



משולחנה של רשות ניירות ערך בעת האחרונה

עסקאות בעלי עניין ותנאי כהונה והעסקה של בכירים

אמיר הלמר, עו"ד
סגן מנהל מחלקת תאגידיים

אופן אישור תנאי כהונה במקרה של שינוי תפקיד

- בעל שליטה המכהן כיו"ר דירקטוריון פעיל מפסיק לכהן כיו"ר וממונה למנכ"ל החברה;
- בגין כהונתו בתפקיד החדש המשיכה החברה לתגמלו בהתאם לתנאי הכהונה שאושרו בעבר עבור כהונתו כיו"ר הדירקטוריון;
- סגל הרשות הביע עמדתו, כי עם החלפת התפקיד חל שינוי מהותי בתנאי הכהונה. לפיכך, היה על החברה להביא את תנאי הכהונה בגין כהונתו כמנכ"ל לאישור, בהתאם להוראות סעיף 275 לחוק החברות;
- **ומן הפרט אל הכלל - לעמדת סגל הרשות משחדל נושא משרה לכהן בתפקיד בגינו אושרו לו תנאי הכהונה בעבר וחלף זאת מכהן בתפקיד אחר בחברה חל, ככלל, שינוי מהותי בתנאי כהונתו;**
- **תנאי כהונתו בתפקיד החדש טעונים אם כן אישור מחודש על ידי האורגנים הרלוונטיים על פי הוראות חוק החברות;**

אישור עסקה של חברה בת ציבורית עם בעל השליטה

- על פי החלטה 101-1 של סגל הרשות משנת 2005 - עסקה של חברה פרטית בשליטה חברה ציבורית עם בעל השליטה (או שלבעל השליטה עניין אישי בה), יש לראות בה כעסקה של החברה הציבורית. משכך, ככל והעסקה נמנית על העסקאות המנויות בסעיף 270(4) לחוק החברות, נדרשת החברה הציבורית לאשרה בהתאם להוראות סעיף 275 לחוק;
- בחודש מרץ 2012 הציג סגל הרשות בפני בית המשפט הכלכלי את עמדתו בדבר אופן האישור הנדרש כאשר אותה חברה נשלטת, הינה בפני עצמה חברה ציבורית הנסחרת בבורסה לניירות ערך בישראל;
- לעמדת סגל הרשות במקרה מסוג זה, מקום בו החברה הציבורית הנשלטת מאשרת את התקשרותה עם בעל השליטה בהתאם להוראות סעיפים 270(4) ו-275 לחוק החברות, ובהעדר נסיבות מיוחדות, אין מקום לחייב אישורים לפי סעיפים אלו גם בחברה הציבורית השולטת;

אישור עסקאות עם בעל שליטה קודם - פניה מקדמית

- פניה מקדמית של חברת כים – ניר שירותי תעופה בע"מ;
- לעמדת סגל הרשות, ככלל, גם בעסקה של החברה עם בעל שליטה לשעבר מתקיים החשש להעברת ערך מהחברה לבעל השליטה;
- לפיכך, עסקה עם בעל שליטה לשעבר טעונה, ככלל, אישורים בהתאם להסדר הקבוע בחוק החברות בדבר עסקאות עם בעלי שליטה;

אישור עסקאות עם בעל שליטה קודם – פניה מקדמית

- מן הכלל אל הפרט - בנסיבות הפניה המקדמית נדונה עסקת תשלום תגמול רטרואקטיבי לבעל שליטה לשעבר, בגין שירותיו כנושא משרה בחברה;
- על אף האמור, סגל הרשות לא התערב בעמדת כים ניר, לפיה העסקה אינה מצריכה אישור בהתאם לסעיפים 270(4) ו- 275 לחוק החברות, זאת לאור התקיימות התנאים הבאים :
- העברת השליטה נעשתה בדרך של התמחרות בהליך בבית משפט; לא קיים קשר ישיר בין בעל השליטה הקודם לבעל השליטה החדש; בעל השליטה הקודם לא סייע לבעל השליטה החדש ברכישת השליטה; בעל השליטה החדש לא קיבל טובת הנאה מעסקת רכישת השליטה;
- לעמדת סגל הרשות התגמול טעון אישור בהתאם להוראות סעיף 272 לחוק החברות;

מתן ייפוי כוח ללא העברת שיקול הדעת

- פניה מקדמית של איגוד מנהלי קרנות להשקעה בנאמנות;
- סגל הרשות לא התערב בעמדה לפיה מתן ייפוי כוח ללא העברת שיקול הדעת בהצבעה אינו מקים בפני עצמו ענין אישי בהצבעה;
- זאת, עד לתיקון תקנות כתבי הצבעה להקלה בהגשת כתבי הצבעה ובהתקיים כל התנאים הבאים:
 - ייפוי הכוח בכתב;
 - ייפוי הכוח כולל הוראת הצבעה חד משמעית;
 - לא קיים שיקול דעת של מיופה הכוח;
 - הוראת ההצבעה בייפוי הכוח אינה ניתנת לשינוי;
 - ייפוי הכוח ניתן לביטול ותוצאותיו זהות לביטול כתב הצבעה.

גילוי בדבר אופן ההצבעה באספות כלליות

- הנחיית גילוי של רשות ניירות ערך בדבר "אופן ההצבעה של בעלי עניין נושאי משרה בכירה וגופים מוסדיים באספות כלליות"- נובמבר 2011;
- על פי ההנחיה, בדיווח תוצאות ההצבעה באספות כלליות בהן נדרש רוב מיוחד יש ליתן פירוט בדבר אופן ההצבעה של בעלי עניין, נושאי משרה בכירה או גופים מוסדיים;
- הגילוי כולל פרטים בדבר זהותו, החזקותיו, אופן הצבעתו ועניינו האישי או העדרו של כל אחד מהמצביעים הללו, וכן פרטים אלו בקשר עם מייפה כוח, ככל וקיים;
- גילוי כאמור הינו בגדר פרט חשוב למשקיע סביר, שמטרתו העיקרית הינה לאפשר למשקיעים לשמור על זכויותיהם וכן על מנת שיוכלו לדעת כיצד פועלים בעלי מניות המיעוט בחברה כאשר כח ההכרעה נתון בידיהם.

עמדות נוספות משולחנה של הרשות

- ספק מהותי של החברה, שהחברה מהווה לקוח מהותי עבורו, הינו **'בעל קשרים עסקיים מתמשכים עם החברה'**, שמקימים לו עניין אישי בכל עסקת בעלי שליטה;
- כאשר נושא משרה בחברה מכהן גם אצל בעל השליטה במקביל - לבעל השליטה עניין אישי באישור תנאי כהונתו בחברה;
- התקשרות בהסכם מתן שירותי ניהול הכוללת שירותי יו"ר דירקטוריון ומנכ"ל – טעונה קביעה של זהות הפרסונה שתכהן בתפקידים אלו על פי הסכם הניהול;

עמדות עיקריות מתוך החלטה 101-15 - שו"ת תיקון 16

- משך הזמן של עסקאות חריגות שלבעל השליטה עניין אישי בהן שאושרו לפני תיקון 16 כפוף לבחינת סבירות בידי ועדת הביקורת;
- על ועדת הביקורת להחליט האם להותיר את המועד המקורי על כנו או לקצרו, וכן לקצוב מועד לעסקאות שאינן קצובות;
- על החברה לדווח בדבר החלטת ועדת הביקורת;
- שירותים שהתקשרות בהם עם בעל שליטה או קרובו מצריכים אישור על פי סעיף 270(4) סיפא לחוק החברות הינם שירותי יעוץ וניהול;

עמדות עיקריות מתוך החלטה 101-15 - שו"ת תיקון 16

- אין מניעה להאריך עסקאות שבסעיף 270(4) רישא באמצעות ההקלה בדבר הארכת עסקה קיימת בתקנות ההקלות, ובלבד שמתקיימים כל התנאים הקבועים בהקלה, וכן שועדת הביקורת קבעה שתקופת ההארכה הינה סבירה בנסיבות העניין;
- אין מניעה לאשר אחת לשלוש שנים עסקאות המנויות בסעיף 270(4) סיפא לחוק באמצעות תקנה 1.ב. לתקנות ההקלות, ככל ומתקיימים התנאים הקבועים בה;

עמדות עיקריות מתוך החלטה 101-15 - שו"ת תיקון 16

□ קביעת אמות מידה לעסקאות שאינן חריגות על פי סעיף 117 לחוק – על אמות המידה להיות מותאמות לחברה, ברורות, חד משמעיות, קונקרטיות ואובייקטיביות, מבלי שיוותר שיקול דעת מהותי בידי ההנהלה בסיווגן;

□ ועדת הביקורת אינה רשאית באמצעות קביעת אמות מידה לתת אישור גורף ומראש לעסקאות חריגות, כל עסקה חריגה טעונה אישור בפני עצמה;

תודה רבה