



רשות ניירות ערן

כנס תאגידים השלישי - 2011

מחלקת תאגידים

תיקון 16 - סוגיות נבחרות מן

העת האחרונה

אמיר הלמר, עו"ד
ראש מערך תאגידים ודיווח

דצמבר 2011



כנס תאגידים השלישי - 2011

סדר הצגת הדברים

תיקון 16: שינויים מרכזיים

סוגיות נבחרות

1. כהונת שני דח"צים

2. תנאי כהונה והעסקה

• מעבר בין תפקידים

• מענקים

3. עניין אישי

• עניין אישי של מיופה כוח

• החזקות צולבות

• מתן גילוי על הצבעות המוסדיים ובעלי עניין

4. עניין אישי שלילי



תיקון 16 - שינויים מרכזיים

אישור עסקאות עם בעל שליטה -

- ❖ ועדת ביקורת כנדרש בחוק (ס' 279)
- ❖ שינוי הרוב הנדרש מקרב בעלי מניות המיעוט: רוב מקרב בעלי המניות שאינם בעלי עניין אישי באישור העסקה, חלף דרישת שליש.
- ❖ הגבלה על משך התקופה של עסקאות בעל-שליטה:
 - תנאי כהונה והעסקה - שלוש שנים
 - עסקאות אחרות - תקופה סבירה בנסיבות העניין



כהונת שני דח"צים בוועדת הביקורת

- ❖ סעיף 279 עובר לתיקון - נדרשה כהונתם של שני דח"צים בעת אישור עסקאות.
- ❖ סעיף 279 לאחר התיקון - ועדת ביקורת לא תאשר עסקה אלא אם מתקיימים בה הוראות סעיף 115 לחוק.
- ❖ דרישות סעיף 115: מינימום שלושה חברים; בכללם כל הדח"צים; ורוב חבריה בלתי תלויים.
- ❖ חובת כהונתם של שני דח"צים בחברה ציבורית (סעיף 239).
- ❖ התיקון לא בא למעט בדרישת האישור; כהונתם של שני דח"צים עודנה נדרשת בעת אישור עסקה.



תנאי כהונה והעסקה

❖ מעבר בין תפקידים

- אבחנה בין שירותי יו"ר דירקטוריון ושירותי מנכ"ל.
- מעבר מיו"ר למנכ"ל (ולחיפך) = שינוי במהות השירותים הניתנים: נדרש אישור מחדש.

❖ הפסקת כהונה

- יו"ר דירקטוריון המכהן גם כמנכ"ל [ס' 121(ג)]: הפסקת כהונה באחד מהתפקידים: אישור מחדש.



תנאי כהונה והעסקה (המשך)

❖ **בנוסים הנגזרים מיעדים כמותיים או איכותיים לבעל השליטה:**

✓ **פירוט מלא של המנגנון בדו"ח העסקה;**

✓ **"גילוי פרופורמה" למנגנון התגמול בדו"ח;**

✓ **תגמול מבוסס תקציב: גילוי בדו"ח העסקה של כל היעדים והפרמטרים להתקיימותם לכל השנים הרלוונטיות; לחילופין אישורם בכל שנה ושנה כעסקה עם בעל שליטה.**

✗ **יעדים איכותיים: הדירקטוריון אינו מוסמך לאשר את תנאי כהונתו של בעל השליטה.**



עניין אישי

❖ עניין אישי של מיופה כוח:

- תיקון 16: עניין אישי של מיופה הכוח (השלוח) בין אם שלו ובין אם של מייפה הכוח (השולח).
- המשמעות: הצבעת מזכיר החברה, כמיופה כוח של בעל מניות, נגועה תמיד בעניין אישי.
- על הפרק - תיקון תקנות כתבי הצבעה
- פניה מקדמית: הרשות לא תתערב באי סיווג ההצבעה כנגועה בעניין אישי, למרות ענינו של מיופה הכוח, בתנאים הבאים:
 1. ייפוי הכוח ניתן בכתב;
 2. החלטת ההצבעה מצוינת בבירור בייפוי הכוח, ואינה ניתנת לשינוי;
 3. ככל שייפוי הכוח מבוטל הרי הדבר דומה במהות לביטול כתב הצבעה.



עניין אישי (המשד)

❖ החזקות צולבות

- **עסקאות בין חברות אחיות**: ההצבעה בחברה בה לבעל המניות האינטרס ההוני הנמוך יותר (שיעור אחזקה נמוך יותר) תהיה נגועה בעניין אישי.
- **עסקאות במסגרת "מאזן אימה" יוצרות עניין אישי הדדי כאשר:**
 - שני צדדים מחזיקים באופן צולב החזקות משמעותיות;
 - קיימת ידיעה ברורה של אחד על קיומו של השני;
 - לצדדים יש יכולת להשפיע על תוצאות ההצבעה;
 - יש היסטוריה מוכחת של הצבעות משותפות.



עניין אישי (המשד)

❖ מתן גילוי על הצבעות המוסדיים ובעלי עניין

- חובת דיווח אודות פירוט הצבעות בהחלטות אסיפה של תאגיד ברוב מיוחד.
- הדו"ח המיידני על תוצאות האסיפה יכלול, גם את פירוט אופן ההצבעה של מחזיקי ניירות הערך שהינם בעלי עניין ומשקיעים מוסדיים.
- ההצבעות הרלוונטיות: החלטות לפי סעיפים 121(ג), 239(ב), 275 ו-350 לחוק החברות והחלטה לפי סעיף 36ד לתקנות דוחות תקופתיים ומיידיים בקשר עם אסיפה של תאגיד שעל סדר שינוי תנאי שטר נאמנות.



עניין אישי שלילי

❖ הי"פ 7236-05-11 גולדפון בע"מ ואח' נ' ב.יאיר חברה
קבלנית לעבודות בנייה 1988 בע"מ ואח'

עמדת הרשות:

- סיווג בעל מניות בידי החברה כבעל עניין אישי שלילי, מקום שהצביע כנגד אישורה של העסקה, אינו נכון ולא ניתן לסווגו כבעל עניין אישי במסגרת הפרק לאישור עסקאות בעלי שליטה.
- בחינת מניעיו של בעל המניות ותום ליבו תעשה בביהמ"ש במסגרת חובות האמון ותום הלב הכלליות של בעל מניות. (סעיפים 192 ו-193 לחוק החברות)
- נטל ההוכחה בדבר מניעיו של בעל המניות בהצבעתו רובץ לפתחה של החברה.



עניין אישי שלילי (המשך)

❖ ה"פ 7236-05-11 גולדפון בע"מ ואח' נ' ב.יאיר חברה קבלנית
לעבודות בנייה 1988 בע"מ ואח'

קביעות ביהמ"ש :

- עניין אישי שלילי – נסיבות המביאות בעל מניה לטרפד עסקה ממניעים זרים
- חברה אינה רשאית לסווג בעל מניות שלטענתה מבקש לטרפד עסקה ממניעים זרים כ"בעל עניין אישי" אם הוא אינו מסכים לסיווג האמור.
- סיווג שכזה יעשה רק באישור בית המשפט במסגרת הליך לפי סעיפים 192-193.



דגשים בעניין פסק הדין:

• "עניין אישי", הנובע מנסיבות שעשויות לגרום לבעל המניות להעדיף את טובת בעל השליטה על פני טובת החברה (עניין אישי חיובי), לא יכול להוות עניין אישי בעת שבעל המניות מצביע נגד העסקה.

• ההצבעה כנגד העסקה, סותרת את החשש להטיית שיקול הדעת לטובת בעל השליטה, ומכאן שזיקה עודפת הנובעת מסטאטוס (יחסי עובד-מעביד, קשרים עסקיים) צריכה להיחשב עניין אישי, רק בעת הצבעה בעד אישור העסקה.

• בנסיבות האמורות הצבעה נגד אינה עניין אישי שלילי.



דגשים (המשד):

- פסק-הדין לא התיימר לבטל הלכות קודמות לגבי קיום עניין אישי חיובי; ככל שלחברה ידוע על קיום עניין אישי חיובי, עליה לסווג בהתאם.



רשות ניירות ערך

כנס תאגידים השלישי - 2011

תודה