



רשות ניירות ערך

מחלקת תאגידים

רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 9546434

טל': 02-6556444 פקס: 02-6513160

דוא"ל: corporate@isa.gov.il

www.isa.gov.il

י"א כסלו תש"פ

9 דצמבר, 2019

לכבוד,

עמיחי פינקלשטיין, עו"ד

עידו מרון, עו"ד

עמית, פולק מטלון ושות'

בשם

באמצעות מערכת יעל

א.ג.

הנדון: פנייה מקדמית –

סימוכין: בקשת הנחיה מקדמית מיום 3 בפברואר 2018

במענה לבקשה להנחיה מקדמית במכתבכם שבסימוכין (להלן: "הפניה"), הרינו להביא בפניכם את עמדת סגל רשות ניירות ערך (להלן: "סגל הרשות") בעניינה. עמדה זו מתייחסת לסוגיות שהועלו בפנייתכם והיא מבוססת על המסכת העובדתית שנפרשה על ידיכם בפנייה ועליה בלבד, ובהנחה כי זו משקפת את כל הנתונים הרלוונטיים לנדון.

1. העובדות הרלוונטיות

1.1 (להלן: "החברה" או "החברה המעבירה") היא חברה הפועלת בתחום הטכנולוגיה, אשר התאגדה בגייברלטר בשנת 2012, ומניותיה אינן רשומות למסחר. החברה התאגדה כחברה פרטית, אך בשנת 2014, לאור מספר בעלי מניותיה ובהתאם להוראות חוק החברות הישן בגייברלטר, היא נרשמה בגייברלטר כ-PLC (Public Limited Company).² השליטה והניהול בחברה נעשים, למועד זה, בחו"ל.

¹ לפיו מספר בעלי מניות של חברה פרטית לא יעלה על 50.
² בהקשר זה צוין כי בהתאם לחוק החברות הקיים בגייברלטר (אשר נכנס לתוקף לאחר סיווג החברה כ-PLC), מגבלת כמות בעלי המניות כאמור בה"ש 1 לעיל בוטלה ולפיכך ביכולתה של החברה לבצע הליך לסיווג מחדש כחברה פרטית בתנאים שנקבעו לכך. עוד צוין, כי בהתאם לחוות דעת משפטית שנמסרה לחברה, ההבדל בין הדרישות החלות על "חברה פרטית" לבין אלו החלות על חברה המסווגת כ-PLC על-פי החוק בגייברלטר, הינו בדרישות החלות על PLC הנוגעות בעיקר: לרף מינימאלי של ערך נקוב של הון המניות המונפק והנפרע של החברה; חובת מינוי של 2 דירקטורים לפחות ומזכיר חברה; מגבלה על הקצאת מניות ללא תשלום של לפחות רבע מהערך הנקוב של המניות המוקצות והפרמיה עליהן; חובת כינוס אסיפה כללית בתדירות מסוימת; וחובת ליווי דוח ביקורת לדוחות הכספיים השנתיים.

1.2 הון המניות הרשום והמונפק של החברה מורכב ממניות בלבד. לחברה 141 בעלי מניות, מתוכם 31 ישראלים, וכן 14 מחזיקי אופציות (שאינם מחזיקים גם במניות) אשר אינם ישראלים (להלן: "המחזיקים").

בעלת המניות המהותית ביותר בחברה היא חברה שהתאגדה בקפריסין (להלן: "בעלת המניות המהותית"), המחזיקה בכ-35.4% מהון המניות המונפק בחברה ומזכויות ההצבעה בה, ומוחזקת בחלקים שווים ע"י שני אזרחים ישראלים: האחד מכהן כדירקטור ומנכ"ל בחברה (ומחזיק גם מניות באופן ישיר בחברה) והשני מכהן כדירקטור בה.

1.3 החברה מעוניינת להמשיך את פעילות המחקר והפיתוח שלה בישראל ולכן מבקשת להעביר את כל פעילותה ונכסיה³ לחברה פרטית חדשה שתתאגד בישראל (להלן: "החברה החדשה").⁴ במסגרת המהלך יוקצו למחזיקים מניות ואופציות בחברה החדשה, במבנה אחזקות והון זהה לחלוטין לזו של החברה כיום (להלן: "המהלך").

בתמורה להעברת הפעילות והנכסים, תשלם החברה החדשה לחברה תמורה בסכום מוסכם אשר תשקף את השווי ההוגן של הנכסים המועברים, ואשר תשולם בכפוף לקרות אחד האירועים אשר יוגדרו בהסכם בין החברות.

המהלך אושר על-ידי דירקטוריון החברה, ונדרש גם לאישור אסיפת בעלי המניות של החברה ברוב רגיל. באסיפת בעלי המניות של החברה יינתן גילוי כדלקמן: תיאור המהלך; צירוף עותק תקנון החברה החדשה; תיאור עיקרי הסכם העברת הנכסים בין החברות; וצירוף הערכת שווי לנכסים המועברים.

2. הבקשה נושא הפניה

על רקע האמור לעיל, מבקשת החברה את אישור הרשות לכך כי הקצאת ניירות הערך של החברה החדשה למחזיקים, אינה חייבת בפרסום תשקיף לפי סעיף 15 לחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן: "החוק").

לחילופין מבקשת החברה כי הרשות לא תנקוט כנגדה, או כנגד מנהליה, פעולות אכיפה כלשהן בקשר עם הפעולות נשוא פניה מקדמית זו ובנסיבות הפניה.

3. עמדת החברה

לעמדת החברה ביצוע המהלך אינו מחויב בפרסום תשקיף לפי סעיף 15 לחוק, וזאת בהתבסס על עיקרי הנימוקים הבאים

3.1 הקצאת ניירות הערך בחברה החדשה אינו עולה בגדר "הצעה לציבור"

3.1.1 הקצאת ניירות הערך בחברה החדשה היא תולדה של רצון והחלטת החברה המעבירה – חברה זרה בעלת רוב מוחלט של מחזיקים זרים – לצורך העברת פעילותה העסקית מחו"ל לישראל. בהתאם ניתן לטעון כי על אף שהקצאת ניירות

³ למעט פעילותה ונכסיה של Nanox Japan Inc, חברה בת בבעלות מלאה של החברה, אשר שוויה מוערך כשולי מכיוון שמדובר בחברה תפעולית בלבד (מתן שירותי פיתוח לחברה).

⁴ החברה החדשה תוקם על-ידי בעלת המניות המהותית ו/או בעלי השליטה בה; החברה המעבירה תמשיך להתקיים כך שתהפוך לחברה אחות של החברה החדשה.

הערך בחברה החדשה היא הקצאה של חברה ישראלית, הרי שלמעשה ציבור המשקיעים וההקצאה הם בחו"ל ועל כן לא מדובר בהצעה לציבור בישראל.

3.1.2 לחילופין טוענת החברה, כי רק בעלי ניירות הערך הישראלים הם בגדר "ציבור בישראל", ואין לכלול משקיעים זרים במניין 35 המשקיעים לפי סעיף 15א(א)(1) לחוק. מכיוון שמספר בעלי ניירות הערך הישראלים אינו עולה על 35, הקצאת ניירות הערך בחברה החדשה אינה מהווה הצעה לציבור, ובהתאם אינה חייבת בפרסום תשקיף.

3.2 אין לחייב פרסום תשקיף בנסיבות דנן

לעמדת החברה, גם אם ייטען כי הקצאת ניירות הערך בחברה החדשה מהווה הצעה לציבור, במקרה דנן אין לחייבה בפרסום תשקיף, וזאת בין היתר מהטעמים הבאים:

3.2.1 תכלית החוק היא הגנה על ציבור המשקיעים בבואם לקבל החלטת השקעה ולאפשר להם להעריך את כדאיות ההשקעה והסיכונים הכרוכים בה. החברה החדשה היא ריקה וחסרת פעילות, תוכן או נכסים כלשהם, ואין לה או לניירות הערך שתקצה למחזיקים כל ערך או משמעות, אלא לאחר שתקלוט את הנכסים והפעילות המועברים מאת החברה המעבירה. בהתאם, לעמדת החברה, העברת הנכסים והפעילות של החברה והקצאת ניירות הערך של החברה החדשה באותו שיעור אחזקה וללא כל תשלום תמורה מצד המחזיקים, הינם למעשה ארגון מחדש של הישות התאגידית, ואינה מהווה החלטת השקעה עבור המחזיקים.

3.2.2 מבחינת המחזיקים אין כל שינוי בתוכן פעילות החברה החדשה שניירות הערך שלה מוקצים להם, לעומת פעילות החברה המעבירה אשר בניירות הערך שלה הם מחזיקים כעת. המחזיקים יקבלו ניירות ערך של החברה החדשה אודותיה יש להם כבר את המידע הואיל וכל נכסיה ופעילותה הם למעשה של החברה המעבירה, ואשר את החלטת ההשקעה לגביהם כבר עשו בעת השקעתם בחברה המעבירה.

3.2.3 לאור האמור, הטלת חובת פרסום תשקיף לפי סעיף 15 לחוק וחובות דיווח שוטף לפי סעיף 36 לחוק, על החברה החדשה, רק בשל השינוי המבני, לא רק שתטיל עליה נטל כבד מנשוא אשר יאיין את המהלך אלא אף שלא יהא בו כדי להגשים את תכלית החוק. הטלת חובות כאמור אף איננה סבירה מהטעם שעד למועד השלמת המהלך, המחזיקים רכשו את ניירות הערך של החברה המעבירה והצביעו מכח אחזקותיהם במניותיה, ללא הגנת המחוקק הישראלי.

4. עמדת סגל הרשות

4.1. הרינו להודיעכם כי בנסיבותיו הייחודיות של העניין, ומבלי להסכים בהכרח לכל נימוקיכם המשפטיים, בפרט מבלי להסכים בהכרח לעמדתכם כי המהלך אינו מהווה הצעה לציבור בישראל, סגל הרשות לא יתערב בעמדת החברה לפיה הקצאת ניירות הערך של החברה החדשה למחזיקי ניירות הערך של החברה המעבירה, אינה חייבת בפרסום תשקיף בישראל. זאת, בעיקר מהטעמים שהצגתם המפורטים בסעיף 3.2 לעיל, ובהינתן

- העובדה כי בין המחזיקים להם יוקצו מניות החברה החדשה נמנים מיעוט ישראלים והיתר הנם מחזיקים זרים.
- 4.2. יודגש, כי סגל הרשות אינו מביע עמדתו לגבי שאלות או סוגיות אחרות העשויות לעלות מהאמור במכתבכם.
- 4.3. בנוסף, מכיוון שעמדה זו מבוססת על העובדות המתוארות במכתבכם, מובהר כי כל שינוי בעובדות, בנסיבות או בתנאים המתוארים בו, עשוי לחייב מסקנה אחרת מזו המובאת במכתב תשובה זה.
- 4.4. לבסוף, הרינו להודיעכם, כי בהתאם לנוהל טיפול בפניות מקדמיות לרשות ניירות ערך (פורסם באתר האינטרנט של הרשות בחודש יוני 2008), הפנייה המקדמית והתשובה לה עשויים להתפרסם באתר הרשות.

בכבוד רב,

קרן גיחז, עו"ד

סגנית היועץ המשפטי

מחלקת תאגידיים