



# רשות ניירות ערך

## מחלקת השקעות

רח' כנפי נשרים 22, ירושלים 95464

טל': 02-6556555

פקס': 02-6513169

[www.isa.gov.il](http://www.isa.gov.il)

02 נובמבר 2009

ט"ו חשוון, תש"ע

### חוזר לתאגידים המורשים ולבעלי רישיון

בדבר נאמנות לעניין תקנה 7 לתקנות הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות (הון עצמי וביטוח), התש"ס-2000

לכבוד

התאגידים המורשים באמצעות דוא"ל לפי הכתובות במערכת מגנא  
יחידים בעלי רישיון שדווחו על עריכת ביטוח  
בדואר או באמצעות הדוא"ל

ג.א.נ,

בחוזר זה:

**החוק:** חוק הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות התשנ"ה – 1995.

**תקנות הון עצמי וביטוח:** תקנות הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות, בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות (הון עצמי וביטוח), התש"ס – 2000.

**התיקון:** תקנות הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות, בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות (הון עצמי וביטוח) (תיקון) התשס"ח – 2008.

**בן משפחה:** בן זוג וכן אח, אח של בן הזוג, הורה, הורה של בן הזוג, הורה הורה, צאצא או צאצא של בן הזוג, או בן זוגו של כל אחד מאלה.

בתקנות הון עצמי וביטוח הוראות בעניין חובת הביטוח של בעלי רישיון. עמידה בדרישות הביטוח הינה תנאי מהתנאים לקבלת הרישיון על פי החוק ואי עמידה בחובה זו, מהווה בין היתר, עילה לנקיטת הליכים לביטול רישיון.

במסגרת התיקון הוכנסו שינויים בתקנות הון עצמי וביטוח, הנוגעים לסכום הביטוח המזערי הנדרש וגובה ההשתתפות העצמית המותרת. התיקון נכנס לתוקף ביום 30 ביולי 2008, למעט תיקון תקנה 5 אשר נכנס לתוקף ביום 30 ביוני 2009.<sup>1</sup> במהלך יישום ההוראות על פי התיקון כאמור, עלו שאלות שהופנו לסגל הרשות. על מנת שהתשובות שניתנו לפונים יהיו לנחלת הכלל, מצאנו לנכון לתת להן פומבי בחוזר זה.

סגל הרשות נשאל מספר שאלות לעניין **זהות רואה החשבון ועורך הדין** הכשירים לשמש כנאמן לעניין תקנה 7 לתקנות הון עצמי וביטוח (להלן : הנאמן). הגישה העומדת בבסיס התשובות שניתנו הינה כי התכלית שלשמה נקבעה חובת ההפקדה בנאמנות לפי תקנה 7 לתקנות הון עצמי וביטוח ואשר במסגרתה מנוהל הפיקדון המהווה תחליף לחובת הביטוח החלה על בעל רישיון כאמור, היא יצירת הפרדה בין נכסי בעל הרישיון לנכסים שבנאמנות, האמורים לשמש בטוחה לכיסוי חבות בעלי הרישיון בשל מעשה או מחדל רשלני כלפי לקוחותיהם. עורכי דין ורואי חשבון נבחרו לשמש כנאמנים, בשל חובות הנאמנות המוגברות בהם הם חייבים כלפי לקוחותיהם.

לפיכך, כאשר קיים בין בעל הרישיון לנאמן קשר המטיל ספק באשר לקיומה של ההפרדה המתחייבת בין נכסי בעל הרישיון לנכסי הנאמנות או מעלה חשש בעניין קיומם של אינטרסים מנוגדים בין האינטרסים של הנאמן לאלו של לקוחות בעל הרישיון, העמדה הינה כי עורך הדין או רואה החשבון כאמור, מנועים מלשמש כנאמן. בהתאם לכך, להלן עמדת הרשות בשאלות שונות שהופנו אליה בנושא זה :

**רואה חשבון המשמש רו"ח מבקר של החברה בעלת הרישיון**, איננו יכול לשמש במקביל גם כנאמן לעניין תקנה 7 לתקנות הון עצמי וביטוח. בין היתר פוגע הדבר בקיום חובת אי התלות החלה על רואה החשבון המבקר.

**עורך דין המשמש כיועץ המשפטי הפנימי של החברה בעלת הרישיון**, איננו יכול במקביל לשמש גם כנאמן לנוכח היתכנות מצב של ניגוד עניינים שהוא עלול להיקלע אליו כתוצאה ממילוי שני התפקידים במקביל. יחד עם זאת, עו"ד חיצוני הנותן לחברה שירותים משפטיים באופן קבוע, אינו מנוע בשל כך מלשמש כנאמן.

**עו"ד או רו"ח שהוא בן משפחה של בעל הרישיון או של נושא משרה בחברה בעלת רישיון**, איננו יכול לשמש כנאמן לנוכח הבעייתיות העלולה להיווצר בעניין הפרדת הנכסים וכן בשל החשש לניגוד עניינים הנזכר לעיל .

<sup>1</sup> ראה החוזרים שפורסמו בעניין זה באתר הרשות : חוזר מיום 8 בספטמבר 2008 וחוזר מיום 17 ביוני 2009.

עו"ד שהינו גם לקוח של בעל הרישיון, איננו יכול לשמש כנאמן, לנוכח החשש מקיומו של ניגוד עניינים בין עורך הדין כלקוחו של בעל הרישיון ובין יתר לקוחות החברה.

**חברה לנאמנות:** כאשר חברת הנאמנות הינה בבעלות מלאה של רואי חשבון ו/או עורכי דין מוסמכים בישראל ובכפוף לכך שגם עובדי החברה העוסקים בתפקידי הנאמנות הם רואי חשבון או עורכי דין מוסמכים בישראל, תראה הרשות בחברה לנאמנות כאמור, כעורך דין או כרואה חשבון לעניין תקנה 7 לתקנות הון עצמי וביטוח.

#### **זהות הנהנה בחשבון הנאמנות**

עוד נשאל סגל הרשות את מי יש לרשום, בשלב של פתיחת חשבון הנאמנות בבנק, כ"נהנה" בטופס "הצהרת נהנה", אותו נדרש להגיש לקוח בבנק לפי צו איסור הלבנת הון (חובות זיהוי דיווח וניהול רישומים של תאגידי בנקאיים למניעת הלבנת הון ומימון טרור), התשס"א - 2001. השאלה נשאלה לנוכח האמור בתקנה 7 לתקנות הון עצמי וביטוח כי הנאמנות היא "לטובת לקוחות החברה מזמן לזמן", מחד, ועל רקע הבעייתיות הנובעת מהצורך לפרט את שמות כל לקוחות החברה כנהנים ולעדכן את הרשימה מזמן לזמן - מאידך.

תשובת סגל הרשות שתואמה עם הרשות לאיסור הלבנת הון והפיקוח על הבנקים הינה כי "הנהנה" שירשם בטופס "הצהרת נהנה" בהתייחס לחשבון הנאמנות הנוצרת על פי תקנה 7 לתקנות הון עצמי וביטוח, הינו בעל הרישיון שלטובת לקוחותיו נוצרת הנאמנות, שכן החשבון, על הנכסים המופקדים בו, הוא נכס שלו, כאשר בשעת פתיחתו אין ללקוחות כל זכות בו.

בברכה,

אלחנן הרמור

ראש היחידה לפיקוח על בעלי רישיון