

רשות ניירות ערך

החלטה 5-199: פטור לפי סעיף 15ד לחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968

1. רקע

סעיף 15ד לחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן - "החוק") קובע כי רשות ניירות ערך (להלן - "הרשות") רשאית לפטור מהוראות החוק, כולן או מקצתן (להלן - "הפטור"), תאגיד אשר ניירות הערך שלו רשומים למסחר בבורסה מחוץ לישראל והוא אינו תאגיד מדווח כהגדרתו בחוק (להלן - "התאגיד"), המבקש להציע לעובדיו ולעובדי תאגיד בשליטתו, בישראל (להלן - "הניצעים"), ניירות ערך שלו במסגרת תוכנית תגמול לעובדים. הפטור יינתן בתנאי שהרשות ראתה כי חוקי המדינה בה רשומים ניירות הערך שלו למסחר מבטיחים די הצורך את עניינם של ציבור הניצעים באופן דומה לקבוע בסעיף 15ב(1) לחוק המתייחס למתאר.

יודגש כי הרשות רשאית להעניק לתאגיד פטור המותנה בקיומם של תנאים מסוימים, כפי שיקבעו על ידי הרשות, כל זאת על מנת שבפני הניצעים יהיו כל הפרטים הנדרשים לפי סעיף 15ב(1) לחוק, בטרם ייענו להצעת התאגיד.

2. הבקשה

2.1 מתאר לעובדים או מסמך הדומה לו במהותו

על מנת ליהנות מפטור לפי סעיף 15ד, על התאגיד לפנות לרשות בבקשה בכתב במסגרתה יובא תיאור של המצב המשפטי הקיים במדינה בה רשומים ניירות הערך שלו למסחר בכל הנוגע לפרסום מתאר לעובדים או כל מסמך אחר אשר במהותו דומה למתאר לעובדים (להלן - "המתאר").

במידה והתאגיד נדרש לפרסום מתאר, מכוח הדינים והכללים החלים עליו במדינה בה רשומים ניירות הערך שלו למסחר, אזי על התאגיד לציין בבקשתו היכן מתפרסם המתאר (למשל, באתר האינטרנט של התאגיד, באתר האינטרנט של הבורסה בה נסחרים ניירות הערך של התאגיד, בעיתונים יומיים במדינה בה נסחרים ניירות הערך של התאגיד וכיו"ב) והאם לעובדיו קיימת גישה נאותה לעיון במתאר בטרם תבוצע הצעת ניירות הערך.

בהקשר זה מבקש סגל הרשות להבהיר כי לאור בדיקות שבוצעו במהלך השנים האחרונות, בעקבות בקשות לקבלת פטור שהוגשו על ידי תאגידים שונים, הבורסות המנויות בתוספת השנייה לחוק, מוחזקות ככאלה אשר המסמכים המוגשים אליהן - מסמך Form S-8 בבורסות השונות בארה"ב ומסמך Circular בבורסה של לונדון, מכילים את המידע הרלבנטי לניצעים, קרי, מידע בכמות ובאיכות שאינה נופלת מזו המופיעה במתאר.

2.2 דיווח שוטף

מלבד הצורך בפרסום מתאר או מסמך הדומה לו במהותו, נדרש התאגיד להראות כי הוא פועל על פי כללים של גילוי נאות באופן שוטף, קרי, הוא מגיש דיווחים שוטפים בדומה לנדרש בסעיף 36 לחוק. הבורסות המופיעות בתוספת השנייה לחוק, מוחזקות ככאלה אשר תאגידים שניירות ערך שלהם רשומים בהן למסחר, עומדים בדרישה זו.

2.3 מתכונת הבקשה מקום שאין פרסום של מתאר או מסמך הדומה לו במהותו

עד כה בחנה הרשות בקשות לקבלת פטור לפי סעיף 15ד לחוק - בקשות שהוגשו ע"י חברות שניירות הערך שלהן נסחרים בבורסות בהן אין דרישה לפרסום מתאר לעובדים או מסמך דומה, תוך התייחסות לשלושה פרמטרים עיקריים:

1. הדין המסדיר את פעילות הבורסה בה נסחרים ני"ע של התאגיד ודרישות הגילוי והדיווח הנהוגים במדינה בה מצויה הבורסה האמורה, לרבות הפיקוח על יישום דרישות אלה.
2. כללי החשבונאות הנהוגים במדינה ובבורסה בה נסחרים ני"ע של התאגיד.
3. מתכונת האחריות האזרחית והפלילית הקיימת במדינה ובבורסה בה נסחרים ני"ע של התאגיד.

יובהר, לאור האמור לעיל, כי תאגיד אשר ניירות הערך שלו נסחרים באחת הבורסות המנויות בנספח א', יהיה פטור מצירוף חוות דעת לבקשתו.

כמו כן, תאגיד אשר ניירות הערך שלו נסחרים באחת הבורסות המנויות בנספח ב' יידרש לבדוק באופן פרטני, אל מול סגל רשות ניירות ערך, את הצורך בצירוף חוות דעת. כל זאת, בשל כך שפטורים לתאגידים אשר ניירות הערך שלהם נסחרים ברשימת הבורסות שבנספח ב', ניתנו במספר מקרים לאחר שהתאגיד שהגיש את בקשת הפטור, לקח על עצמו באופן וולנטרי, התחייבויות מסוימות, לשם קבלת הפטור, ובשל ההכרה כי הדינים והכללים אשר פורטו בחוות הדעת שתמכו בבקשות, משתנים במשך הזמן.

בקשות לקבלת פטור לפי סעיף 15ד עבור תאגידים אשר ניירות הערך שלהם אינם נסחרים בבורסה מבין אלה המנויות בנספח א' או בנספח ב', יידרשו להגיש בקשה מפורטת אשר תכלול התייחסות לשלושת הפרמטרים שהוזכרו לעיל.

למען הנוחות, להלן בסעיפים 2.3.1-2.3.3 רשימת פרטים אשר תאגיד המגיש בקשה לפטור לפי סעיף 15ד לחוק, ואשר ניירות הערך שלו אינם נסחרים באחת מהבורסות המנויות בנספחים א' ו-ב' לנהלים אלה, נדרש להתייחס אליהם בבקשתו.

2.3.1 הדין המסדיר פעילות הבורסה בה נסחרים ני"ע של התאגיד ומתכונת הדיווח בבורסה זו

על התאגיד להמציא לרשות חוות דעת בכתב מטעם עו"ד המומחה לדין המדינה בה מצויה הבורסה בה נסחרים ני"ע שלו (להלן - "הבורסה"). חוות דעת זו תכלול, בין היתר, התייחסות למנגנוני הפיקוח והבקרה הקיימים בבורסה, לצד התייחסות לדינים השונים המסדירים את פעילותן וסמכויותיהן של רשויות הפיקוח על הבורסה, כמו גם אלה המסדירים את פעילות הבורסה עצמה.

כמו כן, על חוות הדעת לציין האם על פי דיני המדינה בה מצויה הבורסה, רישום למסחר של ניירות ערך והקצאת אופציות לעובדים טעונים הגשת תשקיף. ככל שקיימת דרישה כזו, יש לציין מיהו הגוף אליו מוגש התשקיף והאם אותו הגוף רשאי לדרוש מהתאגיד מידע נוסף או מתוקן בנוגע לנושאים השונים הנזכרים בתשקיף.

בנוסף, על חוות הדעת להתייחס לכללי הדיווח השונים הקיימים בבורסה. בין השאר, יש לציין אם תאגיד שניירות הערך שלו נסחרים בבורסה חייב בדיווח שוטף הכולל הגשת דוחות מיידיים על כל אירוע אשר עשויה להיות לו השפעה מהותית על מחיר ניירות הערך של התאגיד או אירוע אשר עשויה להיות לו חשיבות למשקיע סביר השוקל קניה ומכירה של ניירות ערך של התאגיד, לרבות עסקאות עם בעל שליטה ושינויים בהחזקות בעלי עניין.

בכל הקשור להגשת דוחות כספיים, הרי שיש להתייחס לעיתוי הגשת הדוחות הללו (למשל, הגשה על בסיס רבעוני או חצי שנתי), לפרק הזמן המותר להגשת דוח הביניים והדוח התקופתי מתום תקופת הדיווח (למשל, בישראל יש להגיש דוח רבעוני בתוך חודשיים מתום הרבעון בגינו מוגש הדוח).

כמו כן, יש לציין בחוות הדעת האם הדוח הכספי (שנתי ו/או חצי שנתי ו/או רבעוני) כולל דוחות כספיים ודוח דירקטוריון מפורט, ומה הדרישה הנהוגה בבורסה בהקשר זה. בנוסף, יש להבהיר אם דוח הביניים חייב להיות או מבוקר או שמא ניתן להסתפק בדוח סקור.

על חוות הדעת לכלול גם התייחסות לסמכות הנתונה לבורסה, ככל שיש כזו, להשעות את המסחר בניירות ערך של תאגיד אשר מפר את כלליה, כמו גם למחוק מן המסחר את ניירות הערך של תאגיד כאמור.

2.3.2 כללי החשבונאות הנהוגים במדינה ובבורסה בה נסחרים ני"ע של התאגיד

על התאגיד להמציא לרשות חוות דעת בכתב מטעם עו"ד או רו"ח אשר תתייחס לכללי החשבונאות הנהוגים במדינה בה מצויה הבורסה, כמו גם לכללי החשבונאות אותם מחייבת הבורסה (ככל שישנם כאלה). בין היתר, חוות הדעת צריכה לתת מענה לשאלות הבאות –

- א. מהם כללי החשבונאות לפיהם מתירה הבורסה להגיש את הדוחות הכספיים של התאגידים שניירות הערך שלהם נסחרים בה ומי מפרסם כללים אלה (האם מדובר בכללי חשבונאות בינלאומיים או בכללי חשבונאות מקומיים הייחודיים למדינה בה מצויה הבורסה);
- ב. מהם כללי הביקורת המשמשים לעריכת הביקורת על הדוחות הכספיים של התאגידים שניירות הערך שלהם נסחרים בבורסה (האם מדובר בכללי ביקורת בינלאומיים או בכללי ביקורת מקומיים הייחודיים למדינה בה מצויה הבורסה);
- ג. ככל שכללי החשבונאות והביקורת הינם כאלה אשר מיוחדים למדינה בה מצויה הבורסה, אזי יש לפרט מיהו הגוף המפרסם כללים אלה, מי מרכיב אותו ומי מממן את פעילותו;
- ד. האם רואי חשבון במדינה בה מצויה הבורסה כפופים להליכים משמעותיים בגין התנהגותם, ומהם סוגי הענישה אותם ניתן להטיל במסגרת הליכים אלה.

למען הנוחות, יצוין כי עד כה ניתנו פטורים לחברות אשר הדו"חות הכספיים שלהן התבססו על כללי החשבונאות הבאים:

- א. International Financial Reporting Standards ;
- ב. US GAAP ;
- ג. South African GAAP המתפרסמים על ידי ה-APB ;

2.3.3 מתכונת האחריות האזרחית והפלילית הקיימת במדינה בה נסחרים ני"ע של התאגיד

על התאגיד להמציא לרשות חוות דעת בכתב מטעם עו"ד המומחה לדין המדינה בה מצויה הבורסה, אשר תתייחס למתכונת והיקף האחריות האזרחית והפלילית הקיימים במדינה זו, בכל הנוגע לביצוע עבירות בתחום ניירות הערך.

בין היתר, יש לפרט באם במדינה בה מצויה הבורסה קיימים חוקים למניעת שימוש במידע פנים וביצוע תרמית בניירות ערך, ומה הסנקציות בהן ניתן לנקוט כנגד מי שמפר חוקים אלה. יש לציין גם באם הכללת פרט מטעה במסמכי גילוי של תאגיד או אי הכללה ביודעין של פרט מהותי, מהווים עבירה פלילית במדינה בה מצויה הבורסה.

כמו כן, יש לציין באם הגוף המפקח על פעילות הבורסה מוסמך להטיל סנקציות כלשהן על התאגידים שניירות הערך שלהם נסחרים בבורסה ו/או על הדירקטורים של התאגידים הללו, בגין הפרה של כללי הרישום של הבורסה.

בנוסף, יש לפרט האם על פי דיני המדינה בה מצויה הבורסה, התאגיד ו/או הדירקטורים שלו ו/או רואה החשבון המבקר של התאגיד, חשופים לתביעות אזרחיות בגין מעשה של תרמית ו/או רשלנות הנוגעת למסמכי הגילוי ו/או הדיווחים של התאגיד. כן יש לציין את הסעדים האפשריים, ככל שישנם כאלה, בהם עשוי לזכות משקיע המחזיק בניירות ערך של התאגיד בגין עבירות בתחום ניירות ערך ו/או בגין הפרת כללי רישום של הבורסה שבוצעו על ידי התאגיד ו/או הדירקטורים שלו ו/או רואה החשבון המבקר של תאגיד כאמור.

יודגש כי הפרטים האמורים הינם בגדר מידע מזערי בבקשה המוגשת לרשות, ועל תאגיד המגיש בקשת פטור לרשות לכלול בבקשה זו כל פרט חשוב נוסף אשר יכול לתרום להכרת והבנת הסביבה החוקית והחשבונאית בבורסה בה נסחרים ניירות הערך של התאגיד. הרשות תדרוש מידע נוסף על זה שהוגש במסגרת הבקשה אם היא תסבור שמידע שכזה דרוש לשם קבלת ההחלטה בבקשת הפטור.

3. החלטה

לאחר קבלת בקשת הפטור תבחן אותה הרשות ותקבל את אחת מההחלטות הבאות:

- א. להעניק לתאגיד פטור;
- ב. להעניק לתאגיד פטור המותנה בתנאים;
- ג. לדחות את הבקשה לפטור.

הרשות תודיע על החלטתה לתאגיד, בסמוך לאחר קבלתה. יובהר כי החלטה למתן פטור, ככל שתתקבל, הינה ייחודית לתוכנית התגמול הספציפית בגינה היא הוגשה. אימוץ של תוכנית תגמול חדשה על ידי התאגיד, עשוי לחייב הגשת בקשת פטור חדשה.

איש קשר: עו"ד אלי דניאל
טל. 02-6556444 פקס. 02-6513160

נספח א'

הבורסות אשר הגשת בקשות פטור לפי סעיף 15ד לחוק עבור תאגידי שניירות הערך שלהם נסחרים בהן, אינה מצריכה צירוף חוות דעת, הן כדלקמן:

1. בורסת ניו-יורק (New York Stock Exchange);
2. בורסת אמקס (American Stock Exchange);
3. בורסת נאסד"ק (NASDAQ), רשימת הגלובל סלקט מרקט, רשימת הגלובל מרקט ורשימת הקפיטל מרקט (Capital Market, Global Market, Global Select Market);
4. בורסת לונדון (London Stock Exchange Main Market, Primary Listing).

נספח ב'

הבורסות ו/או זירות המסחר אשר הגשת בקשות פטור לפי סעיף 15ד לחוק עבור תאגידי שניירות הערך שלהם נסחרים בהן, עשויה להצריך צירוף חוות דעת בהתאם לבדיקה פרטנית מול סגל רשות ניירות ערך, הן כדלקמן:

1. בורסת שוויץ (Swiss Exchange - SWX);
2. בורסת פרנקפורט (Frankfurt), רשימת פריים סטנדרט (Prime Standard);
3. בורסת אוסטרליה (Australian Stock Exchange - ASX);
4. בורסת יוהנסבורג (Johannesburg Stock Exchange - JSE);
5. בורסת שטוקהולם (Stockholm Stock Exchange - SSE);
6. שוק ה-AIM בבורסת לונדון;
7. מערכת ה-OTCBB (המערכת מעבר לדלפק בארה"ב - OTC Bulletin Board);
8. בורסת היורונקסט (Euronext);
9. בורסת איטליה (Borsa Italiana); מוכרת גם כבורסת מילאנו.
10. TXS Venture Exchange (טורונטו) – דיני אונטריו.
11. יורונקסט – דיני בלגיה.
12. יורונקסט – דיני צרפת.