



רשות ניירות ערך ISRAEL SECURITIES AUTHORITY

מחלקת תאגידיים
רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 95464
טל : 02-6556444 פקס : 02-6513160
www.isa.gov.il

י"ב טבת, תשע"ז
10 בינואר, 2017

לכבוד :
שרון ורקר-שגיא, עו"ד
איתי גפן, עו"ד
גורניצקי ושות', עורכי דין

באמצעות פקס 03-5606555

הנדון: בקשת הנחיה מקדמית – שיכון ובינוי בע"מ (להלן: "החברה") סימוכין: מכתבכם מיום 07/12/2016

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

1. עיקרי העובדות כפי שפורטו במכתב הינן כדלקמן:

1.1 לחברה יש עניין להביא למינוייה של הגב' עפרה רהב (להלן: "המועמדת") כדירקטורית חיצונית בחברה.

1.2 המועמדת כיהנה במשך שנתיים ועד ליום 1 במאי 2014 כנושאת משרה בחברה, בתפקיד סמנכ"לית קיימות. באותו יום סיימה את עבודתה בחברה, ומאותו מועד ואילך לא התקיימו בינה לבין החברה יחסי עובד-מעביד.

1.3 לאחר פרישתה מהחברה, החל מחודש מאי בשנת 2014, כיהנה המועמדת כסמנכ"לית פיתוח בחברת נתיבי ישראל, החברה הלאומית לתשתיות תחבורה בע"מ (להלן: "נתיבי ישראל"). נתיבי ישראל הינה חברה ממשלתית העוסקת בפיתוח תשתיות כבישים בישראל. עבודתה של המועמדת בנתיבי ישראל הסתיימה בפועל בחודש מרץ 2016, ובאופן פורמאלי באוגוסט 2016.

1.4 החברה, במישרין ובאמצעות חברות בנות, התקשרה בהתקשרויות שונות עם נתיבי ישראל, בתחום סלילת כבישים וסלילת מסילות. ככלל, ההתקשרויות עם נתיבי ישראל נעשו במסגרת של מכרזים שמפרסמת נתיבי ישראל, בהתאם ובכפוף לחוק חובת המכרזים והתקנות על פיו החלים על נתיבי ישראל כחברה ממשלתית ובקריטריונים אשר נקבעו על ידי נתיבי ישראל עבור כל התקשרות בנפרד.

1.5 כפי שנמסר לחברה על ידי המועמדת, עם קבלתה לנתיבי ישראל, ומתוך חשש לניגוד עניינים, לנוכח תפקידה בחברה, הוחלט על ידי נתיבי ישראל כי המועמדת לא תיקח חלק בדיונים ובקבלת החלטות



רשות ניירות ערך ISRAEL SECURITIES AUTHORITY

מחלקת תאגידיים

רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 95464

טל: 02-6556444 פקס: 02-6513160

www.isa.gov.il

בקשר עם מכרזים ופרויקטים בהם השתתפה החברה או תאגידיים בשליטתה. לפיכך, המועמדת לא לקחה חלק בדיוני ועדת מכרזים בנושאים הקשורים בחברה ו/או התאגידיים בשליטה, ואף לא השתתפה בכל דיון, פגישה או החלטה שעסקו בפרויקטים בהם קשורות החברה או התאגידיים בשליטתה.

1.6. ההתקשרויות בין החברה וחברות בת שלה לבין נתיבי ישראל בתקופת הזמן בה המועמדת כיהנה כסמנכ"לית פיתוח בנתיבי ישראל היו בהיקפים כ-6% ממחזור ההכנסות המאוחד של החברה בשנים 2014-2015, וצפוי להוות פחות מ-5% ממחזור ההכנסות בשנת 2016. עפ"י בדיקת החברה, הפרויקטים הנ"ל תרמו תרומה שולית בלבד לרווחי החברה בשנים אלו.

2. לאור האמור, ביקשתם לקבל את אישור סגל הרשות לכך שלא יתערב בעמדת החברה, לפיה הזיקה של המועמדת לחברה ניתנת לסיווג כזיקה זניחה, זאת בהתאם לסעיף 240 לחוק החברות, התשנ"ט-1999 ("חוק החברות") ותקנות החברות (עניינים שאינם מהווים זיקה), התשס"ז-2006 ("תקנות הזיקה").

3. לעמדתכם, קיימת זיקה בין המועמדת לבין החברה, שנוצרה מכוח הקשר העסקי בין החברה לבין מעבידתה לשעבר, בשנתיים האחרונות. ברם, בנסיבות המקרה הנדון, הזיקה של המועמדת ניתנת לסיווג כזיקה זניחה, ואין מניעה כי החברה תפעל בהתאם לתקנה 5 לתקנות הזיקה, באופן שיאפשר את מינויה של המועמדת כדירקטורית חיצונית בחברה. זאת, בעיקר מהטעמים הבאים:

3.1. טיב מערכת היחסים בין נתיבי ישראל, שהינה חברה ממשלתית, לבין עובדיה שונה, במהותו, מטיב מערכת היחסים שבין עובד למעביד פרטי. נקודת המוצא של הכללת המעביד בחלופות השונות הכלולות בהגדרת "זיקה" בחוק החברות, היא שעובדת היותו של המועמד לכהונת דירקטור חיצוני עובד (לשעבר) שלו, תפגום בכשירות הדעת העצמאי של אותו מועמד בשבתו כדירקטור חיצוני בחברה ו/או במראית פני מידת העצמאות שלו, שכן בהחלטות שונות הקשורות באותו המעביד, ישמור המועמד אמונים למעבידו לשעבר. כך למשל, נימק סגל רשות ניירות ערך את החלטתו לדחות בקשה להנחיה מקדמית¹ בקשר עם כשירותו של מועמד לכהונת דירקטור חיצוני בבנק, שמעבידו עמד בקשרים עסקיים עם הבנק, בשל החשש שעצמאותו של הדירקטור החיצוני תפגע גם בשל קשרים עסקיים של מעבידו לשעבר עם החברה או בעל השליטה בה, וזאת לאור יחסי האמון המיוחדים שנוצרו בין השניים במהלך התקופה בה התקיימו יחסי עובד מעביד.

הנחה זו אינה מתקיימת כאשר המעביד (לשעבר) הוא חברה ממשלתית, משום שבמערכת היחסים בין עובד/ת (לשעבר) עם המעביד (לשעבר) שהוא המדינה או חברה ממשלתית, לא נוצרים "יחסי אמון מיוחדים" במהלך תקופת העבודה. ולמצער, אף אם נוצרו בניהם יחסי אמון, עוצמתם זניחה. 3.2. ההתקשרויות בין החברה לבין נתיבי ישראל, הן פרי מכרזים, ולא מ"בחירה" או כתוצאה של משא ומתן בין הצדדים בשוק החופשי. שיטת המכרזים בה חייבת נתיבי ישראל, לפי דין, מביאה לכך

¹ http://www.isa.gov.il/sites/mt/Download/IsaFile_6886.pdf



רשות ניירות ערך ISRAEL SECURITIES AUTHORITY

מחלקת תאגידיים

רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 95464

טל : 02-6556444 פקס : 02-6513160

www.isa.gov.il

שלא יכולה היתה להיווצר אצל המועמדת עצמה אותה מידה או תכונה של היכרות עם החברה כקבלן, שתפגום בניקיון שיקול דעתה או בטוהר עצמאותה כדירקטורית חיצונית בחברה.
3.3. המועמדת כלל לא עסקה בהתקשרויות של נתיבי ישראל עם החברה ולא הייתה לה נגיעה להתקשרויות עם החברה או לקבלת החלטות בקשר עם אותן החלטות.
3.4. התמונה הכללית מלמדת כי ככל שקיימת זיקה של המועמדת לחברה, הרי שהיא אפסית :

- המועמדת לא עובדת בחברה למעלה משנתיים וחצי ;
 - המועמדת עצמה לא הייתה בקשר כלשהו עם החברה ו/או בעל השליטה יותר משנתיים ;
 - העובדת עבדה בנתיבי ישראל במשך פרק זמן יחסית ;
 - בין מועד סיום עבודתה בפועל של המועמדת בנתיבי ישראל לבין תחילת כהונתה כדירקטורית חיצונית בחברה, אם תמונה, תחלוף כמעט שנה תמימה ;
 - המועמדת לא עסקה בענייני החברה בתפקידה בתאגיד הממשלתי, ולא היתה מעורבת בכל החלטה שהיא בהקשרה של החברה ;
 - היקף ההתקשרויות שבין החברה לבין נתיבי ישראל איננו משמעותי מבחינת החברה, לא מבחינת חלקן של התקשרויות אלו בסך מחזור ההכנסות של החברה ולא מבחינת תרומתן לרווחי החברה.
4. הרינו להודיעכם כי בנסיבות העניין ומבלי להסכים בהכרח עם כלל נימוקיכם המשפטיים, סגל הרשות לא יתערב בעמדתכם לפיה ניתן לאשר את הקשרים כזניחים לפי סעיף 5 לתקנות החברות (עניינים שאינם מהווים זיקה), התשס"ז-2006.
5. יודגש, כי סגל הרשות אינו מביע עמדתו לגבי שאלות אחרות העשויות לעלות מהאמור במכתביכם. בנוסף, מכיוון שעמדה זו מבוססת על העובדות המתוארות במכתבי החברה, יש להבהיר כי כל שינוי בעובדות, בנסיבות או בתנאים המתוארים בו, עשוי לחייב מסקנה אחרת מזו המובאת במכתב תשובה זה.
6. 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,

ורד סלומון, עו"ד

אחראית תחום פניות מקדמיות ועסקאות בעלי שליטה

מחלקת תאגידיים