

לכבוד
מחלקת תאגידיים
מחלקת אכיפה מנהלית
רשות ניירות ערך (להלן: "הרשות")
באמצעות ורד סלומון, עו"ד

שלום רב,

הנדון: מניעת כהונת מר ברק רוזן כנושא משרה בכירה בגוף מפקח
בהמשך לפנייה מקדמית מיום 21 ביולי 2016 (להלן: "הפניה המקדמית")

בהמשך לפנייה המקדמית שבנדון, אותה הגישה ישראל-קנדה (ט.ר) בע"מ (להלן: "החברה"), פונים בזאת החברה, באמצעות עורכי הדין שמענוב ושות', ומר ברק רוזן (להלן: "מר רוזן"), באמצעות עורכי הדין ברקמן, וקסלר, בלום ושות', **בדחיפות**, כדלקמן:

1. מניעת הכהונה, כהגדרתה בפניה המקדמית, אשר הוטלה על מר רוזן - נכנסה לתוקפה ביום 15.7.16.
2. כזכור, החברה ומר רוזן נערכו לעמוד באמצעי אכיפה זה (מניעת הכהונה), באופן הבא: מונו מנכ"לים משותפים להחליף את מר רוזן בתקופה זו; מר רוזן לא ישתתף בישיבות הדירקטוריון ו/או ועדותיו, ולא ישתתף בישיבות הנהלה; הוא לא יהיה בעל זכויות חתימה ולא יהיה מוסמך לחייב את החברה; הוא לא יהיה מעורב באישור ו/או בניסוח דוחות מידיים ו/או עיתיים; והרשימה עוד ארוכה.
3. הפניה המקדמית נשלחה אליכם על רקע "הסדר רוזינסקי", מתוך כוונה לאפשר למר רוזן ליתן לחברה שירותי תיווך בתקופת מניעת הכהונה, בהתחשב בכך שלעמדת החברה אין הדבר מפר את מניעת הכהונה והוא לטובתה באופן מובהק.
4. נכון למועד פנייתנו זו, טרם נתקבלה תשובה רשמית לפנייה המקדמית, אך יחד עם זאת, נתקבלה ביחס אליה אינדיקציה שלילית בעל-פה מסגל הרשות. האינדיקציה השלילית נומקה, בין השאר, במבחני פרשת יגרמן ולפיה, חרף כל הפעולות שננקטו כאמור בסעיף 2 לעיל, מר רוזן הינו **בעל שליטה הממשיך להיות נוכח פיזית במשרדי החברה (ואף ימונה כמנכ"ל משותף בתום תשעת חודשי המניעה, והמנכ"לים המשותפים הנוכחיים אף היו כפופים לו בעבר) ומכאן שהלכה למעשה, הוא נושא משרה בכירה בכל מקרה.**
5. כפי שנראה מיד, עמדת סגל הרשות, כפי שהובאה לידי ביטוי באינדיקציה השלילית דלעיל, מטילה על מר רוזן מגבלות גורפות ובלתי מידתיות החורגות באופן קיצוני מן המהות ומן התכלית של מניעת כהונה זמנית, ויש בה משום פגיעה קשה - בראש ובראשונה בחברה, אך גם במר רוזן כמייסד וכבעל שליטה בחברה שהיא מפעל חייו ותשתיתו הונו; והכל מעבר לדרוש ורק בשל פרשנות שגויה, ובלתי מחויבת לטעמנו, של הוראות הדין.
6. הפניה הנוכחית נעשית בשל התייחסות בכובד ראש לאינדיקציה השלילית שניתנה על ידכם כמתואר לעיל, וכן על רקע מספר מקרים שהתעוררו בימים האחרונים (מקרים אשר ממחישים את הקושי המתואר לעיל ויתוארו בהמשך). שילובם של אלה הביאונו לכלל מסקנה, כי יש להציף את הדברים בפניכם ולהסדיר באופן מיידי את הבעייתיות הנוצרת נוכח עמדתכם.
7. לאור זאת, כדי למנוע נזקים וגם משום שהחברה ומר רוזן אינם מעוניינים להימצא בסיכון אשר עלול לנבוע מעמדתכם זו (גם אם היא מרחיקת לכת ובטעות יסודה), הם מודיעים בזאת כי:

7.1. מחד - הם **מוותרים** על הבקשה למתן שירותי תיווך שהועלתה בפניה המקדימה, ומדגישים כי בכל מקרה, ומה שלא יהיה, **מר רוזן לא יועסק על ידי החברה בכל תפקיד שהוא ולא יקבל כל שכר או תמורה מכל מין וסוג שהוא בתקופת מניעת הכהונה.**

7.2. ומאידך - הכרחי ודחוף להסדיר את הקשיים המתעוררים נוכח עמדתכם, ולצורך כך מועבר בזאת מתווה קונקרטי.

8. נדגיש, כי התשתית המשפטית אשר הובאה בפניה המקדמית רלוונטית גם לפניה הנוכחית, אך לא חזרנו עליה רק משום הרצון להימנע מארכנות יתר.

9. מר רוזן שהה בחופשה עם משפחתו בחו"ל בין הימים 14.7.16 ועד 1.8.16, ולהלן תיאור קצר של המקרים שהתעוררו כאמור בימים האחרונים:

9.1. לחברה אשראים בהיקפים גדולים בבנקים. אשראים אלה ממשיכים כמובן להתקיים גם בתקופת מניעת הכהונה. בימים אלה התקשר מנכ"ל אחד הבנקים אל מר רוזן, שהוא בעל דברו כבר שנים בהקשרים אלה, על מנת לברר עמו סוגיה הנוגעת לאשראי באותו בנק.

עמדת החברה ומר רוזן היא כי לא היתה כל מניעה שמר רוזן יקבל את שיחת הטלפון ממנכ"ל אותו בנק (או פניות דומות אחרות), וזאת על מנת לשמר את מערכת היחסים עם הבנק (או גורמים דומים אחרים) ועל מנת למנוע פגיעה ארוכת טווח בחברה, והכל תוך הפניה להמשך טיפול, והכרעה במידת הצורך, לגורמים הרלוונטיים.

מעמדתכם משתמע עם זאת, כי למר רוזן אסור היה להשיב כלל לפניה טלפונית כזו, משום שבכך, הלכה למעשה, הוא מגלה מעורבות פסולה. נדמה כי האבסורד בעניין זה מדבר בעד עצמו.

9.2. לחברה פרויקט ענק בסנט-פטרסבורג בשותפות עם אחרים, אשר העמידו הלוואה לרכישת הקרקע באחוזים הגבוהים מחלקם היחסי בעסקה. בימים אלה התקשר אחד מבעלי השליטה באותה שותפה אל מר רוזן, שהוא האדם שעמו הוא מדבר כבר שנים בקשר לפרויקט זה, על מנת לברר עמו סוגיה הנוגעת לאפשרויות חילוץ הון עודף זה באותו פרויקט.

עמדת החברה ומר רוזן היא כי לא היתה כל מניעה שמר רוזן יקבל את שיחת הטלפון מאותו בעל שליטה (או פניות דומות אחרות) וישוחח עמו בעניין, וזאת על מנת להבטיח כי לא תיפגע מערכת היחסים ארוכת השנים עם אותה שותפה ולא ייגרם נזק לפרויקט ולחברה, והכל תוך הפניה להמשך טיפול, והכרעה במידת הצורך, לגורמים הרלוונטיים.

מעמדתכם משתמע עם זאת, כי למר רוזן אסור היה להשיב כלל לפניה טלפונית כזו, משום שבכך, הלכה למעשה, הוא מגלה מעורבות פסולה. נדמה כי גם בעניין זה האבסורד מדבר בעד עצמו.

9.3. חלק מהותי מלקוחותיה של החברה בפרויקטים השונים "שודכו" לה במהלך השנים על ידי מר רוזן. חלק מלקוחות אלה הולכים עם מר רוזן שנים ארוכות, עוד לפני רכישת השליטה בחברה הציבורית. אותו הם מכירים ועמו הם מדברים כבר שנים ארוכות. מר רוזן קיבל בימים אלה, כפי שהוא מקבל באופן שוטף מזה שנים, פניות של לקוחות מתוך קבוצה זו, המבקשים את התערבותו או עזרתו בקשר ליחידות שרכשו "בזכותו".

עמדת החברה ומר רוזן היא כי לא היתה כל מניעה שמר רוזן יקשיב לפניותיהם של לקוחות אלה, הן על מנת להפגין את המחויבות כלפיהם, והן על מנת להבטיח את תקינות מערכת היחסים עמם, והכל תוך הפנייתם להמשך טיפול, והכרעה במידת הצורך, לגורמים הרלוונטיים.

גם כאן, משתמע מעמדתכם כי למר רוזן אסור היה להקשיב לפניוניהם של לקוחות אלה, משום שבכך, הלכה למעשה, הוא מגלה מעורבות פסולה, ונדמה לנו כי גם בעניין זה האבסורד מדבר בעד עצמו.

9.4. מכוח "הסדר תיחום הפעילות", מר רוזן מחויב להביא אל החברה כל הזדמנות עסקית המוצגת לו באופן אישי. מחויבות זו מוטלת עליו כבעל שליטה אף ללא קשר לשאלה אם הוא נושא משרה בחברה או לא. הזדמנויות עסקיות כאלה אכן מוצגות בפני מר רוזן באופן אישי בתדירות גבוהה, לרבות בימים האחרונים.

מעמדתכם עלול להשתמע, כי הדינמיקה שתתרחש כאשר יציג מר רוזן הזדמנות עסקית כזו בפני החברה, הינה מעורבות פסולה.

10. לשלמות התמונה נזכיר, כי סוגיה נוספת שעשויה היתה להתעורר לאור עמדתכם, היא נוכחותו הפיזית של מר רוזן במשרדים שברח' המנופים 2 בהרצליה. "עשויה להתעורר" אמרנו, משום שכפי שדיווחה החברה בעבר, למר רוזן, כמו גם לשותפו מר אסף טוכמאיר, קיימת פעילות עסקית פרטית שקדמה לרכישת השליטה בחברה הציבורית. פעילות פרטית זו מנוהלת על ידם במקביל (ובכפוף כמובן להסדר תיחום הפעילות שאושר) ולצורך כך הם משלמים, באמצעות חברה פרטית בבעלותם ובשליטתם המלאה, דמי שכירות לחברה הציבורית. בשל עובדות אלה אנו מניחים כי אף לעמדתכם ברור, כי גם בתקופת מניעת הכהונה בחברה הציבורית ימשיך מר רוזן לנהל את אותה פעילות פרטית מתוך המשרדים שעבורם משולמים דמי שכירות.

11. אלו הן כולן דוגמאות לקושי הנובע מן האינדיקציה השלילית שניתנה בעל-פה על ידי סגל הרשות. נדמה, כי קושי זה משתקף באופן ברור מן הדוגמאות שהובאו לעיל והוא נובע מכך שעמדה זו מציבה להשקפתנו מגבלות גורפות מדי ובלתי מידתיות.

12. יודגש, כי החברה ומר רוזן מעוניינים באמת ובתמים לקיים את אמצעי האכיפה בדבר מניעת הכהונה באופן מלא וללא התחכמויות. יחד עם זאת, נוכח הבעייתיות שתוארה לעיל, ובהתחשב בכך שמדובר בסוגיה שטרם זכתה לליבון בהלכה הפסוקה, מצאנו לנכון להציף בפניכם את הקשיים דוגמת אלו שתוארו לעיל ולבקש לתאם את הסדרתם במידת האפשר.

13. כדי ליישב את הבעייתיות הברורה הזו מצאנו לנכון להציג בפניכם פעולות שלתפישתנו עשויות להתבצע על ידי מר רוזן בתקופת מניעת הכהונה. אלה הן פעולות שניתן לצפות להן מכל מייסד של חברה ומכל בעל שליטה, בנסיבות שכאלה, ויש בהן להבנתנו ולהשקפתנו, כשהן מבוצעות מתוך מודעות למגבלות מניעת הכהונה וביחד עם כל האמצעים שנקטו כאמור בסעיף 2 לעיל - כדי להסדירה בצורה הולמת ומידתית. הצד המשותף לפעולות אלה, שאותן יש להשקפתנו לראות כמותרות, הוא שמטרתן לאפשר המשכיות בתפקוד החברה בנושאים שלמר רוזן יש בהם נגיעה מיוחדת, ולמזער את הנזקים העלולים להיגרם כתוצאה מפרישתו הזמנית, והכל בלי שהוא מחזיק בתקופה זו סמכויות של ניהול, החלטה והכרעה.

14. אנו מדגישים כי הפעולות הללו הן פעולות שניתן לצפות להן בפרישה של נושא משרה כל כך בכיר ודומיננטי, גם אם לא היה מדובר בפרישה זמנית. זאת, על מנת למזער את הנזק לחברה. שימור הידע ושימור קשריה של החברה עם צדדים שלישיים הינם אינטרס לגיטימי של החברה.

15. וזהו מתווה הפעולות העשויות להתבצע על ידי מר רוזן :

15.1. אם ידרש ובמידת הצורך, להתלוות לנושאי המשרה בחברה בפגישות מול גורמים המממנים את פעילות החברה. יודגש, כי בפגישות אלו וכל עוד מר רוזן נוכח, לא תתקבלנה החלטות כלשהן העשויות לחייב את החברה. החלטות כאמור תתקבלנה אך ורק על ידי האורגנים המוסמכים לכך על פי דין.

- 15.2. אם יידרש ובמידת הצורך, לעמוד בקשר עם שותפיה של החברה בפרויקטים דוגמת הפרויקט בסנט-פטרסבורג, בעניינים שבהם יש הכרח בהמשכיות וברציפות. יודגש, כי מר רוזן לא יקבל כל החלטה בעניינים אלה, והחלטות כאמור תתקבלנה אך ורק על ידי האורגנים המוסמכים לכך על פי דין.
- 15.3. אם ידרש ובמידת הצורך, לעמוד בקשר עם לקוחות של החברה בפרויקטים השונים המבקשים את התערבותו או עזרתו של מר רוזן בקשר ליחידות שרכשו "בזכותו". יודגש, כי מר רוזן לא יקבל כל החלטה בעניינים אלה, והחלטות כאמור תתקבלנה אך ורק על ידי האורגנים המוסמכים לכך על פי דין. מר רוזן יפנה את הטיפול בפניות אלה לגורמים הרלוונטיים בחברה, ובמידת הצורך ילווה אותם, על מנת להפגין את המחויבות של החברה כלפי לקוחות אלה ולהבטיח את תקינות מערכת היחסים עמם.
- 15.4. אם ידרש ובמידת הצורך, להציג בפני החברה הזדמנויות עסקיות המוצעות למר רוזן באופן אישי, ואשר על פי הסדר תיחום הפעילות הוא מחויב בהבאתן לחברה על מנת שתוכל לקבל את ההחלטה אם ליטול אותן לעצמה.
- 15.5. אם ידרש ובמידת הצורך, מתן סיוע וליווי נקודתי לגורמים בחברה לצורך פתרון בעיות קונקרטיות או משברים קונקרטיים אשר יתעוררו בנושאים שבהם טיפל מר רוזן באופן אישי. יודגש, כי מר רוזן לא יקבל כל החלטה בעניינים אלה, והחלטות כאמור תתקבלנה אך ורק על ידי האורגנים המוסמכים לכך על פי דין.
- 15.6. אם ידרש ובמידת הצורך, רשאי מר רוזן להשיב לפניות של משקיעים שיש לו איתם קשר מוקדם, ולהפנות אותם לטיפול הגורמים המוסמכים בחברה.
- 15.7. למען הסר ספק, אין באמור לעיל כדי לפגוע באפשרותו של מר רוזן לקבל עדכונים מבעלי השליטה האחרים ביחס למצב החברה, כפי שהדבר מקובל ביחס לכל בעל שליטה, גם כזה שאין לו מעורבות אקטיבית בניהול עסקיה.
16. עמדת החברה ומר רוזן הינה, כאמור, כי אין בפעולות אלו משום הפרה של מניעת הכהונה. ואולם, הואיל וסוגיה זו הינה בבחינת "קרקע בתולה" אשר לא זכתה לליבון בהלכה הפסוקה, ומתוך אותו רצון לקיים את מניעת הכהונה באופן מלא וללא התחכמויות, נעזרנו בגיבוש המתווה המפורט בסעיפים 13-15 דלעיל בפרופ' שרון חנס ואף ביקשנו את רשותו להביא זאת לידיעתכם (רשות שאכן ניתנה על ידו).
17. ועדת הביקורת של החברה אישרה הוצאת פניה זו בשם החברה.
18. החברה ומר רוזן מבקשים, כי במידה שיש לכם הסתייגות כלשהי ביחס לאמור במתווה המוצע לעיל, יזומן דיון דחוף בנוכחותנו עם סגל הרשות על מנת ללבן ולהסדיר זאת.
19. אנו מודים לכם על שיתוף הפעולה ועומדים לרשותכם לכל שאלה או הבהרה שתידרש.

בכבוד רב,

ברקמן, וקסלר, בלום ושות' - עורכי דין
ב"כ רוזן

שמעונוב ושות' - עורכי דין
ב"כ החברה