



רשות ניירות ערך
ISRAEL SECURITIES AUTHORITY
מחלקת תאגידיים www.isa.gov.il

י"א כסלו תשע"ט
19 נובמבר 2018

לכבוד,

אמיר שחר, עו"ד

אפרת דייגי, עו"ד

שבלת ושות'

בשם ביטפארמס בע"מ

באמצעות מערכת יעל

א.ג.נ.,

**הנדון: פניה מקדמית – פטור מתשקיף בישראל בהסדר החלפת מניות חברה ישראלית נסחרת
במניות חברה מדווחת בחו"ל**

סימוכין: מכתבכם מיום 4.11.2018

במענה לבקשה להנחיה מקדמית במכתבכם שבסימוכין (להלן: "המכתב"), הרינו להביא בפניכם את עמדת סגל רשות ניירות ערך (להלן: "סגל הרשות") בעניינה. עמדה זו מתייחסת לסוגיות שהועלו במכתבכם והיא מבוססת על המסכת העובדתית שנפרשה על ידיכם במכתב ועליה בלבד, ובהנחה כי זו משקפת את כל הנתונים הרלבנטיים לנדון.

1. העובדות הרלוונטיות

עיקרי העובדות הרלוונטיות לסוגיה, כפי שפורטו במכתב, הינם כדלקמן:

1.1. ביטפארמס בע"מ (להלן: "החברה") היא חברה ציבורית אשר מניותיה נסחרות בבורסה לניירות ערך בתל אביב (להלן: "הבורסה"). החברה מבצעת את עיקר פעילותה באמצעות החזקה בחברת Backbone Hosting Solutions Inc. (להלן: "חברת הבת"), אשר הינה חברה פרטית שהתאגדה בקנדה, ועוסקת בכרייה של מטבעות קריפטוגרפיים בצפון אמריקה.

1.2. החברה מחזיקה בשיעור של כ-34.7% מהון המניות של חברת הבת וכן בהסכמי מכר-רכש הניתנים למימוש לכ-26% נוספים מהון המניות של חברת הבת, המוחזקים כיום על ידי שני בעלי מניות מהותיים בחברת הבת. יתרת מניותיה של חברת הבת מוחזקות

על ידי למעלה מ-200 בעלי מניות נוספים שאף אחד מהם אינו מחזיק ביותר מ-5% ממניות חברת הבת ואף אחד מהם אינו תושב ישראל.

1.3. בימים אלה, פועלת החברה לביצוע תהליך להקמת חברה פרטית קנדית חדשה (להלן: **"החברה החדשה"** או **"חברת האם"**) אשר תגיש טיוטת תשקיף (Non-offering Prospectus) ל-Ontario Securities Commission (להלן: **"OSC"**) במטרה להפוך ל-"תאגיד מדווח" בפרובינציית אונטריו שבקנדה. נבחנת האפשרות להגיש בקשה לרישום מניותיה של החברה החדשה למסחר בבורסת TSX Venture Exchange שבטורונטו אך אין כל ודאות כי אפשרות זו תושלם.

1.4. עיקרו של המהלך המוצע יהא בדרך של הסדר לפי סעיפים 350 ו/או 351 לחוק החברות, תשנ"ט-1999 (להלן: **"ההסדר"** ו-**"חוק החברות"**), ובמסגרתו יוקצו מניות רגילות של החברה החדשה לבעלי המניות הקיימים בחברה, תמורת קבלת מניותיהם בחברה, באופן בו תהפוך החברה לחברה בת של החברה החדשה (והחברה תמשיך להחזיק במישרין במניות חברת הבת). יחס ההחלפה ומספר המניות יהיה זהה, אחד לאחד, למצבת החזקות הנוכחית בחברה. לצורך ביצוע ההסדר בכוונת החברה להתקשר בהסכם החלפת מניות עם החברה החדשה אשר בסופו יחזיקו בעלי מניות החברה במניות חברת האם, תאגיד מדווח באונטריו קנדה, ומניותיה של החברה תימחקנה מהמסחר בבורסה והחברה תהפוך לפרטית כהגדרת המונח בחוק החברות.¹

1.5. ביצוע ההסדר המוצע והשלמתו כפופים לקבלת האישורים כדלהלן:

1.5.1. אישורם של ועדות הביקורת ו/או התגמול, לפי העניין, והדירקטוריון של החברה לאישור ההסדר לפי סעיף 275 לחוק החברות.

1.5.2. אישור בית המשפט המחוזי לזימון אסיפה כללית של בעלי מניות החברה לאישור ההסדר המוצע ברוב הנדרש בהתאם להוראות סעיפים 350 ו/או 351 לחוק החברות ובלבד שישקף גם את הרוב הנדרש לפי סעיף 275 לחוק החברות.

1.5.3. אישור האסיפה הכללית של בעלי המניות להסדר המוצע.

1.5.4. קבלת תשובת סגל הרשות לפניה מקדמית זו.

1.5.5. אישור ההסדר המוצע על ידי בית המשפט המחוזי בהתאם להוראות סעיפים 350 ו/או 351 לחוק החברות ומתן סעדים וצווים נלווים הנדרשים לצורך אישור ביצוע ההסדר. בתוך כך, יתבקש בית המשפט ליתן תוקף של פסק דין להתחייבותם של חברת האם, הדירקטורים בה ובעלי השליטה בה, לשאת באחריות בגין פרט מטעה כמשמעותו על פי חוק ניירות ערך, תשכ"ח-1968 (להלן: **"חוק ניירות ערך"**), כלפי בעלי המניות של החברה בגין הגילוי הניתן להם לגבי חברת האם. התחייבות זו תאפשר, בין היתר, להגיש תביעות אחריות כתביעות נזרות או תובענות ייצוגיות,

¹ באשר להסכמי מכר-רכש בין החברה בין החברה לשני בעלי מניות חברת הבת, נשקלות במועד זה מספר אפשרויות מבלי שהתקבלה נכון למועד זה החלטה בעניין. צוין כי סוגיה זו אינה משפיעה על מהות הפניה ולפיכך אין החברה מרחיבה על כך במסגרת הפניה זו וסגל הרשות אינו נדרש להתייחס לכך. כמו כן, לא קיימת מחויבות משפטית לביצוע החלפת מניות בין חברת האם לבין יתר בעלי מניות חברת הבת ונושא זה ידון באורגנייה של חברת האם לאחר השלמת ההסדר.

כאשר סמכות השיפוט הבלעדית לעניין תביעות כאמור תהיה לבית משפט בישראל (והדירקטורים ובעלי השליטה בחברה יתחייבו שלא להעלות טענות כנגד כך).

1.5.6. קבלת אישור הרשויות הרלוונטיות בקנדה לתשקיף של חברת האם.

1.6. במסגרת זימון האסיפה של בעלי מניות החברה לאישור ההסדר יינתן, בין היתר, גילוי כדלקמן (להלן: "הגילוי החלופי"):

1.6.1. גילוי על חברת האם על פי תקנות החברות (בקשה לפשרה או להסדר), תשס"ב-2002.

1.6.2. גילוי בדבר הזכויות הצמודות למניות של חברת האם וכללי הממשל התאגידי החלים עליה, וכן השוואת דינים בהיבטי ממשל תאגידי ודיני ניירות ערך.

1.6.3. תצורף טיוטת התשקיף האחרונה או התשקיף הסופי, לפי העניין, המוגשת בקנדה על-ידי חברת האם. צוין, כי ככל שתצורף טיוטת תשקיף לזימון אסיפת בעלי המניות, אזי אם יחול שינוי מהותי בין טיוטת התשקיף לתשקיף הסופי שיש בו כדי להטעות משקיע סביר, אזי במקרה כאמור תפעל החברה לזמן אסיפת בעלי מניות חדשה לאישור ההסדר.

1.6.4. גילוי אודות המניות המוצעות על ידי חברת האם בהתאם למתכונת הגילוי אודות ניירות המוצעים לפי תקנות ניירות ערך (פרטי התשקיף וטיוטת תשקיף - מבנה וצורה), התשכ"ט-1969.

2. הבקשה נושא הפניה

ביקשתם לקבל את אישור סגל הרשות לכך כי:

- הצעת ניירות הערך של חברת האם לבעלי מניותיה של החברה במסגרת ההסדר המוצע לא תהא טעונה פרסום תשקיף בהתאם להוראות סעיף 15 לחוק ניירות ערך; או כי -
- סגל הרשות לא יביע התנגדות עקרונית לפטור מתשקיף, במסגרת הבקשה לבית-המשפט על-פי ההסדר בהתאם לסעיף 15א(א)(3) לחוק ניירות ערך; או כי -
- לא יינקטו על ידי סגל הרשות פעולות אכיפה עתידיות בקשר עם יישום ההסדר לעיל ללא תשקיף בישראל של חברת האם.

בנוסף, ביקשתם להציג את עמדתנו כאמור בפני בית המשפט במסגרת ההסדר.

3. עמדת החברה

לעמדתכם, לא יידרש פרסום תשקיף בישראל במסגרת ההסדר המוצע, וזאת מהנימוקים הבאים בתמצית:

3.1. אישור המהלך ייעשה במסגרת הליך הסדר בבית משפט, במסגרתו תינתן לבעלי המניות של החברה הזדמנות להציג עמדתם, ובית המשפט יוכל לספק למשקיעים הגנה תחליפית ראויה לזו המושגת באמצעות התשקיף.

3.2. לדעתכם, גם ללא תשקיף בישראל, הגילוי החלופי מספק לבעלי המניות של החברה גילוי נאות לקבלת החלטה מושכלת במסגרת אישור המהלך.

3.3. אין כל תועלת או הגיון בפרסום תשקיף בישראל לגבי חברת האם, שהתאגדה לראשונה בסמוך לפנייה זו, אין לה פעילות עסקית כלשהי משל עצמה ורק בעקבות השלמת ההסדר היא תחזיק במניותיה של החברה לה החזקות בחברת הבת - חברות ופעילויות עסקיות המוכרות לבעלי המניות של החברה מדיווחיה השוטפים של החברה.

3.4. חברת האם פעולת להגשת תשקיף לרגולטור הקנדי ולאחר השלמת המהלך יחולו עליה חובות דיווח לציבור כתאגיד מדווח בקנדה. תוצאה לפי הצעת מניות חברת האם תחייב תשקיף בישראל והחלת רגולציה ישראלית של דיווחים שוטפים בישראל לאחר מכן אינה סבירה שכן היא תביא להכבדה רגולטורית שלא לצורך על חברת האם, באופן שהיא תהיה כפופה לכפל רגולציה, הן מכוח הדין הקנדי והן מכוח הדין הישראלי ואף תשית עליה עלויות כבדות שלא לצורך.

3.5. להצעת מניות חברת האם זיקה מועטה לישראל בשל כך שהיא אינה חברה ישראלית, ניירות הערך שלה אינם נסחרים בישראל ואינם צפויים להירשם למסחר בישראל, ואין לה כוונה לפנות בגיוס הון או חוב לציבור בישראל.

4. עמדת סגל הרשות

4.1. הרינו להודיעכם כי בנסיבות העניין, ובהתאם לעמדותינו במקרים דומים בעבר, סגל הרשות לא יביע עמדה לפיה יש צורך בפרסום תשקיף של חברת האם בישראל לצורך ביצוע ההסדר, וזאת, בעיקר מהטעמים המצטברים הבאים:

4.1.1. תכליתה המרכזית של חובת פרסום תשקיף בהצעת ניירות ערך לציבור, היא להבטיח קיומו של מידע הנדרש לצורך קבלת החלטת השקעה בניירות ערך המוצעים. בענייננו, נראה כי הגילוי החלופי המפורט בסעיף 1.6 לעיל, לצד המידע הקיים (עד למועד המיזוג) בדיווחי החברה כתאגיד מדווח (אשר פעילותה תשקף את פעילות חברת האם לאחר המיזוג), מספק את המידע הנדרש לניצעים לצורך קבלת החלטה בעניין אישור המיזוג.

בהקשר זה יצוין, כי עמדת סגל הרשות מותנית בכך שהתשקיף הסופי שתפרסם חברת האם לפי הדין הקנדי, יפורסם לציבור בעלי המניות של החברה בישראל, זמן סביר לפני כינוס האסיפה הכללית לאישור ההסדר.

4.1.2. המיזוג מבוצע במסגרת הליך של הסדר תחת פיקוח בית המשפט, אשר במסגרתו תהא לניצעים הזדמנות להציג את עמדתם בפני בית המשפט.

4.1.3. המיזוג הינה אירוע חד פעמי שלאחריו, ככל שיושלם, בעלי המניות של החברה יהפכו לבעלי המניות של חברת האם, אשר תהא תאגיד מדווח בקנדה, בהתאם לדין החל שם ותחת פיקוח הרגולטור הזר. בנסיבות המתוארות אין הצדקה לכך שחברת האם תהא תאגיד מדווח על פי חוק ניירות ערך, ותחויב בדיווח שוטף מכח הדין הישראלי, בנוסף לחובות המוטלות עליה לפי הדין הקנדי.

5. יודגש, כי סגל הרשות אינו מביע עמדתו לגבי שאלות או סוגיות אחרות העשויות לעלות מהאמור במכתבכם.

6. בנוסף, מכיוון שעמדה זו מבוססת על העובדות המתוארות במכתבכם, מובהר כי כל שינוי בעובדות, בנסיבות או בתנאים המתוארים בו, עשוי לחייב מסקנה אחרת מזו המובאת במכתב תשובה זה.

7. לבסוף, הרינו להודיעכם, כי בהתאם לנוהל טיפול בפניות מקדמיות לרשות ניירות ערך (פורסם באתר האינטרנט של הרשות בחודש יוני 2008), הפנייה המקדמית והתשובה לה עשויים להתפרסם באתר הרשות.

בכבוד רב,

עדן לנג, עו"ד
רפרנט החברה

אסף נוימן, עו"ד
א. תחום הסדרים

קרן גיחז, עו"ד
סגנית היועץ המשפטי

מחלקת תאגידים