



ניר עופר	נעה מרגלית	חנה בילבסקי	ג'יימס פרנקס	טוביה ארליך
גיא אלנהגר	נעה פוקס	אפרת זיו	ליאת שקד-כ"ץ	מאיר לימן
אלעד ורדי	אריאל יוספי	רוברט יוסמן	רות דגן	אלן סאקס
ניר גל	דניאל ליפמן לוביז	מרון ימיני	אשר דובב	יעקב ברנט
אבישי אדד	ניר דאש	סער פאוקר	חיים גואטה	אהוד סול
צבי-דוד ברנשטיין	טל חמדי	מיכל גוטלון	אודליה עפר	ג'נט לוי פחומה
אדר אורטל	יצחק שרגאי	יהב דחורי	שרון פטל	אלדר בן-רובי
אוהד אלקסלסי	כרמית קינן	רותם פלד	מוריה תם-הרששנים	אמיר שריה
אפרת גוט	הננית ברנשטיין	אפרי ברקוביץ	גיא יפן	יעל (נאמן) בר-שי
עידן חצבי	עירית קורנפיין	אורית הופשר	דניאל רייזר	יעקב שרביט
דנה קאשי	אלעד ליף	יהושע גורטלר	נורית דגן	אלון סחר
אלון קפפן	צבי אפל	איתי צרפתי	יניב דינבקיץ	אליזט סאקס
ניר מילר	יעל צ'רבינסקי אדן	שחר פורת	ניר רבר	ברוך כצמן
אסף נוה	גלעד שי	אמיר פרס	בועז מזרחי	דוד זילר
שקיף חן	רועי חזין	אלעד שאול	הרייט פיין	ניל וילקוף
דקלה נשיא	אירמה צ'רניה שפר	עופר גרנות	ג'יי קופייצקי	מרק פלייפס
חן דקל-זילבר	שמחה קובארי	משה יעקוב	אלון זיו	אדם איתן
קרן אייזמן	קובי סולומון	גל שוורץ	אופיר שגב	אורלי גרבי
יותם בלאזשילד	ארן פלשקס	רן קדם	רן חי	משה הרדי
קורן גיחו	מעין המר-צאלון	רענן שגיא	רונו ריינגולד	גלעד וקסלמן
גילית מנטינבנד	חן לוצטן	רויטל כץ	חיה ארמן	יוסי אשכנזי
יעל צלניק	צאלה ירקביץ	יאיר גבע	טל דהר שוימר	גיל וויט
מיכל פרג	לימור שכטר	ערן וגנר	שי כגן	אנטוני ליבלר
עומר כץ	לב זיגמן	אורית שטראוס	חגי ורד	אלדד חמט
שחר לוי	נעה לנדאו בר-נר	נחי קוריזקי	גילעד מאירוביץ	אילנית לנדסמן יוגב
ארו נחום	אוריאל מחס	דנה גל אלטבאואר	יובל גבות	לימור חודיר
יאנה סלוצניק	אוריאל פיקאר	רונו האסירר	ג'פרי בריק	אורי נכט
תומר פרקש	אמיר שמואלי	חן תירוש	טל אבן זהב	מיה רסין נצר
מאור רוט	תמר פפר סלומון	רחלי פרי-ריכמן	נחשון אקסליד	אסתר שטרנברך
הגר אחיין	אילנה ברמן	גלעד נאמן	צחי שוורץ	רוני ליבסטר
יעל סטרו	טלי סקומדו צברי	יפעת פגיס-גלמן	רוח ברנורק	קרן אלבוזג-דימון
	תמר בכר	איל אורגד	שירה מרגלית- אלבו	גל רוזנט
	מיכל וייס	איילת רגבים-כהנוב	תמרה תפוחי ולדמן	חנן חביב
	הילה ליבוביץ	אפרת רוה בשן	אפרת בן-אליעזר	רונו ברבר

19 ביוני, 2011

תיק מס 30415

גב' יעל אלמוג, עו"ד – מנהלת המחלקה
הבינלאומית

לכבוד
מר דודו לביא, מנהל מחלקת השקעות
גב' שרה קנדלר, עו"ד – משנה למנהל מחלקת
השקעות
גב' דורית גילת, עו"ד – יועצת משפטית למחלקת
השקעות

רשות ניירות ערך
רחוב כנפי נשרים 22
ירושלים 95464

ג.א.ב.,

הנדון: פעילות Citibank N.A בישראל

בהמשך לשיחתנו הטלפונית ולפגישות אשר קיימנו עימכם, הרינו פונים אליך בשם מרשנו, Citibank N.A ("סיטי בנק"), כדלקמן:

מטרת פנייה זו הינה לקבלת אישור הרשות, כי סיטי בנק יהא רשאי לפעול כיועץ השקעות בישראל כמשמעו בחוק הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות, בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות, התשנ"ה-1995 ("חוק הסדרת העיסוק") וכי שירותיו ללקוחותיו בישראל, במתכונת אשר תוצג בהרחבה להלן, לא ייחשבו בגדר שיווק השקעות, כהגדרת מונח זה בחוק הסדרת העיסוק.

- 1.1. Citigroup Inc. ("קבוצת סיטי") הינה אחד הגופים הפיננסיים הגדולים והמובילים בעולם בעולם, ופעילה במגוון תחומים פיננסיים ובעשרות מדינות בכל רחבי העולם. קבוצת סיטי מפעילה מערך עצום של סניפי בנקים מסחריים בכל העולם לצד פעילות פיננסית מורכבת יותר באמצעות חברות בנות רבות. קבוצת סיטי מציעה למאות מיליוני לקוחותיה, בלמעלה ממאה מדינות ברחבי העולם, מגוון רחב של מוצרים ושירותים פיננסיים, לרבות שירותי בנקאות קמעונאיים ואשראי, בנקאות עסקית והשקעות, ברוקראז' וניהול פיננסי, וזאת בהתאם לאופי והיקף פעילותה בכל אחת מהמדינות. מניית התאגיד הנסחר בקבוצת סיטי בבורסת ניו יורק מוחזקות על ידי מאות אלפי משקיעים פרטיים ומוסדיים. הקבוצה מעסיקה כ-300,000 עובדים ומנהלת כ-200 מיליוני חשבונות פעילים ברחבי העולם.
- 1.2. בישראל פועלת קבוצת סיטי, בין היתר, גם באמצעות סניף סיטי בנק המחזיק ברישיון "בנק חוץ" מכוח חוק הבנקאות (רישוי), התשמ"א-1981 ("חוק הבנקאות") ועומד בתנאי סעיף 27ט לחוק הבנקאות (כבנק חוץ שמספר לקוחותיו הקמעוניים בסניפיו בישראל אינו עולה על 1,000 לקוחות ובהתאם לתנאים שנקבעו בסעיף 27ט לחוק הבנקאות).
- במסגרת שירותיה, מעניקה קבוצת סיטי ללקוחותיה ברחבי העולם שירותי ייעוץ השקעות המותאמים באופן מיטבי לצרכיו המיוחדים של כל לקוח מלקוחותיה תוך פריסת מגוון נכסים פיננסיים איכותיים בסטנדרטים המיוחדים לקבוצה, בהתאם לרגולציות מהמחמירות בעולם ותחת פיקוח רגולטורים מרכזיים ומובילים במדינות אירופה וארצות הברית. באופן מיוחד, במהלך השנתיים האחרונות, ניהלה קבוצת סיטי סקר עולמי של מדיניות פעילות הייעוץ שלה, תוך יישום כללי המדיניות שאימצה במסגרת נוהל ה-Retail Distribution of Investment Products Policy (RDIP). כללי המדיניות שגיבשה קבוצת סיטי הינם בהיבטים מסוימים אף מחמירים יותר מהנהוגים ברגולציות במדינות צפון אמריקה ואירופה.
- 1.3. כחלק בלתי נפרד משירותי הייעוץ בעולם כולו, מבצעים יועצי ההשקעות של קבוצת סיטי מול כל לקוח הליך מסודר מקיף ויסודי הכולל בירור ואפיון צרכים נרחב ומעמיק, הכול תוך פעילות לטובת הלקוח בנאמנות ובשקיפה ומבלי להעדיף ענייניו של כל גורם אחר על פני טובתו האישית של הלקוח.
- 1.4. קבוצת סיטי קשורה בהסכמים שונים כלל עולמיים עם יצרני נכסים פיננסיים ובכלל זה, בתי קרנות, בהקשר לפעילותה כיועץ ברחבי העולם. על פי הסכמים אלה עשויים תאגידיים בקבוצת סיטי לקבל תשלום מיצרני נכסים פיננסיים שונים כלהלן:
- 1.4.1. תשלומים בגין רכישות של נכסים עבור לקוחות אשר, מסיבות שונות, לא יכללו במגוון הנכסים לגביהם ינתן ייעוץ ללקוחותיה של סיטי בישראל.
- 1.4.2. תשלומים בגין נכסים אשר נכללים גם במגוון הנכסים לגביהם ינתן ייעוץ ללקוחותיה של סיטי בישראל, אך בגין עסקאות המבוצעות רק על ידי לקוחות קבוצת סיטי ברחבי העולם ולא בישראל.
- 1.4.3. תשלומים בגין עסקאות בנכסים שונים, של לקוחות סיטי בנק בישראל (וגם בחו"ל) ובכללם עמלות הפצה מיצרני קרנות זרות לגביהן מבקשת סיטי לייעץ בישראל.

אנו בדעה כי עצם קבלת התשלומים האמורים על ידי גוף בקבוצת סיטי במקום כלשהו בעולם, בגין נכסים שאינם נכללים כלל במגוון הנכסים נשוא פעילות הייעוץ של סיטי בנק בישראל, או בגין נכסים המיועצים ונרכשים על ידי לקוחות של קבוצת סיטי ברחבי העולם, גם כאשר אותם סוגים של נכסים מיועצים בישראל, כאמור בפסקאות 1.4.1 ו- 1.4.2 לעיל, אינה מקימה בשום צורה שהיא "זיקה" כמובנה בחוק הסדרת העיסוק ביחס לסיטי בנק הפועל בארץ.

לכן, נייר זה מתמקד בשאלה העולה לכאורה לגבי סיווגו האפשרי של סיטי בנק כיועץ או כמשווק בשל תשלומים מצד יצרנים המתקבלים בקבוצת סיטי בגין נכסים פיננסיים שהינם גם נשוא לפעולות הייעוץ של סיטי בנק בישראל ובגין עסקאות המבוצעות בהם בישראל, או כתוצאה מפעולות ייעוץ של סיטי בישראל.

1.5. למיטב הבנתנו, עמדת רשות ניירות ערך בישראל ("הרשות") היתה כי ניתן לראות בקבלת תשלום על ידי גורם כלשהו בקבוצת סיטי מצד יצרני נכסים פיננסיים כיוצרת זיקה, כמשמעה בסעיף 1 לחוק הסדרת העיסוק, בין סיטי בנק ליצרני הנכסים הפיננסיים, ולכן קיים חשש כי פעילות סיטי בנק בישראל אינה עומדת בתנאי ס' 17(א) לחוק הסדרת העיסוק בקשר ליועץ השקעות. לכן, פעל סיטי בנק בישראל רק כמשווק השקעות ובהתאם לכך מחזיק לצורך פעילותו בישראל ברישיון משווק השקעות ואינו מוגדר כיועץ השקעות על פי חוק הסדרת העיסוק.

בקשת סיטי בנק הינה כי ככל שיבצע **בישראל** פעילות יעוץ לגבי נכסים פיננסיים אשר כל בנק מקומי בישראל רשאי לייעץ לגביהם ולרבות ניירות ערך הרשומים למסחר בבורסות בחו"ל וקרנות זרות, בהתאם למתכונת המפורטת להלן, אזי תחשב פעילותו פעילות ייעוץ השקעות ולא שיווק השקעות, כהגדרתם מונחים אלו בחוק הסדרת העיסוק כמבואר להלן.

2. הצגת הסוגיה והיבטיה המשפטיים

2.1 לאחרונה החליטה קבוצת סיטי להרחיב באופן משמעותי את פעילותו הקמעונאית של סיטי בנק בישראל. ראשית ישום החלטה זו הינה בפעולה מיידית המתוכננת על ידי סיטי בנק ועניינה כניסה למיזם הנפקת כרטיסי אשראי בישראל.

עם השקת הפעילות כאמור צפוי סיטי בנק להרחיב את בסיס לקוחותיו בישראל באופן משמעותי ומכך ייצא שאחד מתנאי סעיף 27ט לחוק הבנקאות, שעניינו היקף לקוחותיו הנמוך מ-1000, לא יתקיים עוד לגביו.

2.2 במתן ייעוץ השקעות פועלת קבוצת סיטי ברחבי העולם במתכונת אחידה, הדומה למתכונת בה היא מבקשת לפעול גם בישראל. יחד עם זאת, בישראל, כאמור לעיל, מסוגלת פעילות סיטי בנק על ידי הרשות, כפעילות שאינה של יועץ השקעות, אלא של משווק השקעות, וזאת כאמור בשל תשלומים אותם מקבלים גופים שונים בקבוצת סיטי, ביניהם סניפים בחו"ל של סיטי בנק בגין נכסים פיננסיים מסוימים, וזאת גם ללא קשר לשאלה האם התשלום כאמור הינו בקשר עם ביצוע העסקה על ידי לקוחותיה בישראל.

2.3 על פי סעיף 1 לחוק הסדרת העיסוק, "זיקה" הינה קבלת טובת ההנאה שלא מהרוכש או מהמחזיק של הנכס הפיננסי (במקרה בו הנכס הפיננסי אינו בניהולו של אותו אדם או שהונפק או הוצא על ידו) ונבחנת בקשר עם ביצוע עסקה בנכס הפיננסי.

על פי הפרשנות המרחיבה, הפרמטרים הרלוונטיים לבחינת קיומה של קבלת טובת הנאה כמקימה זיקה אינו הגורם המקומי (סיטי בנק) ואינו עצם ביצוע העסקה נשוא פעולת הייעוץ בישראל, אלא קבוצת סיטי בכללותה בקשר עם אותו נכס פיננסי בכלל. משמע, אם סיטי בנק מייעץ בארץ, או בכל מקום אחר, לגבי מוצר אשר גורם כלשהו בקבוצת סיטי קשור עם היצרן שלו בהסכם לקבלת תשלום, הרי שבכך די על מנת להקים זיקה של קבוצת סיטי, ומכאן – גם של סיטי בנק בארץ, לאותו מוצר וזאת במנותק מהקשר בין התשלום לביצוע העסקה הספציפית על ידי הלקוח במסגרת פעילות הייעוץ בישראל.

פרשנות מרחיבה זו רואה קיומה של "זיקה" בכל תשלום אשר בוצע על ידי יצרני הנכס הפיננסי אשר לגביו נעשות פעולות ייעוץ בישראל.

על פי גישה זו לכאורה יש לראות באפשרות קבלת עמלות הפצה בגין פעילות ייעוץ בארץ קיומה של זיקה וזאת מבלי להיכנס כלל לשאלת בחינת טיבן של העמלות או מידת או טיב השפעתן על תהליך הייעוץ.

2.4 כאמור לעיל, לאור גישה פרשנית זו, ועל מנת שיוכל סיטי בנק לפעול בישראל באופן בו הוא פועל בשאר העולם, נאלץ סיטי בנק לבקש רישיון משווק השקעות על פי חוק הסדרת העיסוק (וזאת מאחר ואינו יכול היה לקבל רישיון יועץ השקעות), ורישיון כאמור ניתן לו בשנת 2010.

2.5 במסגרת פעילותו במתכונתה הנוכחית עומד סיטי בנק בתנאי סעיף 27ט, בהיותו בנק חוץ שמספר לקוחותיו נמוך מ-1000.¹

הרחבת פעילות סיטי בנק בישראל, כמתואר לעיל, ככל שתביא לקביעה כי לסיטי בנק ישנם מעל 1,000 לקוחות קמעונאיים בסניפיו בישראל, עתידה להוציא את סיטי בנק מגדר סעיף 27ט לחוק הבנקאות.

2.6 סעיף 7(ג) לחוק הסדרת העיסוק קובע כי הרשות לא תעניק רישיון משווק לתאגיד בנקאי אלא אם הוא בנק או בנק חוץ העומדים בתנאי סעיף 27ט לחוק הבנקאות:

"7. תנאים לקבלת רישיון יועץ ורישיון משווק

(א)-(ג)...

(ג) הרשות לא תעניק רישיון משווק למבקש, אף אם התקיימו לגביו התנאים

שבסעיפים קטנים (א) עד (ג), אם הוא אחד מאלה:

(1) בעל רישיון יועץ;

(2) תאגיד בנקאי, למעט בנק או בנק חוץ כאמור בסעיף 27ט לחוק הבנקאות

(רישיון)";

כמו כן, סעיף 9 (ב) לחוק הסדרת העיסוק קובע כי בנק ובנק חוץ כאמור בסעיף 27ט לחוק הבנקאות רשאים לעסוק בשיווק השקעות, ובלבד שקיבלו רישיון לפי סעיף 7 כאמור לעיל, בהתאם ובכפוף לתנאים שנקבעו במסגרת אותו הסעיף:

"9. עיסוק בתאגיד בנקאי

(א)-(ב)...

¹ למיטב ידיעתנו, בימים אלו נדונה הצעה לתיקון סעיף 27ט לחוק הבנקאות במסגרתה מוצע להעלות את הרף לצורך תחולת סעיף 27ט ל-5,000 לקוחות. עם זאת, גם במידה והצעת החוק תאושר צפוי סיטי בנק, עם הרחבת פעילותו בישראל באופן המתואר לעיל, לצאת מתחולתו של סעיף זה.

(ב1) בנק ובנק חוץ כאמור בסעיף 27ט לחוק הבנקאות (רישוי) רשאים לעסוק בשיווק השקעות, ובלבד שקיבלו רישיון לפי סעיף 7, ויחולו לגביהם הוראות החוק החלות על בעל רישיון משווק והעוסקים בשמם בשיווק השקעות יהיו מהמנויים להלן:

- (1) עובדי הבנק או בנק החוץ שהם בעלי רישיון משווק;
 - (2) עובדי הבנק או בנק החוץ הרשאים לעסוק בשיווק השקעות בלא רישיון לפי הוראות סעיף 3(א)(11);
 - (3) עוסקים זרים הרשאים לעסוק בשיווק השקעות לפי הוראות סעיף 10ב.
- (ב2) הרשות רשאית להורות לבנק או לבנק חוץ כאמור בסעיף קטן (ב1) כי יחולו לגביו הוראות החלות על תאגיד בנקאי לפי חוק זה, כולן או מקצתן, חלף הוראות אותו סעיף קטן, כולן או מקצתן."

2.7 בהעדר תחולה של סעיף 27ט לחוק הבנקאות על סיטי בנק, לא ייחשב עוד הסניף בישראל כבנק חוץ העומד בתנאי סעיף 27ט לחוק הבנקאות, ובכך יאבד לכאורה את רישיון המשווק שלו מכוח סעיפים (2ג) ו-(9) (ב1) לחוק הסדרת העיסוק, ולא יוכל לפעול כלל בישראל באופן בו הוא פועל בשאר העולם.

על מנת להרחיב פעילותו בארץ, במתכונת אשר ודאי יהא בה עניין גם למדינת ישראל ולרשויות המפקחות על שוק ההון בה, חייב הבנק להיחשב יועץ על פי חוק הסדרת העיסוק, ועל רקע זה באה פנייתנו זו לרשות.

3. פעילות קבוצת סיטי וסיטי בנק הינה פעילות ייעוץ

3.1 בחינת מערכת היחסים והפעילות של קבוצת סיטי מול הלקוח מחד ויצרני הנכסים הפיננסיים השונים מאידך, בדגש על מנהלי הקרנות הזרות, כפי שתואר בהרחבה להלן, צריכה להוביל למסקנה חד משמעית לפיה פעילות זו של קבוצת סיטי וסיטי בנק מקיימת את כלל המבחנים והתנאים אשר הינחו את מחוללי רפורמת בכר ואת קביעת ההוראות בחקיקה בנושא דרישות האובייקטיביות של היועצים ולכן הינה פעילות ייעוץ ויש להכיר בה ככזו.

3.2 על פי נהלי קבוצת סיטי, סוגיית התמורה המשתלמת על ידי יצרני הנכסים הפיננסיים לגופים שונים בקבוצת סיטי בקשר עם מכירת נכסים פיננסיים, מהותה והיקפה, אינה שיקול רלוונטי בפעולת הייעוץ. תהליך הייעוץ על פי נהלי קבוצת סיטי מתבצע מול כל לקוח באופן פרטני, וכולל שיקולים המונחים על ידי טובת הלקוח ובסופו של תהליך הייעוץ מוצג ללקוח **מגוון רחב של נכסים פיננסיים** ההולמים את צרכיו, לבחירתו שלו.

יובהר, כי בהליך מתן ייעוץ ההשקעות, ההחלטה בנוגע לנכסים הפיננסיים המסוימים שיירכשו עבור הלקוח נתונה כעניין מובנה בהליך, לשיקול דעתו הבלעדי של הלקוח, כאשר יועצי ההשקעות של קבוצת סיטי הינם בבחינת כלי עזר בלבד ונועדו לסייע ללקוח בבחירת תמהיל נכסים פיננסיים איכותיים אשר מתאימים לצרכיו, וזאת מבין מגוון גדול של נכסים פיננסיים הקיימים בשוק.

3.3 פעילות זו של קבוצת סיטי כוללת, בין היתר, ייעוץ לגבי מאות רבות של קרנות אשר לגבי כל אחת מהן מתבצע תהליך בדיקת נאותות מורכב וממושך אשר היקפו ואופיו נקבע על בסיס קריטריונים קבועים מראש הקשורים בזהות מנהל הקרן, רמת הסיכון של הקרן, מקום מושבה והמסגרת הרגולטורית לה כפופה הקרן.

מטרתה של בדיקת הנאותות כאמור הינה להבטיח כי הקרן ומנהלה עומדים בסטנדרטיים הייחודיים אשר קבוצת סיטי הציבה לעצמה וכוללת בחינה של שורה ארוכה של פרמטרים כמותיים ואיכותיים לרבות בקשר עם מבנה ומוניטין הקרן, מדיניות ואיכות ההשקעות של הקרן, ניהול הסיכונים בקרן, שירותי התפעול, הבטחת הציות לרגולציה הרלוונטית ועוד.

3.4 התוצר הסופי של תהליך בדיקת נאותות זה הינו דוח מפורט בנוגע לקרן אשר על בסיסו מתקבלת ההחלטה בקבוצת סיטי האם לסווג קרן זו כמומלצת במסגרת מערך הייעוץ של הקבוצה. ויובהר, בסופו של דבר, כולל מערך הייעוץ בקבוצת סיטי מספר רב יחסית של קרנות מומלצות (בהתאם לכל אחד מסוגי הקרנות), ועשוי להגיע עד מעל ל-100 קרנות מומלצות שונות לסוג קרן מסוים (כגון קרנות מנייתיות לדוג').

תהליך בדיקת הנאותות כאמור ומתן ההמלצה מצד קבוצת סיטי בנוגע לקרן הספציפית, אשר בעקבותיה תהא הקרן לאחת מבין מגוון רחב ביותר של קרנות מומלצות, הינו שלב מקדמי בלבד, אשר בעקבותיו יבצעו יועצי ההשקעות של סיטי הליך מסודר מקיף ויסודי הכולל בירור ואפיון צרכים נרחב ומעמיק מול כל לקוח, והכל תוך פעילות לטובת הלקוח בנאמנות ובשקיפה ומבלי להעדיף ענייניו של כל גורם אחר על פני טובתו האישית של הלקוח.

3.5 קבוצת סיטי הינה בעלת אינטרס עסקי מובהק להכללת מגוון רחב ככל האפשר של קרנות במערך הייעוץ שלה, וזאת בכפוף לשיקולי יעילות וסבירות הלגיטימיים בכל פעילות עסקית שהיא. בהתאם, ברור כי הקבוצה בעצמה תעשה מאמץ לכלול כל קרן אשר פונה אליה או כל קרן אשר יש בה התעניינות מצד לקוחותיה, ולא תפסול קרן מלהיכלל במערך הייעוץ אלא על בסיס אי התאמה עניינית מכוח מנגנוני הסינון שמיקודם בהגנה על הלקוחות, או על בסיס מגבלות רגולטוריות שונות, ובכפוף לשיקולי יעילות וסבירות לגיטימיים.

כמו כן, יובהר כי קבוצת סיטי תרכוש עבור הלקוח כל קרן אשר הלקוח מעוניין ברכישתה וזאת הגם שאינה מומלצת על ידי הקבוצה.

3.6 בקשר עם רכישת הקרנות על ידי לקוחות קבוצת סיטי בכל העולם, מקבלים גופים שונים בקבוצת סיטי תשלום משתנה הנובע במידה רבה מסוג הקרן (קרן כספית, מנייתית וכד') וההסדר הספציפי שנקבע מול כל אחד מיצרני הקרנות. תשלומים אלה נעים בטווח השכיח של בין 0.2% עד ל-1.25% (למעט מקרים בהם עשויה העמלה להיות 0% או 1.7% - מקרים נדירים). הסדרים אלו אינם מיוחדים לקבוצת סיטי והינם בבחינת פרקטיקה מקובלת ואינם שונים במהותם בין גופים פיננסיים בינלאומיים שונים לבין יצרני הקרנות. עוד יצוין, כי תשלומים אלו נעים בטווח מצומצם יחסית בקשר עם סוג קרן מסוים (כגון קרן כספית, מנייתית וכד'), כאשר לא ניתן להצביע על יצרן אשר ההסדרים עימו מתאפיינים בתשלום נמוך או גבוה באופן יחסי ליתר יצרני הקרנות.

כפי שיובהר להלן, אף המחוקק עצמו, במסגרת חקיקת בכר, לא ראה בעצם קבלת תשלום על ידי יועץ השקעות מאת יצרני הנכסים הפיננסיים כיצור "זיקה" באופן אינהרנטי. משמע - אין בקבלת התשלומים כשלעצמה כדי להעלות חשש של העדפה או ניגודי עניינים בפעילותו של יועץ השקעות. בהתאמה לכך, אף אנו סבורים כי התשלום כאמור בקשר עם הקרנות (הדומה לקבלת עמלת הפצה בקרב הבנקים בישראל מצד יצרני הקרנות המקומיים) אינו גורם להעדפה כלשהי מצד קבוצת סיטי של קרן כזו או אחרת, ומשכך אין בו כדי ליצור זיקה בין היצרנים לקבוצת סיטי.

3.7 כל האמור לעיל, מבסס בבירור את הטיעון לפיו מהות ההתקשרות של סיטי עם הקרנות בחו"ל עונה על כל הפרמטרים אותם בחנה הרשות וקבע המחוקק במסגרת רפורמת בכר כאשר ביקשו ליצור מערכת יעוץ אובייקטיבית לקרנות באמצעות הבנקים המקומיים.

מגוון הקרנות המומלצות על ידי סיטי ללקוחותיה הינו רחב מאוד וכולל כמעט את כל מנהלי הקרנות המובילים הרלוונטיים, כאשר מטרתה של קבוצת סיטי הינה להרחיב את היצע הקרנות המומלצות ללקוחותיה על בסיס ענייני-עסקי, בהתאם לצרכי לקוחותיה ברחבי העולם, בכפוף לבדיקת הנאותות הקפדנית המבוצעת על ידי הקבוצה, והכל במטרה להבטיח כי הקבוצה תעמוד בחובות האמון שלה כיועצת כלפי לקוחותיה ברחבי העולם.

העמלות המשולמות על ידי יצרני הקרנות אינן מיוחדות לסיטי, הטווח שלהן מאפיין את הנוהג בשוק וגובה העמלה נגזר ככלל מסוג הקרן. סוגית התשלום מצד יצרני הקרנות לגורמים השונים בקבוצת סיטי כלל על פי נהלי הקבוצה, אינה חלק מהשיקולים של היועץ בפעולת הייעוץ והינה בבחינת פרקטיקה בינלאומית מקובלת ואינה מתאפיינת בעדיפות כלשהי ליצרן קרנות אחד על פני רעהו.

שיקולי הכנסת קרן למסגרת הייעוץ של קבוצת סיטי מבוססים על עניינם של לקוחותיה וההגנה עליהם וסיטי גם אינה מונעת כל רכישה של קרן על ידי לקוח על פי בקשתו גם אם אינה מיועצת או מומלצת על ידה.

4. השלכות יישום העמדה הפרשנית המרחיבה

4.1 עמדה מרחיבה לעניין חוק הסדרת העיסוק וההבחנה בין משווק השקעות ליועץ השקעות, רואה את קיומה של זיקה לבעל רישיון בכל מקרה בו לגורם כלשהו בקבוצת בעל הרישיון, משמע לכל חברה, רחוקה ככל שתהא מישראל, אך השייכת לקבוצת סיטי בעולם, קיימת זיקה לנכס פיננסי כהגדרתה בחוק הסדרת העיסוק. על פי עמדה זו, כך להבנתנו, כלל אין רבותא אם התשלום מתקבל על ידי בעל הרישיון בארץ או בידי כל גוף אחר בקבוצה (חברה שולטת או כל גוף הנשלט על ידיה) ובין אם בקשר עם ייעוץ המתבצע בישראל, בין אם לאו.

4.2 בהחלט עמדה פרשנית כזו המתוארת לעיל, יוצא כי כל הרחבה של פעילות מצידו של סיטי בנק בארץ, אשר כתוצאה ממנה יגדל מספר לקוחותיו הקמעונאיים, תביא מיידית לכך שסיטי בנק (וכל חברה אחרת בקבוצת סיטי) לא יוכל לתת כלל שירותי ייעוץ השקעות או שיווק השקעות ללקוחות בארץ כדין על פי חוק הסדרת העיסוק. כיוון שבנק חוץ ראשי להיות משווק רק במידה ועומד בתנאי סעיף 27ט לחוק הבנקאות הרי שברגע שייצא סיטי בנק מתחולת הוראות סעיף 27ט לחוק הבנקאות וסעיפים (2ג) ו-9(ב) לחוק הסדרת העיסוק, הרי שלא יוכל להחזיק רישיון משווק. מול זאת, עומדת פרשנות הרשות לפיה חייב הבנק להיחשב כמשווק ואינו יועץ זאת אף ללא קשר למהות הפעילות או השיווק שהוא מבקש לקיים בישראל, ורק בגין תפיסתה של הרשות כי ייעוץ בישראל לגבי נכס פיננסי כלשהו אשר היצרן שלו קשור עם חברה כלשהי בקבוצת סיטי בהסכם לתשלום עמלה, הינה פעולת שיווק השקעות.

לעניות דעתנו תוצאה זו הינה בלתי סבירה, בלתי מידתית והיא פוגעת בחופש העיסוק ללא הצדקה חוקית. פרשנות אשר תוצאתה הינה כי עם הרחבת הפעילות בארץ, סיטי

בנק או כל חברה אחרת בקבוצת סיטי, לא יוכלו לפעול בארץ לא כמשווק השקעות וגם לא כיועץ השקעות רק בשל התקשרות עסקית חיצונית לישראל, של קבוצת סיטי העולמית, שאין מקורה ואין מרכזה או עניינה בפעילות בישראל, הינה בגדר החלה אקסטרטוריאלי של הגדרות הדין הישראלי. קבלת תשלום מיצרני נכסים פיננסיים שהינם מיועצים אף בישראל במקום כלשהו בעולם אינה מקימה לקבוצת סיטי כולה זיקה ליצרני הנכסים הפיננסיים כמשמעה בישראל ואינה בסיס להגדרת סיטי בנק כמשווק על פי הדין בארץ.

על מנת להמחיש את הנפקות של עמדה קיצונית זו נציין, כי במצב דברים זה, אף אפשר ולא יהיה ביכולתו של סיטי בנק להעניק שירותי אנליזה במסגרת פעילותו בישראל. שהרי לעמדת הרשות בעבודת אנליזה כאמור (ככל שאינה נכללת בפטורים שנקבעו לכך במסגרת סעיף 3 לחוק הסדרת העיסוק) יש משום הבעת עמדה והמלצה בנוגע לכדאיות השקעה בניירות ערך ומשכך הינה "ייעוץ השקעות" לפי חוק הסדרת העיסוק.

4.3 גישה מרחיבה זו לעניין בחינת קיומה של "זיקה" מבוססת לכאורה על לשון החוק ופרשנות מילולית להגדרת "זיקה" בחוק הסדרת העיסוק. על פי ההגדרה "זיקה", של אדם, לנכס פיננסי קיימת גם כאשר אחר מטעמו של האדם או בעבורו, זכאי, במישרין או בעקיפין, לטובת הנאה בקשר עם ביצוע עסקה בנכס הפיננסי ו-"אדם" לעניין זה, הינו גם השולט בו או מי שנשלט בידי מי מהם.

החלה של הוראה זו כלשונה על גוף בינלאומי כדוגמת קבוצת סיטי אינה דומה כלל למבנה או לתנאים אותם תאר לעצמו המחוקק בקובעו את ההגדרה של זיקה.

4.4 פרשנות מרחיבה זו, אשר הלכה למעשה עשויה למנוע באופן גורף כל הרחבת פעילות המתוכננת של סיטי בנק בישראל, ובמידה רבה עשויה להיות בעלת השלכות דומות בנוגע לגבי מוסדות פיננסיים בינלאומיים נוספים אשר יבקשו להרחיב פעילותם בישראל באופן דומה, הינה לדעתנו מרחיקת לכת, ואינה עולה בקנה אחד עם מטרת המחוקק, באמצעות רפורמת בכר והתיקונים לחוק הסדרת העיסוק בעקבותיה, ליצור מבנה תחרותי בשוק ההון בישראל ולשפר את יעילותו ודרכי פעולתו וזאת באמצעות צמצום הריכוזיות וניגודי העניינים בקרב הגופים הפיננסיים המקומיים, בדגש על התאגידים הבנקאיים.

4.5 מצב הדברים אשר בו נתון סיטי בנק כרגע הינו חריג ובלתי אפשרי. הבנק אשר מבקש להיכנס לתחומי פעילות נוספים בישראל נמצא מחויב לפעול לשינוי כלל ההתקשרויות שלו עם יצרני הנכסים פיננסיים בעולם כולו – דבר שכמובן הינו בלתי אפשרי ואינו מתקבל על הדעת שיעשה אך ורק בגין פעילות בישראל, או שהוא חייב לוותר על פעילותו מכוח חוק הסדרת העיסוק בישראל, דבר שהינו בלתי מתקבל על הדעת גם מצד הבנק וגם אמור להיות כך מצד הרגולטורים המקומיים. פעילות גופים זרים מהשורה הראשונה בתחום הייעוץ והשיווק הפיננסי בישראל הינה פעילות מבורכת שאין לוותר עליה.

4.6 **אנו סבורים, כי בכל הנוגע לפעילות הגופים הזרים בישראל, נכון לאמץ גישה כוללת המבוססת על יישום טריטוריאלי של הוראות הדין באופן המקיים את כוונת המחוקק, מטרות החקיקה והרציונל שבבסיס ההסדר שבדין, ועדיין לאפשר פעילות בישראל של גופים שהינם חלק מתאגידי ענק גלובליים העוסקים במגוון רב של תחומים לרבות בנקאות והשקעות, ואשר הערך המוסף לצרכן ולמשקיע המקומיים בעצם פעילותם בישראל אינו מוטל בספק.**

שאלת סיווג פעילותו של סיטי בנק כיועץ או כמשווק על פי חוק הסדרת העיסוק צריכה להתמקד לדעתנו אך בהקשר של קבלת עמלות בגין פעולות ייעוץ של הבנק הנעשות בישראל, ולהלן התייחסותנו לשאלה זה.

5. העמדה הפרשנית המוצעת לגבי עמלות ההפצה בקרנות הזרות

5.1 כפי שהוסבר לעיל, בהתאם להסכמים הקיימים, זכאית קבוצת סיטי לקבל תשלומי עמלות מיצרני הנכסים הפיננסיים ובהם קרנות זרות, גם על פעילות ייעוץ שתבצע בישראל. לדידנו, על בסיס טיבה האובייקטיבי של פעילות הייעוץ של קבוצת סיטי ושל סיטי בנק לגבי קרנות זרות, על פי כלל המבחנים שנקבעו ברפורמת בכר, יש להכיר במעמדו של סיטי בנק בארץ כיועץ ולא כמשווק, גם במתכונת בה קבוצת סיטי מקבלת עמלות הפצה בשל ייעוץ בישראל לאותן קרנות זרות.

עמדה אחרת משמעותה כי רק בשל העובדה שהבנק בישראל הינו חלק מקבוצת סיטי העולמית וזו קשורה בהסכמים אשר הבנקים המקומיים אינם קשורים בהם, אין סיטי בנק רשאי לייעץ לגבי נכס המותר לייעוץ לבנקים המקומיים! דוק – עצם קבלת העמלה אינו יכול בשום אופן לשמש הצדקה להפליה זו כיון שעל פי הדין המקומי אין קבלת עמלת הפצה כשלעצמה שוללת מעמד יועץ, גם לא מהבנקים המקומיים.

5.2 העמדה הפרשנית המוצעת על ידנו כפי שהובאה בהרחבה לעיל, היא הראויה לדעתנו להיות מיושמת לגבי קבוצות בינלאומיות אשר עיקר פעילותן בתחום הייעוץ נעשית בחו"ל תחת רגולציות שונות. עמדתנו זו היא העולה, לדעתנו, בקנה אחד עם עמדת המחוקק לפיה עצם קבלת תשלומים שונים על ידי יועץ השקעות מאת יצרני הנכסים הפיננסיים אינה יוצרת "זיקה" כשלעצמה, ואין בקבלת התשלומים כשלעצמה כאמור כדי ליצור העדפה או ניגוד עניינים בפעילותו כיועץ השקעות.

5.3 במקרה דנן הוכח לדידנו, באופן ברור, כי מערכת היחסים והפעילות של קבוצת סיטי למול הלקוח מחד ויצרני הנכסים הפיננסיים השונים מאידך, בדגש על מנהלי הקרנות, הינה כזו אשר תנאיה הינם תנאי פעילות אובייקטיבית בעבור הלקוח, כאשר טובתו של הלקוח המסוים היא זו המנחה את התהליך ואת היועץ כמו גם את בחירת הקרנות אשר משתתפות בייעוץ. ומשכך לדעתנו התהליך המבוצע בסיטי הינו תהליך של ייעוץ, וסוגיית התמורה לגופים שונים בקבוצת סיטי בקשר עם מכירת נכסים פיננסיים מסוימים כמתואר לעיל אינה צריכה לפגוע בתפיסתו ככזה.

5.4 תימוכין לעמדתנו זו נמצא לדעתנו בבחינה של ההבחנה בין משווק השקעות ליועץ השקעות ובהגדרת המונח "זיקה" בחוק הסדרת העיסוק והרציונאליים בבסיסם, וזאת כמפורט להלן.

שיווק השקעות מוגדר בחוק הסדרת העיסוק כמתן ייעוץ² לאחרים בנוגע לכדאיות של השקעה, החזקה, קניה או מכירה של ניירות ערך או של נכסים פיננסיים, כשלנותן הייעוץ יש זיקה לנכס פיננסי.

כלומר, נקודת המוצא להבחנה בין ייעוץ השקעות לשיווק השקעות על פי חוק הסדרת העיסוק, הינה קיומה של "זיקה" כמשמעה בחוק הסדרת העיסוק בין בעל הרישיון לבין

² ייעוץ לעניין זה מוגדר בין במשרין ובין בעקיפין, לרבות באמצעות פרסום, בחוזרים, בחוות דעת, באמצעות הדואר, הפקסימיליה או בכל אמצעי אחר, למעט פרסום בידי המדינה או בידי תאגיד הממלא תפקיד על פי דין במסגרת תפקידו.

הנכס הפיננסי, כאשר מטרתה של בחינת "זיקה" כאמור הינה רצון המחוקק להבטיח כי פעולת ייעוץ ההשקעות תהא נקייה מניגודי עניינים ואובייקטיבית בעבור הלקוח, זאת לעומת שיווק ההשקעות אשר הינו מוטה מטבעו מאחר וניתן על ידי מי שיש לו "זיקה" לנכס פיננסי, משמע – הנאה עצמאית ישירה ממכירתו שאינה מתקבלת מהמשקיע.

יתרה על כך, יוזכר כי המחוקק לא ראה בעצם קבלת תשלומים על ידי יועץ השקעות מאת יצרני הנכסים הפיננסיים כיוצר "זיקה" באופן אינהרנטי. קבלת תשלומים כאמור מתאפשרת על פי החוק על ידי יועץ, אלא שגובהה והיקפה היחסי בין היצרנים הינו בפיקוח כיוון שביקש המחוקק להבטיח כי קבלת התשלומים כאמור אכן לא תיצור העדפה או ניגודי עניינים בפעילותו של יועץ ההשקעות. ויפים לעניין זה דברי ההסבר להצעת החוק להגברת התחרות ולצמצום הריכוזיות וניגודי העניינים בשוק ההון בישראל (תיקוני חקיקה), התשס"ה-2005, ה"ח 175 בעמ' 704 :

"לפיכך, ההמלצה העיקרית בתיקון המוצע היא כי מלבד ניהול תיקי השקעות ייקבעו בחוק הייעוץ שני עיסוקים שונים במהותם: ייעוץ השקעות, שהוא ייעוץ הניתן על ידי מי שאין לו זיקה לנכס הפיננסי, כלומר אין לו קשרי בעלות כלשהם לגבי נכס פיננסי כלשהו ולמעט שכר מאת הלקוח ותשלומים מאת יצרני המוצרים המפוקחים ונקבעים על ידי הרשות המנהלית, הוא אינו מקבל כל טובת הנאה בעד הייעוץ, והייעוץ נקי מניגודי עניינים והיועץ יוכל לתת ללקוחו ייעוץ אובייקטיבי. ולעומתו – שיווק השקעות, שהוא ייעוץ הניתן על ידי מי שיש לו זיקה לנכס פיננסי ולפיכך אינו אובייקטיבי אלא מוטה לגבי כלל פעילותו. על פי המוצע הגופים הפועלים בשוק ההון יידרשו לבחור בין עיסוק בייעוץ לבין עיסוק בשיווק, כאשר גופים מוסדיים, שהם היצרנים של הנכסים הפיננסיים (חברה מנהלת, מבטח ומנהל קרן) והשולטים בהם, הנשלטים בידיהם והעוסקים בשמם לא יוכלו לקבל רשיון יועץ ויוכלו לעסוק בשיווק בלבד..."

עולה מן האמור כי קבלת תשלום כשלעצמו מיצרן נכס פיננסי, כאשר אין בו כדי ליצור העדפה או העדר אובייקטיביות, אינו עולה כדי "זיקה" ההופכת יועץ השקעות למשווק השקעות.

משמע - עצם קבלת עמלה על ידי יועץ השקעות מיצרני הנכסים הפיננסיים אינה יוצרת לשעצמה באופן אינהרנטי זיקה אלא רק ככל שיש בקבלת עמלה כאמור כדי ליצור העדפה או ניגודי עניינים בפעילותו של יועץ ההשקעות, והראיה לכך הינה הסדר קבלת עמלות ההפצה על ידי הבנקים בישראל מיצרני קרנות הנאמנות המקומיים.

ואם זו האמירה וזו ההבנה לגבי עמלה המשולמת לגוף בו נעשית פעולת הייעוץ, הרי על אחת כמה וכמה נכון הדבר כאשר מדובר בגוף בינלאומי ענק בהיקף פעילותו, נרחב בתחומי עסקיו, נפרש במדינות שונות וכאשר העמלות בהן מדובר הינן חלק מהסכמים גלובליים של קבוצת סיטי.

5.5 אנו סבורים כי אימוץ גישה זו, המאפשרת קבלת עמלות הפצה על ידי קבוצת סיטי גם בגין פעילות בארץ, והמכירה בכך שעמלות אלה אינן פוגעות בהכרת פעילות סיטי כפעילות ייעוץ, היא הנכונה בנסיבות העניין, והיא היחידה המבטלת את ההפליה הקמה בין הבנקים בישראל לבין בנקים זרים לעניין שיווק קרנות תחת הסדר קבלת עמלות ההפצה.

- 6.1 אנו מבקשים לכן, כי תאשר הרשות שעצם ייעוץ סיטי בנק בקרנות זרות בישראל גם כאשר מתקבלת בגינו עמלה או תשלום בהתאם להסכמים בינלאומיים של קבוצת סיטי עם יצרני הקרנות, אין בו כדי לפגוע במעמדו של סיטי בנק כיועץ ואינו מחייב בהגדרת סיטי בנק כמשווק על פי חוק הסדרת העיסוק.
- 6.2 יחד עם זאת, בשל לוחות הזמנים בהם נתון סיטי בנק במסגרת המשא ומתן בעניין מיזם כרטיסי האשראי, והבנה לגבי חשיבות ההחלטה והתקדים מבחינת הרשות אנו מציעים כחלופה לקבלת עמדתנו הפרשנית כאמור לעיל, את המתכונת לפעולה של סיטי בנק באופן הבא:
- 6.2.1 סיטי בנק יתחייב כי יועצי ההשקעות המורשים בישראל לא ייעצו ללקוחותיו בנוגע לנכסים שבניהולה של קבוצת סיטי או שהונפקו או הוצאו על ידה, אלא כפי שהותר לתאגידים הבנקאיים בישראל בחוק הסדרת העיסוק לעניין מוצרים מובנים, אופציות וחוזים עתידיים המוצאים על ידם. בנוסף, סיטי בנק יתחייב כי הוא או כל גורם אחר בקבוצת סיטי לא יקבל כל תשלום או טובת הנאה מיצרני הנכסים הפיננסיים בגין ביצוע עסקה על ידי לקוחותיו בישראל אשר חורג בהיקפו מהמותר לגופים מייעצים בישראל בעקבות ייעוץ שנתנו יועצי השקעות המורשים בישראל.
- הסדר זה אפשר שיתבצע על ידי החזרתו ללקוח של כל תשלום עודף על זה שמקבלים גופים מייעצים בישראל בנסיבות דומות ובקשר עם נכסים הפיננסיים הזוהים במהותם ובהתאם להסדר הנוהג בדיון לגבי עמלות הפצה לבנקים המקומיים.
- 6.2.2 יובהר, כי במסגרת פעילותם ברחבי העולם ומול לקוחות זרים במדינות זרות יכול שיקבלו גופים שונים בקבוצת סיטי תשלומים מיצרני הנכסים הפיננסיים, ובלבד שתשלום כאמור לא יתקבל בגין ביצוע עסקה על ידי לקוחות סיטי בנק בישראל בעקבות פעולת ייעוץ מצד יועצי ההשקעות המורשים בישראל, ככל שתשלום דומה אינו מתקבל על ידי גופים מייעצים בישראל בנסיבות דומות ובקשר עם נכסים פיננסיים הזוהים במהותם.
- 6.3 לדידנו, כמוסבר לעיל, פעילות במתכונת המתוארת בסעיף 6.2 בודאי שאינה מהווה "זיקה" כמהותה בחוק הסדרת העיסוק, כל עוד תשלום המתקבל על ידי הגופים השונים בקבוצת סיטי בקשר עם העסקה נשוא פעולת הייעוץ של היועצים המורשים בישראל איננו חורג מהתשלום אותו מקבלים גופים מייעצים בישראל בנסיבות דומות ובקשר עם נכסים פיננסיים זהים במהותם. וודאי שאין לקבלת תשלום במתכונת זו כל יכולת ליצור השפעה כלשהי לא כל שכן העדפה מצידו של היועץ המורשה בישראל.
- 6.4 במצב דברים זה לא ניתן כלל לומר כי מתקיים חשש שבבסיס החוק לגבי אפשרות העדפה של נכס כזה או אחר והחשש לניגוד עניינים מול עניינו של הלקוח אותו אמור לשרת יועץ ההשקעות המורשה בישראל, שכן ההסדר המוצע תואם את הנוהג בעמלות הפצה בישראל ומוכר לגבי מי שפועל כיועץ בארץ.
- 6.5 הגדרת "זיקה" בסעיף 1 לחוק הסדרת העיסוק קובעת כי קבלת טובת הנאה שלא מהרוכש או מהמחזיק של הנכס הפיננסי (במקרה בו הנכס הפיננסי אינו בניהולו של אותו אדם או שהונפק או הוצא על ידו) נבחנת בקשר עם ביצוע עסקה בנכס הפיננסי:

"זיקה", של אדם, לנכס פיננסי – כל אחד מאלה :

- (1) הנכס הפיננסי הוא בניהולו של אותו אדם או שהונפק או הוצא על ידו ;
 (2) אותו אדם, או אחר מטעמו או בעבורו, זכאי, במישרין או בעקיפין, לטובת הנאה למעט החזר עמלה או עמלת הפצה כאמור בסעיף 17(ב)(3) עד (5), שלא מהרוכש או מהמתזיק של הנכס הפיננסי, בקשר עם ביצוע עסקה בנכס הפיננסי או בקשר עם המשך החזקתו; לענין הגדרה זו, "אדם" – לרבות השולט בו או מי שנשלט בידי מי מהם, נושא משרה באחד מאלה, מי שמועסק בידי אחד מאלה, או מי שמעסיק אחד מאלה ;"

6.6 בנסיבות דנן, כאשר בגין עסקה בישראל שמקורה בפעולת הייעוץ של יועץ ההשקעות המורשה בישראל לא יתקבל בקבוצת סיטי, תשלום החורג מזה שהוכר בהסדר התחיקתי בישראל, הרי שאין עוד תשלום אשר ייחשב כעשוי להשפיע על פעולת הייעוץ בישראל, ושוב אין לומר כי קבלת תשלום מאותו יצרן של נכס המיועץ גם בישראל, בגין עסקה אחרת המתבצעת במדינה זרה, מול לקוח זר, עלול הוא להשפיע על סיווג פעילות היועץ בישראל על פי חוק הסדרת העיסוק.

6.7 ברור כי לכל היותר יש לפרש את המונח "ביצוע עסקה" ואת המונח "זיקה", ככולל אך קבלת טובת הנאה על ידי קבוצת סיטי בקשר עם ביצוע העסקה נשוא פעולת הייעוץ בישראל, ובהקשר זה בלבד יש לבחון האם טובת ההנאה כאמור זהה לזו המתקבלת בישראל על ידי הגופים המייעצים המקומיים.

6.8 כל פרשנות אחרת עשויה להיתפס כמפלה לרעה באופן מיוחד גופים פיננסיים בינלאומיים הכפופים לרגולציות שונות ועורכים התאמות מקומיות אך כמובן שאינם יכולים לשנות את כל פעילותם הבינלאומית בהתאם לתחולה של הוראת דין במדינה ספציפית. הפליה זו תהא בולטת במיוחד מול הבנקים המקומיים הרשאים ליעוץ גם לגבי קרנות זרות וגם לקבל עמלות הפצה בגין קרנות מקומיות לגביהן הם מייעצים.

גישה זו אף מקשה עוד יותר בהביאה לתוצאה לפיה בשל הכללים החלים על תאגיד בינלאומי, וההתקשרויות שלו בחו"ל שהינן נוהגות בשוק הרלוונטי, ייחשב כאן הבנק הבינלאומי אוטומטית למשווק, מבלי ששאלת מהות עמלות ההפצה וטיבן תעלה כלל לדיון.

7. לסיכום

7.1 אנו סבורים כי העמדה הפרשנית המוצעת על דינו לעיל הינה העמדה אותה נכון לאמץ ככל שהיא מתייחסת לפרמטרים המיוחדים המתקיימים בקבוצות בינלאומיות אשר עיקר פעילותן בתחום הינה בחו"ל, תחת רגולציות שונות, כאשר אין לפעילות בארץ אפשרות ממשית להשפיע על היקפה.

בנסיבות קבוצת סיטי כפי שהוסבר לעיל, הסכמים בינלאומיים לעמלות הפצה, צריכים להיות רלוונטיים לדין בארץ רק ככל שהם מופעלים בעקבות עסקאות שמקורן בייעוץ בישראל.

בחינת העמלות הנובעות מהסכמים אלה, טיבן והיקפן, מחייב להכיר בכך שקבלתן על ידי קבוצת סיטי, גם בעקבות פעילות ייעוץ בישראל, עומדת במבחני רפורמת בכר וההסדרים הקבועים בדין בישראל ואינה צריכה לפגוע במעמדו של סיטי בנק כיועץ על פי חוק הסדרת העיסוק.

כפי שהסברנו לעיל, מתכונת וטיב העמלות בהן מדובר עומדים במבחני האובייקטיביות והעדר חשש לניגוד עניינים על פי הקריטריונים אשר הנחו את החקיקה בארץ ואשר חלים על הגופים המקומיים בהם מתקבלות עמלות הפצה ישירות על ידי נותן שירותי הייעוץ. על אחת כמה וכמה יש להכיר בעמידה זו של קבוצת סיטי במבחנים האמורים לאור היותה קבוצת ענק, רחבת היקף ומגוונת הכנסות אשר הסכמי ותשלום העמלות בהן מדובר נעשים הרחק ממוקומו של הייעוץ הרלוונטי לענייננו.

מעבר לכל זאת, יש להכיר במעמדו של סיטי בנק בישראל כיועץ, תחת המתכונת החלופית המוצעת לפיה בגין עסקאות שמקורן בייעוץ בישראל יתקבל בקבוצת סיטי אך סכום שאינו עולה על זה המוכר בדין כעמלת הפצה ראויה לגבי הבנקים המקומיים, וכל סכום עודף יועבר ללקוח.

7.2 נוכח לוח הזמנים הקצר והדוחק לכניסת סיטי בנק למיזם בתחום כרטיסי האשראי, איננו מבקשים בשלב זה פתרון לסוגיות אחרות, ככל שהרשות רואה כאלה, הכרוכות בפעילות סיטי בנק בישראל בקשר עם נכסים פיננסיים. אנו מבקשים כשלב ביניים, את הסכמתכם לעמדתנו בעצם סיווג פעילות סיטי בנק בישראל כיועץ לעומת משווק, זאת מבלי לגרוע מזכותנו לבוא עימכם בדברים בעתיד בקשר לסוגיות אחרות שהועלו או תעלנה בהקשר לכך.

לכן פנייתנו זו הינה בכל הנוגע לפעילות סיטי בנק מכוח חוק הסדרת העיסוק בלבד ואין בה כדי להתייחס להיבטים הקשורים בפעילות כאמור מכוח חוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 ו/או חוק השקעות משותפות בנאמנות, התשנ"ד-1994.

אנו מבקשים, כי נוכח המורכבות העסקית והרגולטורית הכרוכה בהרחבת פעילותו של סיטי בנק בישראל והשלב בו מצויה עבודת המטה בקשר עם האמור, תעכבו את פרסום פנייתנו זו ואת תשובתכם. באופן ספציפי קיים חשש ממשי כי פרסום מוקדם של אופי והיקף הרחבת הפעילות כאמור יביא לגילוי מידע עסקי אשר יקשה באופן משמעותי על סיטי בנק לממש את כוונתו כאמור וזאת במיוחד נוכח קיומו של משא ומתן מתקדם מול צדדים שלישיים בקשר עם האמור אשר טרם הבשיל לכדי עסקה.

נודה לכם על קיום פגישה נוספת בנושא, ככל שתראו לנכון, ונשמח להרחיב הסברים והבהרות ככל שידרשו לעניין.

בשל לוחות הזמנים הדוחקים וחשיבותו של הנושא לפעילותו של סיטי בנק נודה על קבלת התייחסותכם בהקדם האפשרי.

שחר לוי, עו"ד

בברכה,

טל אבי, עו"ד

העתק: סיטי בנק, ישראל