

תל אביב, פברואר 24, 2020

לכבוד
מחלקת תאגידים
רשות לניירות ערך
כנפי נשרים 22
ירושלים

באמצעות: דוא"ל ופקס מס' 03-6513160

א.נ.,

הנדון: פנייה מקדמית – עסקת מיזוג משולש הפכי בין ביו הרווסט בע"מ לבין Canna-V-Cell Sciences Inc.

בשם מרשתנו, ביו-הרווסט בע"מ (להלן: "החברה"), ובהתבסס על מידע שנמסר לנו על ידה, הרינו לפנות אליכם כדלהלן:

1. רקע עובדתי

החברה:

1.1. החברה הינה חברה פרטית שהתאגדה בישראל בשנת 2007, אשר עוסקת במחקר, פיתוח וייצור בתעשיית טכנולוגיית המזון ותוספי תזונה. החברה לאורך כל חייה הייתה ונשארה חברה סטארט-אפ הפסדית ודלת אמצעים.

1.2. נכון למועד מכתב זה ולמיטב ידיעת החברה, ישנם 42 יחידים ותאגידים המחזיקים במניות החברה, מתוכם 11 בעלי מניות זרים, בעוד ששאר בעלי המניות הינם ישראלים, (להלן: "בעלי המניות"). 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").

1.3. למיטב ידיעת החברה, 42 בעלי ניירות הערך נחלקים ל-3 קבוצות:

1.3.1. 6 גופים הנכללים בגדר התוספת הראשונה לחוק ניירות ערך, תשכ"ח-1968 ("חוק ניירות ערך" או "החוק") (דהיינו, קרנות הון סיכון ו/או תאגיד שהונו העצמי עולה על 50 מיליון ש"ח), ועל כן אין להביאם בחשבון במניין הניצעים לפי סעיף 15א(ב)(1) לחוק.

1.3.2. 26 יחידים שהם גם בעלי חוב.

1.3.3. 10 בעלי מניות רגילים בחברה.

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 (דהיינו, אזרחות נוספת מלבד לזו הישראלית);

1.6. לידעת 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 (דהיינו, אזרחות נוספת מלבד לזו הישראלית).

CNVC:

1.7. Canna-V-Cell Sciences Inc. (להלן: "CNVC") שהוקמה בשנת 2013, הינה חברה המאוגדת לפי חוקי קולומביה הבריטית, קנדה, ואשר מניותיה רשומות למסחר ב- Canadian Stock Exchange ("CSE"). CNVC עוסקת במחקר, פיתוח וייצור מוצרים בתעשיית הקנאביס. נכון למועד פנייה זו, 46.82% מהון המניות המונפק של CNVC מוחזקות ע"י החברה

1.8. בהתאם לדין בקנדה, CNVC מדווחת ל-Canadian Sec Administrator (ה-"CSA") ודוחות אלו זמינים לצפייה באתר האינטרנט SEDAR (ראו: www.sedar.com) (להלן: "האתר").

1.9. כמו כן, CNVC הינה בעלת המניות היחידה ב-ביופארמינג בע"מ (ח.פ. 0-611380-51), שהינה חברה שהתאגדה בישראל ביום 2 בדצמבר, 2019 (להלן: "חברת היעד").

1.10. העסקה

1.10.1. 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.

1.10.2. 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).

1.10.3. 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.

1.10.4. יצויין כי תנאי מתלה לביצוע העסקה הינו, בין היתר, שטרם השלמת המיזוג תבצע CNVC גיוס הון נוסף בסך של ארבעה מיליון דולר ארה"ב (4,000,000 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.

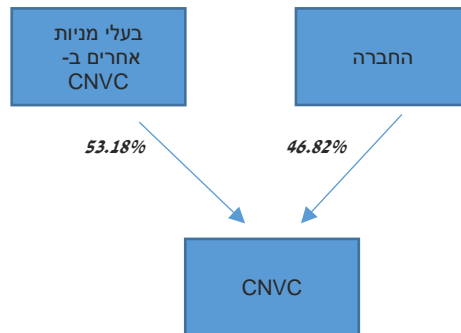
1.10.5. השלמת המיזוג צפויה להתבצע בשבועות הקרובים, לאחר התקיימות התנאים המתלים שנקבעו בהסכם המיזוג. בהקשר זה יש לציין כי אחת מהנחות היסוד

המרכזיות של הצדדים לעסקה היא כי לא תהיה חובת פרסום תשקיף בישראל בקשר להקצאת ניירות הערך במסגרתה. הצדדים הסכימו לפנות לקבלת עמדת הרשות לניירות ערך (להלן: "הרשות") בהקשר זה.

1.10.6. 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.

1.11. להלן תיאור סכמטי של מבנה ההחזקות, לפני ולאחר המיזוג:

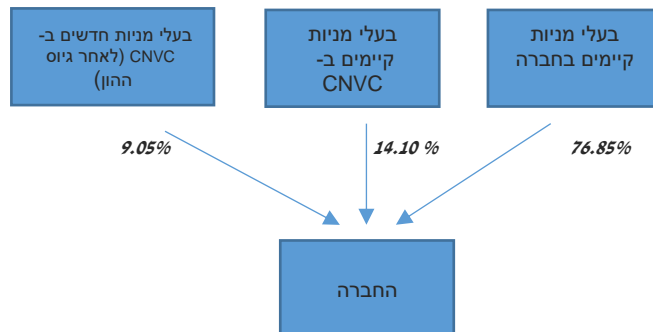
1.11.1. מבנה ההחזקות הנוכחי – CNVC:



1.11.2. מבנה ההחזקות הנוכחי – החברה:



1.11.3. מבנה ההחזקות המתוכנן לאחר השלמת המיזוג:



2. המבוקש

פנייה זו נועדה איפוא, לקבל את הסכמת הרשות לכך שהקצאת ניירות הערך המוקצים לבעלי ניירות הערך הישראלים, לא תהווה הצעה או מכירה לציבור ואינה טעונה פרסום תשקיף לפי ס' 15 לחוק

ניירות ערך, או לחילופין, כי לא יינקטו על ידי הרשות פעולות אכיפה עתידיות (No Action) בהקשר זה.

3. הטעמים בעד קבלת עמדת החברה

3.1. מהות העסקה

3.1.1. 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 הינה למעשה קבלת ניירות ערך סחירים ב-CSE חלף ניירות ערך של החברה, ובחברה עצמה לא יתרחש כל שינוי למעט זהות מחזיקי המניות שלה והפיכתה למוחזקת במלואה ע"י חברה ציבורית המאוגדת והנסחרת בקנדה.

3.1.2. הנה כי כן, עם השלמת המיזוג CNVC והחברה יהיו, הלכה למעשה, תאגיד בעל אותה פעילות עסקית במהותה. על כן, 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 המניות ובעלי החוב, כפי שיפורט להלן. בעלי ניירות הערך מכירים היטב את החברה ואת פעילותה ולמעשה העסקה במהותה היא החלפת מניות שלאחריה יחזיקו בעלי ניירות הערך בפעילות באמצעות חברת אחזקות ציבורית (CNVC).

3.2. קיומו של מידע ציבורי

3.2.1. כחברה הרשומה למסחר ב-CSE, קנדה, CNVC הינו תאגיד המדווח ל-CSA דיווחים בהתאם לדין הקנדי ואשר מפורסמים באתר. מכאן, שחובת הדיווח ל-CSA החלה על CNVC כחברה הרשומה למסחר ב-CSE תהא כשל כל חברה ציבורית קנדית הנסחרת בבורסת ה-CSE, ועל כן, CNVC מספקת ומידע ודיווחים לציבור באופן שוטף.

3.2.2. בעלי ניירות הערך יקבלו במסגרת המיזוג ניירות ערך של CNVC, אודותיהם כבר יש להם את כל המידע הרלוונטי, שכן (א) מרבית פעילותה של CNVC תהא ממילא המשך פעילות החברה עובר להשלמת המיזוג, ואשר את החלטת ההשקעה לגביה כבר עשו בעלי ניירות הערך בעת השקעתם בחברה; ו-(ב) CNVC מפרסמת את הדיווחים הנדרשים בהתאם לדין הקנדי, ועל כן המידע ונתוני הכספיים של CNVC הנם פומביים וידועים לציבור המשקיעים בכלל ולבעלי ניירות הערך בפרט.

3.2.3. פועל יוצא מהאמור לעיל הינו שכתוצאה מהמיזוג יעמוד לרשות בעלי ניירות הערך מידע בכמות ובאיכות העולים באופן משמעותי על המידע לו היו חשופים קודם לכן, והחברה בעמדה כי מדובר ברף גבוה של גילוי וחשיפת מידע, כך שהדבר מייטר פרסום תשקיף (כלומר, אין לחייב את CNVC בפרסום תשקיף בישראל על פי סעיף 15 לחוק ניירות ערך).

3.3. העידר זיקה לישראל

- 3.3.1. להצעת ניירות הערך המוקצים אין כמעט כל זיקה לישראל. למעשה, למעט עובדת היות הנכס הנרכש במסגרת המיזוג חברה ישראלית, אין להצעת ניירות הערך המוקצים במסגרת המיזוג כל קשר ואו רלוונטיות לישראל;
- 3.3.2. המשא ומתן שנערך בקשר להסכם המיזוג נערך מחוץ לישראל;
- 3.3.3. CNVC אינה תאגיד ישראלי, ועל כן ניירות הערך של CNVC ובכלל זאת, ניירות הערך המוקצים, אינם נכס ישראלי;
- 3.3.4. ניירות הערך של CNVC ובכלל זאת ניירות הערך המוקצים, אינם נסחרים בישראל ואינם צפויים להירשם למסחר בבורסה בישראל;
- 3.3.5. ל-CNVC אין כוונה לפנות לציבור הישראלי במטרה לגייס הון;

3.4. דרישת פרסום תשקיף הינה נטל בלתי ראוי בנסיבות העניין

- 3.4.1. לאור האמור ולנוכח הנסיבות כפי שתוארו בהרחבה לעיל, הרי שהטלת חובת פרסום תשקיף על פי ס' 15 לחוק ניירות ערך על CNVC תהווה נטל כבד והכבדה מוגזמת שאין בהן כדי לקדם את המטרות בגינן נקבעה בחוק ניירות ערך חובת פרסום תשקיף.
- 3.4.2. יתרה מכך, עמדת החברה היא כי גם כעניין שבמדיניות הרי שהטלת חובת פרסום תשקיף במקרה דנן איננה התוצאה הרצויה, שכן מדובר בנטל כבד שלו משמעויות רבות (כלכליות ואחרות), ואשר עלול לגרום למשקיעים זרים בנסיבות דומות להדיר רגליהם מפעילות עסקית בישראל ואף להרתיע אותם מלהשקיע בעתיד בחברות ישראליות.
- 3.4.3. 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.

4. סיכום

- 4.1. מכל המקובץ לעיל סבורה החברה כי אין לחייב את CNVC בפרסום תשקיף על פי סעיף 15 לחוק ניירות ערך בנסיבות העניין נשוא פנייה זו, ועל כן מתבקשת הרשות לתת את הסכמתה להקצאת ניירות הערך המוקצים במסגרת עסקת המיזוג, ללא תשקיף, ואת אישורה כי לא תנקוט פעולות אכיפה עתידיות בהקשר זה (No Action).
- 4.2. הטלת חובת פרסום תשקיף בישראל תהווה נטל כבד עבור CNVC (ולמעשה עבור החברה) – דבר העלול להביא לביטול העסקה.
- 4.3. יתרה מכך, כפי שהוסבר לעיל, CNVC הינה חברה ציבורית קנדית המדווחת ל-CSA ואשר תפרסם דיווח רחב היקף בקשר לעסקה ולמיזוג. על כן, פרסום תשקיף בישראל על ידי CNVC יהיה למעשה כפל דיווח מיותר שלא יועיל למחזיקי ניירות הערך שלה ומאידך יטיל עליה נטל כבד. מאידך, בעלי ניירות הערך יזכו מייד עם השלמת המיזוג לדיווח של חברה ציבורית קנדית בהתאם לדין הקנדי.
- 4.4. בהתאם לנוהל פנייה מקדמית לרשות, בכוונת החברה ליישם את הנחיית הרשות כפי שתתקבל בתשובתה לפנייה זו. בנוסף, החברה מודעת לכך שהפנייה ותשובת הרשות תפורסמנה באתר הרשות. יחד עם זאת, לאור העובדה שהמיזוג טרם הושלם, מתבקשת הרשות לעכב את הפרסום עד למועד השלמת המיזוג, וזאת על מנת שלא להקשות על השלמתו.

H-F & Co.

LAW OFFICES

5. נשמח לעמוד לרשותכם לכל שאלה ו/או הבהרה ככל שתידרשנה.

בכבוד רב,
רז עופר, עו"ד
הירש-פלך ושות'
Raz@h-f.co