



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

ט' טבת תשע"ט
17 דצמבר 2018

לכבוד,
בועז נוימן, עו"ד
איתאל בן חיים, עו"ד
פישר בכר חן וול אוריון ושות'
בשם [REDACTED]

באמצעות פקס ודוא"ל

א.ג.נ.,

הנדון: פניה מקדמית – פטור מתשקיף בהקצאת אופציות פאנטום על פי תכנית תגמול לעובדים

בחברה פרטית

סימוכין: מכתבכם מיום 29.11.2018

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. חברת [REDACTED] (להלן: "החברה") היא חברה פרטית שהתאגדה בארה"ב וניירות הערך שלה אינם נסחרים בבורסה כלשהי. החברה מחזיקה במלוא (100%) הונה המונפק והנפרע של חברת [REDACTED]. (להלן: "חברת הבת"), אשר הינה חברה פרטית שהתאגדה בישראל.

1.2. בכוונת החברה לאמץ תכנית תגמול שמכוחה יוענקו, בין היתר, יחידות זכאות לעובדי חברת הבת, אשר יזכו אותם בזכות נומינאלית לקבלת תמורה כספית מהחברה כתלות

בעליית ערך עתידית של החברה (להלן: "יחידות הפאנטום").¹ למעט תמורה זו, יחידות הפאנטום לא יקנו לבעליהן זכויות נוספות, לרבות זכויות הצבעה או זכויות בהון מניות החברה.

1.3. החברה מעוניינת להעניק את יחידות הפאנטום לעובדי חברת הבת אשר מספרם עשוי לעלות על שלושים וחמישה ניצעים.

1.4. שוויין של יחידות הפאנטום הצפוי להיות מוענק לעובדי חברת הבת במהלך 12 החודשים הבאים על פי נוסחת Black-Scholes, נאמד ב כ-24 מיליון ש"ח.

2. הבקשה נושא הפניה

ביקשתם לקבל את עמדת סגל הרשות בשאלה אם הקצאת יחידות הפאנטום מחייבת פרסומו של תשקיף בהתאם להוראות סעיף 15 לחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן: "החוק"), או שהקצאה כאמור נכללת בתנאי הפטור מחובה זו הקבוע בסעיף 15ב(2)(א) לחוק (להלן: "הפטור").

3. עמדת החברה

לעמדתכם, החברה זכאית להסתמך על הוראות הפטור כך שהצעת יחידות הפאנטום לעובדי חברת הבת לא תחויב בפרסום תשקיף לפי סעיף 15 לחוק, וזאת מהנימוקים המרכזיים הבאים:

3.1. על פי סעיף 15ב(2)(א) לחוק והתקנות לפיו, חובת פרסום תשקיף לפי סעיף 15 לחוק, לא תחול על הצעת ניירות ערך שהנפיק תאגיד שאינו תאגיד מדווח וניירות הערך שלו אינם רשומים למסחר מחוץ לישראל, לעובדיו או לעובדי תאגיד בשליטתו, במסגרת תכנית תגמול לעובדים. זאת בתנאי שהתמורה בהצעה והשיעור מההון המונפק והנפרע של התאגיד (יחד עם הצעות נוספות שנעשו במהלך השנה שקדמה להצעה), לא יעלה סך של כ-19.8 מיליון ש"ח (הצמודים למדד), ועל עשרה אחוזים, בהתאמה.

3.2. לעמדתכם, בהתאם לדברי ההסבר לחוק ולספרות, הרציונל לפטור ולתנאים שנקבעו לו הוא לאפשר הצעה לעובדים שעיקרה הענקת הטבה במסגרת יחסי עובד-מעביד ואשר מטרתה הראשונית היא להיטיב עם העובדים, וזאת בשונה מהצעת ניירות ערך שבה גיוס ההון הוא המטרה העיקרית, או שניתן בה לעובדים שיעור מהותי מאמצעי הבעלות והשליטה בתאגיד.

לדעתכם רציונל זה מתקיים בהצעת יחידות הפאנטום של החברה לעובדי חברת הבת, משני טעמים:

3.2.1. לחברה לא תצמח כל תמורה מההצעה אלא היא זו שתידרש בעתיד, בהתקיים תנאים מסוימים, לשלם תמורה לעובדים להם הוקצו יחידות הפאנטום. עוד ציינתם, כי לפיכך השווי של יחידות הפאנטום כאמור בסעיף 1.4 לעיל, לא רלוונטי לעניין המגבלה על סכום התמורה כפי שנקבעה בתקנות.

¹ הזכות לקבלת תמורה כספית כאמור, תצמח רק לאחר שמחזיקי יחידות הון של החברה, () יקבלו סכומי חלוקה מצטברים בסך של כ- מיליון דולר, ותהא שווה לחלוקות (ללא חלוקות מס) שתבצע החברה, ככל שתבצע, ליחידות רווח שלה.

3.2.2. יחידות הפאנטום אינן מעניקות לעובדים, ולא יעניקו להם בעתיד, שיעור החזקה כלשהו בהון החברה.

3.3. למיטב ידיעתכם על פי הדין האמריקאי, ביצוע הקצאה דומה של יחידות פאנטום בארה"ב, פטורה מפרסומו של תשקיף. לפיכך, החלת חובה של פרסום תשקיף בישראל עלולה למנוע מחברות להן סניפים בישראל מלעשות שימוש ביחידות פאנטום ככלי תגמול לגיטימי ונפוץ, ואף לגרום להפליה לרעה של עובדים בישראל ביחס לעמיתיהם בחו"ל.

4. עמדת סגל הרשות

הרינו להודיעכם כי בנסיבות העניין, ובהתאם לנימוקים אשר ציינתם לעניין רציונאל הפטור והתנאים שנקבעו לו, סגל הרשות לא יתערב בעמדתכם לפיה הקצאת יחידות הפאנטום על ידי החברה לעובדי חברת הבת, אינה מחויבת בפרסום תשקיף בהתאם ומכח הוראות הפטור.

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,

סיון חן, עו"ד
אחראית תשקיפים

קרן גיחז, עו"ד
סגנית היועץ המשפטי

מחלקת תאגידים