עובדי

(סימוכין: פנייתכם מיום 6.1.15)

בפנייתכם שבסימוכין ביקשתם לקבל את עמדת הרשות בקשר עם עמידת מרשתכם, תאגיד מורשה לפי חוק הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות, התשנ"ה – 1995 (להלן: "החוק"), בהוראות סעיף 8(ב)(2) לחוק לפיהן אחד התנאים להענקת רישיון מנהל תיקים לתאגיד שהוא חברה הוא התחייבות החברה כי מי שיעסקו בשמה בניהול תיקים, בייעוץ השקעות או בשיווק השקעות הם עובדי החברה שהם בעלי רישיון מתאים. השאלה מתעוררת על רקע שינוי מבני בקבוצה עליה נמנית מרשתכם ואשר במסגרתו תפעל מרשתכם באמצעות בעלי רישיון שהם עובדים מושאלים מחברת האם שלה או מועסקים במשותף על ידי התאגיד המורשה והחברה האם.

להלן תמצית הנתונים כעולה מפנייתכם:

1. אלטשולר שחם בע"מ (להלן: "אלטשולר שחם"), הינה תאגיד מורשה ובגדר חברת ניהול תיקים גדולה לפי החוק. במסגרת שינוי מבני הנערך בקבוצה עליה נמנית אלטשולר שחם מתבצע תהליך של העברת פעילות ניהול התיקים לחברה בת בשליטתה, אלטשולר שחם ניהול תיקי השקעות בע"מ (להלן: "אלטשולר תיקים"). מטרת השינוי המבני האמור היא לייצר מבנה של חברת החזקות, שתחתיה חברות בנות בעלות פעילות מורשית מופרדת.
2. מבנה ההחזקות העתידי ישפיע גם על אופי ההעסקה של כוח האדם בבתי ההשקעות בקבוצת מרשתכם, שכן חברת ההחזקות היא זו שתתקשר עם העובדים והיא תרכז את כל הסכמי ההעסקה תחת חברה אחת תוך שהיא מקצה אותם על דרך השאלה או העסקה במשותף לחברות הבנות.

3. כעולה מפנייתכם החברות הבנות ובהן אלטשולר תיקים, יראו בעובדים המושאלים או המועסקים במשותף עם החברה האם (להלן: "העובדים"), עובדי החברה לכל דבר ועניין ויתקיימו בהם "כל המבחנים של השליטה, הפיקוח והזיקה שעמדו בבסיס תכלית החקיקה של חוק הייעוץ". הנכם מציינים כי התאגיד המורשה, כיתר התאגידים בקבוצה, אף ידווחו על אודות העובדים המוקצים להם לרשות, בהתאם לחובות הדיווח החלות בעניין על פי החוקים המסדירים את פעילות התאגידים כעובדיהם.
4. לטענתכם, לנוכח קיומה של תכלית החקיקה שביסוד הוראת סעיף 8(ב)(2) לחוק בנסיבות המתוארות בפנייתכם, יש לראות גם בעובד מושאל או בעובד המועסק במשותף עם חברת אם, כעובד התאגיד המורשה לעניין החוק.

להלן עמדתנו:

5. סעיף 8 לחוק, הקובע את התנאים לקבלת רישיון ניהול תיקים מהרשות, קובע בסעיף 8(ב) כדלקמן:
- (2) החברה התחייבה כי מי שיעסקו בשמה בניהול תיקים, בייעוץ השקעות או בשיווק השקעות הם עובדי החברה שהם בעלי רישיון מתאים, או כי עובד אחד לפחות הוא בעל רישיון מנהל תיקים, והאחרים שיעסקו בשמה כאמור הם עוסקים זרים הרשאים לעסוק בניהול תיקי השקעות, בייעוץ השקעות או בשיווק השקעות לפי הוראות סעיף 10ב;
- (ההדגשה אינה במקור).
6. כאמור בעמדת סגל הרשות שניתן לה פומבי באתר הרשות¹, הרציונל העיקרי העומד ביסוד הדרישה הקבועה בחוק, למתן שירותים בבנק כמו בתאגיד מורשה, על ידי בעלי רישיון שהם עובדיו, הוא הפיקוח והשליטה שלהם על תהליך מתן השירותים הניתנים מטעמם, החיוניים לנוכח נשיאתם באחריות לפעילות. פיקוח ושליטה מושגים כאשר מדובר במי שקיימים בינם ובין התאגיד המורשה יחסי עובד ומעביד שמגלמים בתוכם גם את ההשתלבות הארגונית של בעלי הרישיון בתאגיד.
7. עוד נאמר בעמדה הנ"ל, כי המונח "עובד" בחוק מפורש בהתאם לפרשנות הרגילה שיש לו בדיני העבודה.
8. מפנייתכם עולה כי על פי הפסיקה והספרות שבחנתם, בחינת הסטטוס של עובד מושאל בדיני העבודה נעשית בעיקר על רקע שאלת שיוך העובד למעביד מסויים על מנת לקבוע מי נושא בחובות כלפיו כמעביד. הנכם מציינים כי לא נקבע בפסיקה באופן חד משמעי כי עובד מושאל הוא עובד לכל דבר ועניין וכי מעסיקים במשותף נושאים באחריות לזכויות העובד ביחד ולחוד.
9. מאחר שכאמור, פרשנות המונח "עובד" נעשית בהתאם לזו שיש לו בדיני העבודה ובהנחה כי כאמור בפנייתכם, קביעת הסטטוס של עובד מושאל או עובד המועסק במשותף עם תאגיד אחר, שלענייננו הוא החברה האם של התאגיד המורשה, טרם הוכרעה, עמדתנו היא כי לעניין קיום ההתחייבות החלה על פי החוק שלפיה על תאגיד מורשה לפעול

¹ בקישור הבא: http://www.isa.gov.il/Download/IsaFile_7074.pdf

באמצעות בעלי רישיון שהם עובדיו, ניתן לראות בנסיבות הפניה ועל בסיס האמור בה, בבעלי הרישיון המועסקים באלטשולר תיקים שהם עובדים מושאלים מחברת האם אלטשולר שחם, וכן בבעלי הרישיון המועסקים במשותף על ידי אלטשולר תיקים והחברה האם, כעובדי אלטשולר תיקים, בכפוף לאמור להלן:

- א. אלטשולר תיקים תבטיח יישום מבחני השליטה, הפיקוח וההשתלבות הארגונית לגבי העובדים בעלי הרישיון העוסקים בשמה במתן שירותים לפי החוק, כפי שנדרש לגבי עובד, ותישא באחריות לפעילותם.
- ב. הכיסוי הביטוחי של אלטשולר תיקים לו היא נדרשת על פי החוק ותקנות הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות, בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות (הון עצמי וביטוח), התש"ס-2000, יחול גם ביחס לחבות שעילתה נעוצה בפעילות העובדים כהגדרתם בסעיף 3 לעיל.

10. נימוקי עמדתנו הם כי בנסיבות הפניה וכאשר מדובר בהשאלת עובדים מחברה אם לחברה בת ובהעסקה במשותף של עובדים על ידן, ועם התקיימות יסודות השליטה, הפיקוח וההשתלבות הארגונית בתאגיד המורשה ביחס לעובדים, וקיומו של כיסוי ביטוחי כנדרש, מתקיים למעשה הרציונל שביסוד החובה החלה בענייננו על פי הקבוע בסעיף 8(ב)(2) לחוק.

11. תשומת ליבכם מופנית לכך כי עמדתנו מתייחסת להיבטי חוק הייעוץ בלבד. כמו כן יש לבחון שאלות הנוגעות לעניין ניגודי עניינים בנסיבות של ניווד עובדים או העסקה במשותף של עובדים בתאגידי הקבוצה, ככל שעולות כאלה.

12. עמדתנו זו מבוססת על העובדות והמצגים שהוצגו בפנייתכם, ובהנחה כי פנייתכם כוללת את כל הפרטים והנתונים הדרושים לבחינת השאלה שהעליתם בה. כל שינוי בעובדות או בנסיבות שהובאו בפנינו עשוי להביא למסקנה שונה.

13. בנוסף, הרינו להודיעכם כי בהתאם לנוהל טיפול בפניות מקדמיות לרשות ניירות ערך (פורסם באתר האינטרנט של הרשות בחודש יוני 2008), הפנייה המקדמית והתשובה לה עשויות להתפרסם באתר הרשות. בהתאם לבקשתכם, פנייתכם תתפרסם בחודש אוגוסט 2015, אלא אם כן תתקבל החלטה אחרת.

בברכה,

אורנה נחום, עו"ד



יועצת משפטית
ליחידה לפיקוח על בעלי רישיון