



רשות ניירות ערך

ISRAEL SECURITIES AUTHORITY

מחלקת תאגידיים
רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 95464
טל : 02-6556444 פקס : 02-6513160
www.isa.gov.il

ל' ניסן תשע"ה
19 אפריל 2015

לכבוד

ויקטור תשובה, עו"ד, תאיר גיגי, עו"ד
תשובה ויקטור ושות' - משרד עורכי דין
רחוב היצירה 3
בית ש.א.פ קומה 7

באמצעות פקס : 03-6138585

רמת גן 52521

ג.א.נ.,

הנדון : **בקשה להנחיה מקדמית – ננו-דיימנשן בע"מ ("החברה")**
סימוכין : מכתביכם מיום 18 במרץ 2015 ו-2 באפריל 2015

במענה לבקשה להנחיה מקדמית של החברה במכתביכם שבסימוכין ("המכתבים"), הרינו להביא בפניכם את עמדת סגל רשות ניירות ערך ("סגל הרשות") בעניינה. עמדה זו מבוססת על המסכת העובדתית שנפרשה על ידכם במכתבים ועליה בלבד, ובהנחה כי זו משקפת את כל הנתונים הרלבנטיים לנדון.

1. עיקרי העובדות המפורטות במכתב הינן כדלקמן :

- 1.1 ננו-דיימנשן בע"מ הינה חברה ציבורית ישראלית הרשומה למסחר בבורסה לניירות ערך בתל-אביב.
- 1.2 ביום 18 בפברואר 2015 ביצעה החברה הקצאה פרטית מהותית של מניותיה ל-10 ניצעים שהשתתפו בהקצאה בתמורה לתשלום במזומן ("ההנפקה הפרטית").
- 1.3 בין 10 הניצעים שנמנו על המשתתפים בהנפקה הפרטית, נמנים ארבעה משקיעים שהינם משקיעים זרים ("ארבעת המשקיעים"), כמפורט להלן :
 - 1.3.1. מר טרוור גרין- אזרח אנגלי.
 - 1.3.2. מר אוהד ירון- אזרח אנגלי.
 - 1.3.3. מר קנת אדוארד גולדנברג (באמצעות חברה בשליטתו)- אזרח אמריקאי.
 - 1.3.4. הגב' כנרת כהן- אזרחית אמריקאית.
- 1.4 המשקיעים המנויים בסעיפים 1.3.1 – 1.3.2 הצהירו בפני החברה כי לא חלה עליהם מגבלה כלשהי, לרבות חוקית ו/או רגולטורית שתמנע מהם להשתתף בהנפקה הפרטית.

- 1.5 המשקיעים המנויים בסעיפים 1.3.3 ו- 1.3.4 הצהירו בפני החברה כי הינם "משקיעים מתוחכמים" ("Accredited investor") כהגדרת מונח זה בדיני ניירות הערך האמריקאיים וכי אין מניעה חוקית שתמנע מהם להשתתף בהנפקה הפרטית.
- 1.6 לאור הצהרת ארבעת המשקיעים כאמור, ובהתאם לסעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך התשכ"ח – 1968 (להלן: "חוק ניירות ערך"), סיווגה החברה את המשקיעים הזרים כמשקיעים שהתאגדו מחוץ לישראל, שכן לאור דיווחיה הפומביים של החברה, הייתה בידי המשקיעים היכולת לקבל את מלוא המידע הדרוש להם לשם קבלת החלטה להשקיע במניות החברה – מידע אשר היה נכלל בתשקיף אילו פורסם כזה.
- 1.7 בנוסף, החברה מעוניינת לפנות למשקיעים אמריקאים ("המשקיעים האמריקאים"; ארבעת המשקיעים והמשקיעים האמריקאיים להלן יחד "המשקיעים הזרים") במטרה לגייס הון בתמורה להקצאת ניירות ערך ("ההנפקה הצפויה").
- 1.8 היקף הגיוס, מתווה ההנפקה הצפויה ככל שיבוצע ומספר המשקיעים האמריקאיים שישתתפו בו אינם ידועים לחברה בשלב זה.
- 1.9 למיטב ידיעת החברה, המשקיעים האמריקאיים שצפויים להשתתף בהנפקה הצפויה הינם "משקיעים מתוחכמים" - "accredited investors" - כהגדרת מונח זה בדיני ניירות הערך האמריקאיים – Regulation D of the Securities Act of 1933.
2. לאור האמור, ביקשתם לקבל את עמדתנו בשאלה האם המשקיעים הזרים נכללים במניין 35 המשקיעים הקבוע בסעיף 15א(א)(1) לחוק ניירות ערך.
3. לעמדתכם, לאור הוראות סעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך, המחריג הכללת משקיעים שהתאגדו מחוץ לישראל מסעיף 15א(א)(1) לחוק ניירות ערך, והואיל והמשקיעים הזרים הינם "משקיעים שהתאגדו מחוץ לישראל", וכיוון שהיה בידיהם היכולת לקבל את המידע הדרוש להם לשם קבלת החלטה להשקיע במניות החברה, אין לכלול אותם במניין 35 המשקיעים הקבועים בתקנה 2 לתקנות ניירות ערך (פרטים לעניין סעיפים 15א עד 15ג לחוק), תש"ז – 2000 (להלן: "התקנות") זאת, בעיקר מהטעמים הבאים:
- 3.1 סעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך קובע כי במניין המשקיעים לעניין סעיף (א) לא יובאו בחשבון בית היתר "משקיע שהתאגד מחוץ לישראל, אם סברה הרשות כי בידו היכולת לקבל את המידע הדרוש לו לשם קבלת החלטה להשקיע בניירות ערך ואשר היה נכלל בתשקיף, אילו פורסם".
- 3.2 החברה סבורה כי לאור הצהרות ארבעת המשקיעים כאמור, היא לא חרגה מהדין האנגלי ו/או הדין האמריקאי עת הקצתה מניות החברה למשקיעים הזרים. כך גם הדברים אמורים ככל ותקצה החברה למי מהמשקיעים הזרים בעתיד, הואיל והינם "משקיעים מתוחכמים".
- 3.3 לאור דיווחיה הפומביים של החברה, הייתה בידי המשקיעים הזרים היכולת לקבל את מלוא המידע הדרוש להם לשם קבלת החלטה להשקיע במניות החברה, ולכן יש להחיל עליהם את הוראות סעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך ולא להכלילם במניין 35 הניצעים הקבועה בחוק ניירות ערך ובתקנות.

4. הרינו להודיעכם כי בנסיבות העניין סגל הרשות אינו מקבל את עמדתכם להכרה במשקיעים הזרים כמשקיעים הנמנים על המשקיעים המנויים בסעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך. זאת, מהטעמים הבאים:

4.1. ראשית יובהר, כי הסמכות לפי סעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך, לקבוע כי משקיע שהתאגד מחוץ לישראל אינו נמנה במניין 35 המשקיעים הקבוע בחוק ניירות ערך ובתקנות לפיו, מסורה בידי רשות ניירות ערך (להלן: "הרשות"). על כן, חברה אינה יכולה על דעת עצמה לסווג משקיע זר ככזה המנוי בסעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך.

4.2. בנוגע למשקיעים הזרים שהינם יחידים, לרבות המשקיעים המנויים בסעיפים 1.3.1, 1.3.2 ו- 1.3.4 לעיל -

4.2.1. סמכות הסיווג שניתנה לרשות במסגרת סעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך (להלן:

"סמכות הסיווג") מוגבלת למשקיע שהתאגד מחוץ לישראל. היינו, אין הרשות מוסמכת מכוח סעיף זה להכיר ביחידים כמשקיעים זרים שאין למנותם במניין 35 המשקיעים הקבוע בחוק ניירות ערך ובתקנות, אלא רק בתאגידים.

4.2.2. על כן, על מנת שמשקיע יחיד יוכל להימנות על קבוצת המשקיעים המתוחכמים שאינם נמנים במנין ה-35 משקיעים עליו לעמוד בתנאי סעיף 15א(ב)(1) או (3) לחוק ניירות ערך אשר חלים הן על יחיד ישראלי והן על יחיד שהוא משקיע זר.

4.3. בנוגע למשקיעים הזרים שהינם תאגידים, לרבות המשקיע המנוי בסעיף 1.3.3 לעיל -

4.3.1. לא הונחה בפני סגל הרשות כל תשתית לכך שמדובר במשקיעים שביכולתם לקבל את המידע הדרוש להם לשם קבלת החלטה להשקיע בניירות ערך, לרבות בשים לב למאפייני התאגידים ומידת הדמיון שלהם למאפייני הכשירות שנקבעו בתוספת הראשונה בנוגע לתאגידים מסוגים שונים.

4.3.2. העובדה כי החברה הינה חברה ציבורית אשר מפרסמת דיווחים פומביים, אינה מהווה ראיה לכך כי בידי המשקיעים הזרים היכולת לקבל את מלוא המידע הדרוש להם כנדרש בסעיף 15א(ב)(2) לחוק ניירות ערך. פרשנות זו של החברה הינה מנוגדת לתכלית החוק ומביאה לתוצאה לא סבירה לפיה אין לחברה ציבורית אשר מפרסמת דיווחים פומביים לציבור כל מגבלה על מספר הניצעים בהנפקה פרטית שנעשית בישראל ואשר נכללים בה משקיעים זרים.

4.4. בנוגע לכלל המשקיעים הזרים: חשוב לציין כי אין די בכך שהמשקיעים הזרים הצהירו או יצהירו כי הינם נכללים בתוספת הראשונה, ועל החברה לנקוט אמצעים סבירים כדי לוודא הצהרה זו, וזאת כמפורט בעמדת סגל משפטית 103-35 אשר מפורסמת באתר הרשות¹.

5. יודגש, כי סגל הרשות אינו מביע עמדתו לגבי שאלות אחרות העשויות לעלות מהאמור במכתביכם. בנוסף, מכיוון שעמדה זו מבוססת על העובדות המתוארות במכתבי החברה, יש להבהיר כי כל שינוי בעובדות, בנסיבות או בתנאים המתוארים בו, עשוי לחייב מסקנה אחרת מזו המובאת במכתב תשובה זה.

¹ http://www.isa.gov.il/Corporations/Staf_Positions/SLB_Decision/Public_Offers/Documents/103-35.pdf

6. 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,
ורד סלומון, עו"ד
מערך רגולציה וייעוץ משפטי
מחלקת תאגידים