

Michael Shine, Tamir & Co.
Advocates & Notaries



מיכאל שיין, תמיר ושות'
עורכי דין ונוטריונים

שדרות רוטשילד 49
תל-אביב 65784
טלפון: 03-5603001
פקס: 03-5603002
office@shinelaw.com
www.shinelaw.com

מיכאל שיין
יוסף תמיר
שירה שיין-פריד
עמית שגב
אילן רפפורט
אפרת מזרחי-שנצר
תומר ברבי
אלון שיין
הילה סנדר
רפאל לנצמן

רמי ששתיאל (יועץ מיוחד למיסוי)
רונית ששתיאל-טובול (יועצת למיסוי)
ליאון לואיס (יועץ לפירמה)
עינת קולסקי-תמיר (יועצת לפירמה)

שמואל תמיר (1923-1987)

23 לפברואר, 2009
כ"ט שבט, התשס"ט
מס' תיקנו: E-211

במסירה אישית + אישור מסירה
וכן במייל OritS@isa.gov.il

לכבוד
גבי אורית שרייבר, עו"ד
הרשות לניירות ערך
רח' כנפי נשרים 22
ירושלים, 95464

ח.ג.

**הנדון: בקשה למתן חוות דעת מקדמית מטעם הרשות לניירות ערך
(בהתאם לנוהלי פנייה מקדמית כמפורט באתר הרשות באינטרנט)**

הרשות לניירות ערך מתבקשת בזאת, בהתאם ובכפוף לסמכויותיה עפ"י כל דין, לתת את חוות דעתה המקדמית בשאלה:

האם בנסיבות המפורטות להלן בגוף הבקשה, יש לראות את המבקש כחייב ברישיון ניהול תיקים, כמחויב בהתאם לסעיף 2(ב) לחוק הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות, בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות, התשנ"ה - 1995 (להלן: "חוק ייעוץ השקעות").

בהתאם לנוהלי פנייה מקדמית, כמפורט באתר הרשות באינטרנט (להלן: "נוהלי חו"ד מקדמית"), תתבקש הרשות לפרסם את הפנייה והתשובה ללא ציון שמות הנוגעים בעניין הנדון לפנייה, וזאת לנוכח העובדה כי המבקש הינו אדם פרטי, העושה את צעדיו הראשונים בענף המסחר במט"ח, ולנוכח כך מבקש לשמור על אנונימיות עד אשר מתן הייתר לעיסוקו העתידי בתחום, יינתן כדין ועפ"י הוראות החוק.

ולהלן פירוט הבקשה:

1. משרדנו מייצג את מר [REDACTED] (להלן: "המבקש"), אשר בימים אלו סוחר במט"ח ובסחורות עבור עצמו בלבד. המבקש אינו בעל רישיון ניהול תיקים.
2. פעילותו של המבקש כיום כוללת מסחר בצמודי מט"ח (SPOT FOREX), מסחר בחוזים עתידיים (CFD, FUTURES), וכן מסחר בסחורות שונות כנפט, זהב וכו' (COMMODITIES).
3. בימים אלו, קיבל המבקש פנייה ממספר חברים וקרובי משפחה (למעלה מחמשה), בבקשה לסחור אף עבורם במט"ח ובנגזרי השונים.
4. בהתאם, מעוניין המבקש לדעת באם יש באפשרותו לסחור עבור אחרים אף ללא קבלת רישיון ניהול תיקים כהגדרתו בחוק.

המסגרת המשפטית:

5. המסגרת הנורמטיבית העדכנית, הרלוונטית לבחינת שאלתנו הינה כדלקמן:
 - א. חוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן: "חוק ניירות ערך") והתקנות שהותקנו על פיו;
 - ב. חוק הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות, בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות, התשנ"ה-1995 (להלן: "חוק ייעוץ השקעות") והתקנות שהותקנו על פיו;
 - ג. חוק השקעות משותפות בנאמנות, התשנ"ד – 1994 (להלן: "חוק השקעות משותפות בנאמנות") והתקנות שהותקנו על פיו ו -
 - ד. עמדת הרשות לניירות ערך.
6. תחום המסחר במטבע חוץ אינו מוסדר כיום במסגרת דבר חקיקה מפורט, ואף אין לו כל התייחסות ספציפית בחוק.
7. מחוץ, במסגרת ההגדרות העדכניות של המושגים **ניירות ערך** (**כהגדרתם בחוק ניירות ערך**) ו- **נכסים פיננסיים** (**כהגדרתם בחוק השקעות משותפות בנאמנות**), אין הכללה של מטבעות החוץ, ואף לא של תחום הסחורות, דבר המעיד לכאורה על הוצאתם מכלל רשימת נכס הבסיס, אשר המסחר בהם מחייב רישיון ניהול תיקים כהגדרתו עפ"י חוק.
8. מאידך, חלק מהמוצרים הפיננסיים צמודי המט"ח המוצעים למסחר בשוק, הינם נגזרי מט"ח, לרבות חוזים עתידיים ואופציות, וככך הם נכנסים תחת ההגדרה **נכסים פיננסיים** (**כהגדרת בחוק השקעות משותפות בנאמנות**), וככאלה מחייבים את הסוחר בהם להיות בעל רישיון ניהול תיקים.
9. לפיכך, ולאור המגוון הרב של המוצרים הפיננסיים המוצעים למסחר בשווקים הנ"ל, כל התייחסות לתחום, מן הראוי ותהיה פרטנית לסוג המסחר הרלוונטי בנכסי הבסיס הידועים כמט"ח.
10. הבקשה דן, אם כן, הינה להתייחסות הרשות למוצרים פיננסיים יחיד בתחום המט"ח, והוא ענף ה- **SPOT FOREX**.

11. ענף ה **SPOT**, ידוע כענף על בסיס מזומן, שבמסגרתו סחורות ואו ניירות ערך נמכרים בעבור מזומן.
12. במסגרת המסחר ב **SPOT FOREX**, מטבעות עוברות ידיים באופן מיידי (או בדרך כלל תוך יומיים, שזהו הזמן הממוצע להעברת מט"ח בין בנקים), בעוד שהרווח נובע מהיחס בין הפרשי השער של המטבעות השונים, ובהתבסס על רמת המינוף הגבוהה.
13. בהתאם לאמור לעיל, אין לסווג עסקאות **SPOT FOREX כחוזים עתידיים**, וזאת לנוכח העברת הכספים המיידית (או לכל היותר בתוך יומיים הקבועים כטווח זמן מינימלי להעברת מט"ח בין בנקים), ואף לא **כמסחר באופציות**, שכן אין לצד שכנגד אפשרות שלא לממש את העסקה, בהיותה עסקת מזומן בעלת אופי מיידי.
14. זאת ועוד, וכאמור לעיל, מט"ח אף אינו נכלל במסגרת הגדרת ניירות ערך (כהגדרתם בחוק ניירות ערך).

סיכום:

15. לעניות דעתנו, לאור אופי הספציפי והמיידי של עסקאות בתחום ה **SPOT FOREX**, ולאור הגדרות החוק תחת ההסדר החקיקתי הקיים, יש לראות את המסחר בתחום הנ"ל כמותר אף ללא רישיון ניהול תיקים.
16. משיחה קודמת עם משרדכם, התברר כי הועלתה בפני הרשות טענה קודמת, על פיה קיימים מספר סוגים של עסקאות SPOT, וכי כל אחת מהן בעלת אופי שונה.
17. אף על פי כן, ככל הידוע לנו, ישנה אך ורק סוג אחד של עסקת **SPOT FOREX**, על פיה סוחר מרשנו כיום.
18. ייתכן, אם כן, כי השוני בין עסקאות ה SPOT השונות, אליהן התייחסו בעבר בפנייה לרשות, נבע ממסחר בנכסי בסיס אחרים (סחורות, ניירות ערך, מט"ח), ולא דווקא חלוקה בתחום המט"ח עצמו.
19. ככל שבידי הרשות מידע נוסף רלוונטי, לעניין תתי-חלוקות נוספות במסגרת תחום המסחר הספציפי הידוע כ **SPOT FOREX**, הרי שנבקשכם לפרט בתשובתכם למרשנו אילו עסקאות תותרנה למסחר במסגרת התחום הנ"ל.
20. נודה על תשובתכם המהירה.

בכבוד רב ובברכה,

תומר ברבי, עו"ד
מיכאל שיין, תמיר ושות'
עורכי דין