



## **רשות ניירות ערך**

**מחלקת תאגידים**

רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 9546434

טל': 02-6556444 פקס: 02-6513160

דוא"ל: [corporate@isa.gov.il](mailto:corporate@isa.gov.il)

[www.isa.gov.il](http://www.isa.gov.il)

י"ב תשרי תשפ"א

30 ספטמבר 2020

לכבוד,  
אילן גרוזי, עו"ד  
פרל כהן צדק לצר ברץ

ב"כ חברת פנאקסיה מעבדות ישראל בע"מ

באמצעות מערכת יעל

א.נ.,

**הנדון: הקצאה פרטית לדירקטורית חיצונית בחברה**

סימוכין: מכתבכם מיום 17 באפריל 2020

במענה לבקשה להנחיה מקדמית במכתבכם שפרטיה בסימוכין ("הפניה"), הרינו להביא בפניכם את עמדת סגל רשות ניירות ערך ("סגל הרשות") בעניינה. עמדה זו מתייחסת לסוגיות שהועלו בפניייתכם והיא מבוססת על המסכת העובדתית שנפרשה על ידיכם בפניה, וכן על דיווחיה המידיים של החברה מימים 22.4.2020<sup>1</sup> ו-26.5.2020<sup>2</sup> ("דיווחי החברה"), ועליהם בלבד, ובהנחה כי אלה משקפים את כל הנתונים הרלוונטיים לנדון.

### **1. העובדות הרלוונטיות**

עיקרי העובדות הרלוונטיות לסוגיה, הן כדלקמן:

1.1. פנאקסיה מעבדות ישראל בע"מ ("החברה") היא חברה ציבורית, שמניותיה רשומות למסחר בבורסה לניירות ערך בתל אביב.

<sup>1</sup> מספר אסמכתא: [2020-01-040440](#)

<sup>2</sup> מספר אסמכתא: [2020-01-052611](#)

- 1.2. הגב' [REDACTED] מכהנת כדירקטורית חיצונית בחברה ("הגב' [REDACTED]").
- 1.3. הגב' [REDACTED] פנתה לחברה בבקשה להשקיע במניות החברה, באמצעות התקשרות בהסכם השקעה או באמצעות הענקת התחייבות בלתי חוזרת מצדה.<sup>3</sup> סך אחזקותיה של הגב' [REDACTED] לאחר ההשקעה, אם תצא לפועל, לא יעלה על 0.3% מהון המניות המונפק והנפרע של החברה בדילול מלא ("הסכם ההשקעה").
- 1.4. לפי הנתען בפניה, תנאי הסכם ההשקעה יהיו בתנאי שוק והם ייבחנו וייקבעו על ידי ועדת ביקורת ודירקטוריון החברה, בין היתר, בשים לב לעסקאות השקעה עם צדדים שלישיים בלתי קשורים לחברה שבוצעו במהלך שנת 2020. בנוסף, במסגרת הסכם ההשקעה, תצהיר הגב' [REDACTED] כי היא לא תתקשר בהסכמי הצבעה עם מי מבעלי המניות של החברה, בפרט עם בעלי השליטה, ותשמור על עצמאותה.
- 1.5. יצוין כי בהתבסס על דיווחי החברה, במסגרת הסכם ההשקעה הגב' [REDACTED] עתידה לשלם לחברה סכום כולל בסך של 250 אלף ש"ח, ובתמורה לכך החברה תקצה לה מניות ואופציות, באופן שמשקף שיעור ניכיון משמעותי ביחס למחיר ניירות הערך בבורסה.<sup>4</sup>

## 2. הבקשה נושא הפניה

החברה מבקשת כי סגל הרשות לא יתערב בעמדתה לפיה אין מניעה מצד החברה להתקשר עם הגב' [REDACTED] בהסכם ההשקעה, וכי אין בהתקשרות האמורה כדי לפגום בכשירותה של הגב' [REDACTED] לכהן כדירקטורית חיצונית בחברה, בהתאם לחוק החברות, התשנ"ט-1999 ("חוק החברות").

## 3. המסגרת המשפטית

### 3.1. סעיף 240(ב) לחוק החברות קובע כך :

"לא ימונה לדירקטור חיצוני יחיד, שהוא קרוב של בעל השליטה, וכן מי שיש לו, לקרובו, לשותפו, למעבידו, למי שהוא כפוף לו במישרין או בעקיפין או לתאגיד שהוא בעל השליטה בו, במועד המינוי או בשנתיים שקדמו למועד המינוי, זיקה לחברה... לענין סעיף קטן זה - "זיקה" - קיום יחסי עבודה, קיום קשרים עסקיים או מקצועיים דרך כלל או שליטה...".

### 3.2. סעיף 240(ו) לחוק החברות מוסיף וקובע כך :

"בלי לגרוע מהוראות סעיף קטן (ב) לא יכהן כדירקטור חיצוני יחיד שיש לו, לקרובו, לשותפו, למעבידו, למי שהוא כפוף לו במישרין או בעקיפין או לתאגיד שהוא בעל השליטה בו, קשרים עסקיים או מקצועיים למי שאסורה זיקה אליו לפי הוראות סעיף קטן (ב), גם אם הקשרים כאמור אינם דרך כלל, למעט קשרים

<sup>3</sup> מהפניה עולה כי מימוש ההתחייבות על ידי החברה, אם ההשקעה תהא במסלול זה, יתבצע על פי שיקול דעתה הבלעדי של החברה, ובכפוף לקבלת אישורים כנדרש בדין.

<sup>4</sup> לנתונים בדבר שווי ניירות הערך בהקצאה לעומת שווי ניירות הערך בבורסה ראו בדיווחי החברה, לעיל ה"ש 1 ו-2.

זניחים, וכן יחיד שקיבל תמורה בניגוד להוראות סעיף 244(ב); קוימו קשרים או התקבלה תמורה כאמור בעת כהונת הדירקטור החיצוני, יראו בכך, לענין סעיפים 245א, 246 ו-247 הפרת תנאי מן התנאים הדרושים למינויו או לכהונתו כדירקטור חיצוני".

3.3. בנוסף, סעיף 244(ב) לחוק החברות קובע כך :

"דירקטור חיצוני לא יקבל, נוסף על הגמול שלו הוא זכאי ולהחזר ההוצאות, כל תמורה, במישרין או בעקיפין, בשל כהונתו כדירקטור בחברה..."

#### 4. עמדת החברה

כאמור, עמדת החברה היא שאין בהתקשרותה בהסכם השקעה עם הגב' ■■■ כדי לפגום בכשירותה לכהן כדירקטור חיצוני בחברה. זאת, בהתבסס בעיקר על הטיעונים הבאים :

4.1. החזקת דירקטור חיצוני בניירות ערך של החברה אינה פסולה על פי דין, ואף מדובר בפרקטיקה מקובלת כחלק מתגמול הוני שניתן לדירקטורים חיצוניים.

4.2. אין בהתקשרות בהסכם ההשקעה בתנאי שוק עם דירקטור חיצוני כדי להוות קשרים עסקיים מהותיים ובכדי לפגוע בעצמאותה של הדירקטורית.

4.3. כמו כן, אין בהתקשרות כשלעצמה כדי ליצור קיומם של יחסי עבודה או קשרים עסקיים או מקצועיים העולים כדי "זיקה" בין גב' ■■■ לבין החברה, כמשמעות מונח זה בסעיף 240(ב) לחוק החברות ובמקרה הנדון מתקיים החריג הקבוע בסעיף 240(ו) לחוק החברות היות שמדובר בזיקה חד פעמית וזניחה. בהקשר זה, החברה מבססת את טענתה בין היתר על כך שתנאי ההקצאה, אם תבוצע, יהיו לכאורה תנאי שוק; שיעור החזקתה של הגב' ■■■ בהון המניות של החברה לאחר ההשקעה צפוי להיות זניח והגב' ■■■ תצהיר שהיא לא תתקשר בהסכמי הצבעה ותשמור על עצמאותה ועוד.

4.4. לעמדת החברה, בהתקשרותה בעסקת השקעה עם גב' ■■■, אין בכדי לפגוע בעצמאותה או לכדי ליצור חשש כי עלולים להיווצר יחסי תלות בינה לבין החברה לבין בעל השליטה.

#### 5. עמדת סגל הרשות

הרינו להודיעכם כי סגל הרשות אינו מקבל את עמדת החברה, מהטעמים המפורטים להלן :

5.1. במקרה דנן, הסכם ההשקעה עתיד להתבצע בדרך של הקצאה פרטית לגב' ■■■ בלבד (ולא כחלק מהנפקה שכוללת ניצעים נוספים), תוך כדי תקופת כהונתה, באופן שמשקף **שיעור ניכיון משמעותי** ביחס למחיר המניה בבורסה של ניירות הערך של החברה.

5.2. לעמדת סגל הרשות, בנסיבות אלה, הסכם ההשקעה בין החברה לבין הדירקטורית החיצונית מהווה קשר עסקי היוצר זיקה בין הדירקטורית לבין החברה, שנוצר תוך כדי כהונה. סגל הרשות אינו מקבל את טענות החברה לפיהן בנסיבות העניין מדובר בקשר

עסקי זניח. לעמדת הסגל, התקשרות בהסכם השקעה פרטני שקדם לו מו"מ ישיר של הדירקטור החיצוני עם החברה ובהקצאה במחיר שמשקף שיעור ניכיון משמעותי ביחס למחיר ניירות הערך בבורסה, מהווה קשר עסקי שעלול להשפיע על עצמאותו של הדירקטור החיצוני.

5.3. עוד יצוין כי לעמדת הסגל הקצאה במסגרת הסכם ההשקעה כאמור עלולה להוות גם הפרה של סעיף 244 לחוק. לעמדת סגל הרשות, ככלל ובהעדר נסיבות מיוחדות,<sup>5</sup> הקצאה פרטית של ניירות ערך במחיר נמוך משמעותית ממחירים בבורסה, מהווה אינדיקציה חזקה לכך שמדובר בהקצאה שאינה בתנאי שוק. ללא נסיבות חריגות שמצביעות אחרת, הטבה כאמור מהווה לכאורה תמורה שמשולמת לדירקטור בניגוד לסעיף 244(ב) לחוק, ומקימה חשש לפגיעה באי תלותו וביכולתו של הדירקטור לבצע את תפקידו נאמנה.

6. 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 בה, 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,

אלון בן אבי, עו"ד	אשרף ריאן, עו"ד	יונתן חיימי-ארנריך, עו"ד
רפרנט החברה	א. תחום הצעות פרטיות	א. תחום ממשל תאגידי

מחלקת תאגידים

---

<sup>5</sup> לדוגמה, היעדר סחירות במניה המעידה על שוק שאינו פעיל.