



רשות ניירות ערך

מחלקת תאגידיים

רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 9546434

טל': 02-6556444 פקס: 02-6513160

דוא"ל: corporate@isa.gov.il

www.isa.gov.il

ו' ניסן תש"ף

31 מרץ 2020

לכבוד,

רז עופר, עו"ד

הירש-פלק ושות'

בשם ביו-הרוסט בע"מ

באמצעות דואר אלקטרוני

א.נ.,

הנדון: מענה לפנייה מקדמית בעניין עסקת מיזוג משלוש הפכי בין ביו הרוסט בע"מ לבין

Canna-V-Cell Sciences Inc.

סימוכין: מכתבכם מיום 24.02.2020

במענה לבקשה להנחיה מקדמית במכתבכם שבסימוכין (להלן: "הפניה"), 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 בפניה, הם כדלקמן:

1.1. ביו הרוסט בע"מ (להלן: "החברה") היא חברה פרטית שהתאגדה בישראל בשנת 2007. נכון למועד הפניה החברה מחזיקה ב-46.82% מהון המניות המונפק של Canna-V-Cell Sciences Inc. (להלן: "CNVC"), חברה המאוגדת לפי חוקי קולומביה הבריטית, קנדה, ואשר מניותיה רשומות למסחר ב-Canadian Securities Exchange ("CSE"). בהתאם לדין בקנדה, CNVC מדווחת ל-Canadian Sec Administrator ("CSA") ודוחות אלו זמינים לצפייה באתר האינטרנט SEDAR. CNVC היא בעלת המניות היחידה ב- ביופארמינג בע"מ (ח.פ. 0-611380-51), שהינה חברה שהתאגדה בישראל ביום 2 בדצמבר, 2019 (להלן: "חברת היעד").

- 1.2. נכון למועד הפניה ולמיטב ידיעת החברה, ישנם 42 יחידים ותאגידים המחזיקים במניות החברה (להלן: **"בעלי המניות"**), מתוכם 11 בעלי מניות זרים, בעוד ששאר בעלי המניות הינם ישראלים. בעלי המניות נחלקים ל-3 קבוצות:
- 1.2.1. 6 גופים הנכללים בגדר התוספת הראשונה לחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן: **"חוק ניירות ערך"**).
- 1.2.2. 26 יחידים שהם גם בעלי חוב.
- 1.2.3. 10 בעלי מניות רגילים בחברה.
- 1.3. כמו כן, ישנם 60 יחידים או תאגידים שהעמידו לחברה הלוואות המירות בסכום כולל של 16,691,753 דולר ארה"ב (להלן: **"בעלי החוב"**, וביחד עם בעלי המניות: **"בעלי ניירות הערך"**).
- 1.4. בנוסף, ישנם 49 מחזיקי אופציות המחזיקים ב-24,059,405 אופציות לרכישת 24,059,405 מניות רגילות של החברה, 0.01 ש"ח ע"נ כ"א (להלן: **"האופציות"**), מתוכם 7 עובדי החברה ו-42 יועצים או אחרים (ביחד: **"מחזיקי האופציות"**).
- 1.5. למיטב ידיעת החברה, שיעור בעלי המניות בחברה שאינם אזרחי ישראל הינו 40.16%, בעוד שמתוך ה-59.84% הנותרים, 34.98% מוחזקים ע"י בעלי מניות שהינם בעלי אזרחות כפולה (דהיינו, אזרחות נוספת מלבד לזו הישראלית). כמו כן למיטב ידיעת החברה, שיעור בעלי החוב שאינם אזרחי ישראל הינו 26.7%, בעוד שמתוך ה-73.3% הנותרים 51.37% מוחזקים ע"י בעלי חוב שהינם בעלי אזרחות כפולה.
- 1.6. למיטב ידיעת החברה, לאחר השלמת המיזוג 35.8% מהון המניות של Canna-V-Cell Inc. יוחזק ע"י בעלי מניות שאינם אזרחי ישראל, בעוד שמתוך ה-64.2% הנותרים 34.74% יוחזקו ע"י בעלי מניות שהינם בעלי אזרחות כפולה.
- 1.7. ביום 9 בדצמבר 2019 התקשרה החברה עם CNVC ועם חברת היעד במסגרת Agreement and Plan of Merger (להלן: **"הסכם המיזוג"**) לצורך הליך של מיזוג משולש הופכי (להלן: **"העסקה"** או **"המיזוג"**), לפיו חברת היעד תתמוג עם החברה באופן שבמועד השלמת העסקה חברת היעד תחדל להתקיים בעוד שהחברה, בהיותה החברה השורדת, תהפוך לחברת בת בבעלות ובשליטה מלאה (100%) של CNVC..
- 1.8. ביצוע המיזוג והעברת החברה לבעלותה המלאה של CNVC תתבצע בתמורה להקצאה לכלל בעלי ניירות הערך של: (א) מניות מסוג Common Stock של CNVC (להלן: **"מניות התמורה"**); ו-(ב) אופציות לרכוש מניות נוספות מסוג Common Stock של CNVC (להלן: **"תמורת האופציה"** וביחד עם מניות התמורה, **"ניירות הערך המוקצים"**), בכמות המשקפת שווי חברה של 34,000,000 דולר ארה"ב ואשר תהווה לאחר השלמת המיזוג 84.49% מהון המניות של CNVC לאחר השלמת העסקה (וזאת מבלי להכליל את גיוס ההון, כהגדרתו להלן).
- 1.9. ביחס למחזיקי האופציות בחברה, במסגרת העסקה ובהתאם להוראות הסכם המיזוג, האופציות תבוטלנה באופן שמחזיקי האופציות לא יהיו זכאים לקבל את ניירות הערך המוקצים ו/או כל חלק מהם בתמורה לאופציות המבוטלות.

1.10. תנאי מתלה לביצוע העסקה הינו, בין היתר, שטרם השלמת המיזוג תבצע CNVC גיוס הון נוסף בסך של ארבעה מיליון דולר ארה"ב וזאת במחיר של 0.15 דולר קנדי למניה (להלן: "גיוס ההון"). בהתאם להוראות הסכם המיזוג, CNVC רשאית להפחית את הסכום שיגוייס במסגרת גיוס ההון בהתאם לצרכי החברה ו/או צרכי CNVC.

1.11. לידיעת החברה, הן המיזוג והן הקצאת ניירות הערך המוקצים לבעלי ניירות הערך נעשים בהתאם להוראות הדין הקנדי הרלוונטי, ובכלל זאת תוך הגשת טופס Form A2 Listing Statement.

2. בקשת החברה

החברה מבקשת לקבל את הסכמת הרשות לכך שהקצאת ניירות הערך של CNVC לבעלי ניירות הערך הישראלים של החברה לא תהווה הצעה או מכירה לציבור ואינה טעונה פרסום תשקיף לפי סעיף 15 לחוק ניירות ערך. לחילופין, מבקשת החברה כי הרשות לא תנקוט פעולות אכיפה עתידיות (No Action) בהקשר זה. זאת, בעיקר מהטעמים המרכזיים המפורטים להלן:

2.1. לאחר השלמת המיזוג הרי שמלבד הנכסים הקיימים של CNVC ולמעט מזומנים, הנכס העיקרי בו תחזיק CNVC יהיה מלוא (100%) הונה המונפק של החברה ורוב פעילותה הריאלית של CNVC תהיה המשך הפעילות הקיימת של החברה. כך, החברה היא אשר תמשיך להיות בעלת הקניין הרוחני שלה וכן תמשיך בפעילות המחקר והפיתוח של מוצריה ובהעסקת עובדיה, בדומה להתנהלותה טרם המיזוג. דהיינו, במהותה עסקת המיזוג היא למעשה קבלת ניירות ערך סחירים ב-CSE חלף ניירות הערך של החברה, ובחברה עצמה לא יתרחש כל שינוי למעט זהות מחזיקי המניות והפיכתה למחוזקת במלואה ע"י חברה ציבורית המאוגדת ונסחרת בקנדה.

2.2. מאחר שעם השלמת המיזוג CNVC והחברה תהינה למעשה תאגיד בעל אותה פעילות עסקית במהותה, הקצאת ניירות הערך של CNVC לבעלי ניירות הערך לא תיצור להם זיקה ראשונה לניירות ערך שאין להם מידע אודותיהם, שכן המידע אודות CNVC וניירות הערך שלה (לאחר השלמת המיזוג) כבר מצוי ברשות בעלי ניירות הערך, שמכירים היטב את החברה ואת פעילותה. למעשה העסקה במהותה היא החלפת מניות שלאחריה יחזיקו בעלי ניירות הערך בפעילות באמצעות חברת אחזקות ציבורית.

2.3. הרשומה למסחר ב-CSE וחלה עליה חובת דיווח ל-CSA בהתאם לדין הקנדי, מספקת ותספק מידע ודיווחים לציבור באופן שוטף. כפועל יוצא, כתוצאה מהמיזוג יעמוד לרשות בעלי ניירות הערך מידע בכמות ובאיכות העולים באופן משמעותי על המידע לו היו חשופים קודם לכן.

2.4. לטענת החברה, למעט היות החברה הנרכשת במסגרת המיזוג החברה ישראלית, אין להצעת ניירות הערך המוקצים במסגרת המיזוג כל קשר ו/או רלוונטיות לישראל. לטענתה, המו"מ בקשר למיזוג נערך מחוץ לישראל, ניירות הערך המוקצים של CNVC אינם נכס ישראלי ואינם נסחרים או צפויים להיסחר בישראל ואין בכוונת CNVC לפנות לציבור הישראלי במטרת גיוס הון.

2.5. פרסום תשקיף בישראל יטיל על CNVC נטל כבד שלו משמעותיות רבות (כלכליות ואחרות), ואשר עלול לגרום למשקיעים זרים בנסיבות דומות להדיר רגליהם מפעילות עסקית בישראל ואף להרתיע אותם מלהשקיע בעתיד בחברות ישראליות.

2.6. כל בעלי ניירות הערך קיבלו את כל המידע הדרוש להם לגבי העסקה. העסקה אושרה ע"י אסיפת בעלי המניות של החברה ברוב של 89.51%. ניירות הערך המוצעים לא יוצעו לאף אדם או גורם, פרט לבעלי ניירות הערך.

3. עמדת סגל הרשות

הרינו להודיעכם כי על בסיס העובדות המתוארות בפניה, ומבלי להסכים לכלל הנימוקים העולים ממנה, ובפרט לטענה לפיה ההצעה לא נעשתה בישראל, סגל הרשות לא יתערב בעמדת החברה לפיה בנסיבות העניין הקצאת ניירות הערך של CNVC לבעלי ניירות הערך של החברה במסגרת המיזוג לא תהווה הצעה או מכירה לציבור ואינה טעונה פרסום תשקיף בהתאם לסעיף 15 לחוק ניירות ערך. זאת, בעיקר מהטעמים הבאים:

3.1. המיזוג, ובכלל זה הקצאת ניירות הערך האמורה אינם בעלי זיקה משמעותית לישראל, שכן ההקצאה נעשית על-ידי תאגיד שלא התאגד בישראל, לפי הוראות דיני ניירות הערך בקנדה ובפיקוחו של הרגולטור הקנדי.

3.2. העסקה הינה אירוע חד פעמי שלאחר ביצועה והשלמת המיזוג תהיה החברה כפופה לקיומן של חובות הדיווח השוטף בהתאם להוראות הדין האמורות.

3.3. עוד בטרם המיזוג החברה מחזיקה באחוז משמעותי ממניות CNVC ולאחר המיזוג לא תשתנה משמעותית הפעילות הקיימת. משכך העסקה מהווה שינוי מבני בלבד אשר בעקבותיו יחזיקו בעלי המניות באותה פעילות עסקית במהותה – פעילות אשר מוכרת וידועה להם.

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

5. 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,

אמיר בן מויאל, עו"ד ורו"ח

מחלקת תאגידיים