

22 במרץ 2018

לכבוד  
עו"ד קרן גיחז  
רשות ניירות ערך  
רח' כנפי נשרים 22  
ירושלים

**באמצעות דואר אלקטרוני**  
(kereng@isa.gov.il)

ג.נ.

**הנדון: פניה מקדמית – הנפקת מניות במסגרת עסקה לרכישת חברה ישראלית ציבורית**

בשם מרשתנו, KLA-Tencor Corporation (להלן "החברה"), אנו מתכבדים לפנות אליכם בהתאם לנוהל פניה מקדמית לרשות ניירות ערך בקשר עם הקצאת מניות לבעלי מניות ישראלים כחלק מהסכם מיזוג במסגרתו החברה עתידה לרכוש את אורבוטק בע"מ (להלן "הנרכשת") בדרך של מיזוג משולש הופכי.

**1. רקע עובדתי**

- 1.1 החברה הינה חברה המאוגדת במדינת דלאוור בארה"ב אשר מניותיה נסחרות ב-Nasdaq Global Select Market. החברה כפופה לחובת הדיווח מכח חוק ניירות ערך ארה"ב משנת 1934 (להלן: "חוק ניירות ערך 1934"), מניותיה אינן נסחרות בבורסה בתל אביב בע"מ והיא אינה תאגיד מדווח כהגדרתו בחוק חוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן: "חוק ניירות ערך").
- 1.2 הנרכשת הינה חברה שהתאגדה בישראל, אשר מניותיה נסחרות ב-Nasdaq Global Select Market. הנרכשת כפופה לחובת הדיווח מכח חוק ניירות ערך 1934, מניותיה אינן נסחרות בבורסה בתל אביב בע"מ והיא אינה תאגיד מדווח כהגדרתו בחוק חוק ניירות ערך.
- 1.3 ביום 18 במרץ 2018 התקשרה החברה וחברה בת של הרוכשת המאוגדת בישראל (להלן: "חברת היעד") בהסכם מיזוג עם הנרכשת (להלן: "הסכם המיזוג"), אשר לפיו, עם השלמת מיזוג בהתאם לחוק החברות התשנ"ט-1999, תתמוג חברת היעד עם ולתוך הנרכשת והנרכשת תהפוך לחברה בת בבעלות מלאה (בעקיפין) של הרוכשת, וחברת היעד תחוסל (להלן: "המיזוג"). במועד השלמת המיזוג כל מניה רגילה של הנרכשת וכן כל זכות לקבלת מניה רגילה של הנרכשת שהבשילה תומר באופן אוטומטי בזכות לקבל את תמורת המיזוג, המורכבת ממזומן ("התמורה במזומן") וממניות של החברה ("התמורה בניירות הערך"), וביחד עם התמורה במזומן, "תמורת המיזוג". לפיכך, עם השלמת המיזוג, כל בעלי המניות של הנרכשת וכן המחזיקים בזכות לקבלת מניה רגילה של הנרכשת שהבשילה, יהיו זכאים לתמורת המיזוג.
- 1.4 בהתאם למידע המצוי בידי החברה, כפי שנמסר על ידי הנרכשת, נכון ליום 5 במרץ 2018, במרשם בעלי המניות של הנרכשת ישנם 11 בעלי מניות אשר הינם בעלי כתובת בישראל, המהווים סך של 0.28% מסך בעלי המניות של הנרכשת. בנוסף, על פי הדוח השנתי של הנרכשת על-גבי טופס Form

20-F שפורסם ביום 23 בפברואר, 2018 ומידע שנמסר לחברה על ידי הנרכשת (להלן: "הדוח השנתי") (א) כלל החזקות עסקי ביטוח בע"מ, אשר עונה להגדרה של משקיע המפורט בתוספת הראשונה לחוק ניירות ערך מחזיקה ב-5.01% ממניות הנרכשת, ו-(ב) חברי דירקטוריון הנרכשת ותושבי ישראל מחזיקים יחדיו כ-7.81% מסך הון הנרכשת בדילול מלא (לרבות ד"ר יעקב ריכטר, דירקטור בנרכשת ותושב ישראל, המחזיק בכ-5.22% מסך הון הנרכשת בדילול מלא). במרשם החברה המנוהל על ידי ה-transfer agent בארה"ב, רשומים שישה מחזיקים ישראלים נוספים המחזיקים יחדיו כ-0.004% מהון הנרכשת בדילול מלא נכון לחודש ינואר 2018. יצוין, כי בהתאם למידע שנמסר לנרכשת על ידי יועצי ה-IR שלה, אשר לא אומת על ידי החברה או על-ידי הנרכשת, משקיעים מוסדיים בישראל העונים להגדרה של משקיעים המפורטים בתוספת הראשונה לחוק ניירות ערך מחזיקים בכ-22.48% מהון הנרכשת בדילול מלא נכון ליום 20 במרץ 2018 (בעלי המניות כאמור בסעיף 1.4 זה, להלן: "בעלי המניות הישראלים"). לחברה ולנרכשת אין כל מידע נוסף באשר לכמות בעלי המניות הישראלים של הנרכשת, ככל שקיימים כאלה.

- 1.5. בהתאם למידע המצוי בידי החברה, כפי שנמסר על ידי הנרכשת, נכון ליום 5 במרץ 2018, לנרכשת ישנם כ-313 עובדים ונותני שירותים בעלי כתובת בישראל המחזיקים באופציות, מניות חסומות ויחידות מניה חסומות (להלן: "תגמול הוני") לרכישת כ-1.77% מסך הון החברה בדילול מלא (להלן: "מחזיקי התגמול ההוני הישראליים"), ויחד עם בעלי המניות הישראלים: "המחזיקים הישראליים"). תוכניות התגמול ההוני של הנרכשת, במסגרתם הוענק תגמול הוני לבעלי התגמול ההוני הישראליים קובעות כי במקרה של מיזוג, לדירקטוריון הנרכשת יהיה שיקול דעת לנקוט בכל פעולה בקשר עם התגמול ההוני שהוענק, לרבות החלפתו בתמורת המיזוג, וזאת מבלי להיזקק לאישורם של מחזיקי התגמול ההוני. מחזיקי התגמול ההוני של הנרכשת אשר הבשיל לא יידרשו לבצע כל החלטת השקעה במסגרת המיזוג בעבור התמורה בניירות הערך.
- 1.6. יובהר כי מספר המחזיקים הישראלים כאמור אינו סופי, אולם, נכון למועד מכתבנו זה, החברה אינה צופה שינויים מהותיים מבחינת חלקם היחסי בנרכשת.
- 1.7. מחזיקי תגמול הוני שאינו בשל במועד השלמת המיזוג יהיו זכאים להחלפתו בתגמול הוני של החברה במסגרת תכניות התגמול ההוני של החברה. במקביל לבקשה זו, פונה החברה בבקשת פטור בהתאם לסעיף 15ד לחוק ניירות ערך בעניין זה.
- 1.8. בכוונת החברה להגיש תשקיף על גבי טופס Form S-4 בהתאם לחוק ניירות ערך ארה"ב משנת 1933 המפרט את הליך המיזוג ואת התמורה בניירות ערך להם יהיו זכאים בעלי המניות ומחזיקי התגמול ההוני של הנרכשת כחלק מהמיזוג.
- 1.9. השלמת המיזוג צפויה להתבצע לאחר התקיימות התנאים המתלים כפי שנקבע בהסכם המיזוג. אישור המיזוג יהיה כפוף לאישור בעלי מניות של הנרכשת ושל חברת היעד. אחת מהנחות היסוד המרכזיות של העסקה הינה כי לא תהיה חובת פרסום תשקיף בישראל בקשר להקצאת ניירות הערך לבעלי המניות הישראלים הנעשית במסגרת העסקה, והצדדים הסכימו לפנות לקבלת עמדת רשות ניירות ערך (להלן: "הרשות") בהקשר זה.

## 2. מהות הפניה לרשות ניירות ערך והנימוקים לה

- 2.1. בשים לב להחלטות קודמות של הרשות, פניה זו נועדה לקבל את אישור הרשות לביצוע הקצאת התמורה בניירות ערך לבעלי המניות הישראלים במסגרת המיזוג ללא פרסום תשקיף בישראל, ואת אישורה של הרשות כי לא תתערב בעמדתה של החברה כי ביצוע ההקצאה כאמור אינו מהווה "הצעה לציבור" כהגדרתה בחוק ניירות ערך (No Action).
- 2.2. אנו סוברים כי בנסיבות העניין אין לראות בהקצאת התמורה בניירות ערך למחזיקים הישראלים על פי הסכם המיזוג "הצעה לציבור" כמשמעותה בסעיף 1 לחוק ניירות ערך, וכנגזרת לכך על החברה לא חלה חובת פרסום תשקיף בישראל על פי סעיף 15 לחוק ניירות ערך, וזאת לאור הטעמים

הבאים, הנשענים בין היתר על החלטות קודמות של הרשות לרבות החלטת רשות ניירות ערך משנת 2008<sup>1</sup>:

2.2.1. החברה הינה חברה זרה אשר נסחרת מחוץ לישראל ואינה כפופה או מדווחת על פי חוק ניירות ערך בישראל, וכן לא תהיה כפופה או תדווח על פי חוק ניירות ערך לאחר השלמת המיזוג. הנרכשת אף היא אינה כפופה או מדווחת לפי חוק ניירות ערך, וכן לא תהיה כפופה או תדווח על פי חוק ניירות ערך לאחר השלמת המיזוג.

2.2.2. לחברה אין כל כוונה לפנות בהצעה לציבור בישראל, ומעורבותו של "ציבור" בישראל הינה תוצאת לוואי של הסכם המיזוג. לבעלי המניות הישראלים של הנרכשת לא הייתה כל ציפייה כי על מכירתה של מניות הנרכשת יחול חוק ניירות ערך, שכן אלו רכשו את מניות הנרכשת בעסקאות בבורסה בארה"ב או בעסקאות מחוץ לבורסה שלא היו כפופות לחוק ניירות ערך. הנרכשת מעולם לא פנתה בהצעה לציבור בישראל, והצעותיה לציבור היו בארה"ב בלבד ומכוח חוק ניירות ערך ארה"ב משנת 1933. לפיכך, לא הייתה לבעלי המניות הישראלים ציפייה כי הם ייהנו מהגנות כלשהן מכוח חוק ניירות ערך.

2.2.3. החברה תעמיד לרשות בעלי המניות הישראלים מידע מלא אודות מניותיה במסגרת תשקיף על גבי טופס Form S-4 אשר יוגש לרשות ניירות הערך האמריקאית בהתאם לדין האמריקאי לשם הקצאת מניותיה ורישומן למסחר ב-Nasdaq Global Select Market. האסיפה הכללית של הנרכשת אשר תידרש לאישור המיזוג תיערך רק לאחר מועד פרסום תשקיף זה, כך שבאותו מועד לרשות בעלי המניות של הנרכשת יהיה את כל המידע אודות החברה ועסקת המיזוג.

2.2.4. בפני מחזיקי התגמול ההוני הישראלים לא עומדת כל החלטת השקעה שכן אין בידיהם כל שיקול דעת בדבר השתתפות במיזוג וזאת לאור התניה בתוכניות התגמול ההוני של הנרכשת המפורטת בסעיף 1.5 לעיל וקובעת כי במקרה של מיזוג, דירקטוריון הנרכשת יוכל לנקוט בכל פעולה בקשר עם התגמול ההוני, לרבות החלפתו בתמורת המיזוג, וזאת מבלי להיזקק לאישורם של מחזיקי התגמול ההוני. לפיכך, פרסום תשקיף עבור מחזיקי התגמול ההוני הישראלים אינו רלבנטי.

2.2.5. בנוסף, מחזיקי התגמול ההוני הישראלים ממילא לא נהנו מהגנת חוק ניירות ערך עוד בשעה שהתגמול ההוני הוקצה להם, שכן הרשות פטרה את הנרכשת מתשקיף בהתאם להוראות סעיף 15 לחוק ניירות ערך.

2.2.6. הקצאת המניות לכלל עסקי ביטוח בע"מ והמשקיעים המוסדיים האחרים כאמור בסעיף 1.4 לעיל פטורה מתשקיף בישראל בהתאם לסעיף 15א(ב).

2.2.7. מתן פטור מפרסום תשקיף בישראל בקשר עם המיזוג עולה בקנה אחד עם החלטת רשות ניירות ערך משנת 2008 כאמור ועמדות הרשות בפניות מקדמיות<sup>2</sup> וכן, רוח תזכיר לתיקון חוק ניירות ערך (תיקון מספר 37), התשס"ח – 2008 (להלן: "הצעת חוק תיקון 37"). בהצעת חוק תיקון 37 הוצע להקל על "הצעת ניירות ערך של תאגיד שניירות הערך שלו רשומים למחסר בבורסה בחו"ל, שאינו תאגיד מדווח ואינו תאגיד ברישום כפול, המופנית על ידי אותו תאגיד למחזיקים בישראל של ניירות ערך של תאגיד ברישום כפול בתמורה לניירות הערך כאמור שבידיהם, ועתידה להסתיים במחיקה מן המסחר בארץ של ניירות הערך של התאגיד הנרכש". להבנתנו, אם המחוקק סבר בדעתו כי יש מקום להקל על תאגיד זר בדרישה לפרסום תשקיף מקום שהוא מציע ניירות ערך לבעלי מניות של חברה ברישום כפול שעתידה להימחק

<sup>1</sup> ראה החלטה בתחום תאגידים מספר 1-2008: אימתי הצעת זכויות, הצעת רכש חליפין והחלפת מניות במיזוג הנעשית בידי תאגיד זר לא יחשבו כהצעה לציבור על פי חוק ניירות ערך.

<sup>2</sup> ראה גם: עמדת הרשות שהוגשה לבית המשפט בעניין מיילן בת.א. 40274-09-15; תשובת הרשות בעניין HW Global Inc מחודש דצמבר 2015; תשובת הרשות בעניין ביוטיים אינק מחודש ינואר 2016; תשובת הרשות בעניין מיילן מחודש יולי 2016.

מהמסחר בארץ, הרי שקל וחומר יש מקום להקל על תאגיד זר אשר מציע את ניירות הערך שלו לבעלי מניות של חברה שמלכתחילה אינה רשומה למסחר בישראל.

2.2.8. כמו כן, הננו בדעה כי הטלת חובת פרסום תשקיף במקרה זה הינה בגדר נטל כבד אשר עשוי להוביל לעיכוב העסקה או סיכולה, דבר אשר עשוי לגרום לחברות זרות, בנסיבות דומות, להדיר את רגליהם מפעילות עסקית בישראל ולהרתיע אותם מרכישת חברות ישראליות.

### 3. סיכום

3.1. לאור האמור לעיל, מתבקשת הרשות לתת הסכמתה לביצוע הקצאת ניירות הערך האמורה, במסגרת המיזוג, ללא תשקיף בישראל, את אישורה כי לא תתערב בעמדת החברה בעניין זה ואת אישורה כי לא תנקוט פעולות אכיפה עתידיות בהקשר זה (No Action). הואיל ובכוונת החברה לפרסם תשקיף על גבי טופס S-4 כאמור לעיל וכן, בכוונת החברה הנרכשת לזמן אסיפת כללית של בעלי מניותיה לאישור הסכם המיזוג מוקדם ככל שניתן, נודה על תשובתכם המהירה לפנייה זו.

3.2. בהתאם לנוהל פנייה מקדמית לרשות, מצהירה מרשתנו כי בכוונתה ליישם את הנחיית הרשות כפי שתתקבל בתשובה לפנייה זו ולחילופין מתחייבת כי תיידע את הרשות במקרה של אימוץ דעה שונה מזו שתבוא לידי ביטוי בתשובת הרשות לפנייה זאת. בנוסף, מצהירה מרשתנו כי היא מודעת לכך שהפנייה ותשובת הרשות יפורסמו באתר הרשות. עם זאת, בשל העובדה כי עסקת המיזוג טרם הושלמה, מתבקשת הרשות לעכב את הפרסום עד למועד ההשלמה, וזאת על מנת שלא להקשות על השלמת המיזוג.

3.3. נשמח לעמוד לרשותכם לכל שאלה או הבהרה ככל שתידרשנה. הנכם מוזמנים ליצור איתי קשר בטלפון 03-6103961 או באימייל [shacharh@meitar.com](mailto:shacharh@meitar.com).

בכבוד רב ובברכה,

ד"ר שחר הדר, עו"ד



העתק: אורבוטק בע"מ