



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

ה' בתמוז, תשפ"א

15 ביוני, 2021

לכבוד,

עו"ד שרית וייסטוד, היועצת המשפטית

עו"ד מיכל קופרשטיין, מזכירת הבנק

בנק ירושלים בע"מ

באמצעות מערכת יעל

שלום רב,

הנדון: מענה לפנייה מקדמית בעניין בנק ירושלים בע"מ (להלן: "הבנק")

סימוכין: מכתבכם מיום 6 באפריל 2021

במענה לבקשה להנחיה מקדמית במכתבכם שפרטיה בסימוכין (להלן: "המכתב" או "הפנייה"), הרינו להביא בפניכם את עמדת סגל רשות ניירות ערך (להלן: "סגל הרשות") בעניינה. עמדה זו מתייחסת לסוגיות שהעליתם במכתבכם והיא מבוססת על המסכת העובדתית שפרשתם במכתב ועליה בלבד, ובהנחה כי אלה משקפים את כל הנתונים הרלוונטיים לנדון.

העובדות הרלוונטיות

1. ביום 29.1.2012 החליטה האסיפה הכללית של הבנק לתקן את תקנון הבנק, ובמסגרת זו להגביל את כהונתם של דירקטורים חיצוניים בבנק לתקופת כהונה כוללת של שתי קדנציות, ובסך הכול שש שנים.

2. ביום 9.3.2021 פרסם הבנק דו"ח זימון אסיפה כללית של בעלי המניות של הבנק, שעל סדר יומה, בין היתר, שינוי הוראה זו בתקנון, כך שתקופת כהונה המקסימלית של דירקטורים חיצוניים תהיה שלוש קדנציות, ובסך הכול תשע שנים.

הבקשה נושא הפנייה

3. הבנק מבקש כי סגל הרשות לא יתערב בעמדתו, שלפיה, אם האסיפה הכללית תאשר את שינוי

ההוראה בתקנון, השינוי יחול גם על דירקטורים חיצוניים המכהנים בבנק כיום, והם יוכלו להמשיך ולכהן עד לתקופה מקסימלית בת שש שנים.

המסגרת המשפטית

4. סעיף 245(א) לחוק החברות, התשנ"ט-1999 (להלן: "חוק החברות"), קובע את התקופה המקסימלית של דירקטור חיצוני בחברה:

"תקופת כהונתו של דירקטור חיצוני תהא שלוש שנים, ורשאית החברה, על אף הוראות סעיף 240, למנותו לשתי תקופות נוספות, של שלוש שנים כל אחת."

5. סעיף 245(א3) לחוק החברות מוסיף וקובע:

"על אף הוראות סעיף קטן (א), חברה רשאית לקבוע בתקנונה כי תקופת כהונתו הכוללת של דירקטור חיצוני לא תעלה על שש שנים; קבעה החברה הוראה כאמור בתקנונה, תחול ההוראה רק לגבי דירקטור חיצוני שמונה לראשונה לאחר קביעתה".

עמדת הבנק

6. לגישת הבנק, "הוראת המעבר" הקבועה בסעיף 245(א3) לחוק החברות ביחס לדירקטורים חיצוניים מכהנים, מתייחסת לפי לשונה ותכליתה אך ורק למצב שבו חברה מחליטה לקצר את תקופת הכהונה המקסימלית האפשרית של דירקטורים חיצוניים בתקנון, כאשר רק לגבי מצב זה, המחוקק קבע כי שינוי כאמור בתקנון יהיה פרוספקטיבי בלבד, ולפיכך לא יחול על כהונתם של דירקטורים חיצוניים מכהנים.

7. להבדיל מכך, אין בחוק החברות איסור דומה או מקביל לגבי מצב שבו חברה מחליטה להאריך את תקופת הכהונה המקסימלית האפשרית של דירקטורים חיצוניים בתקנון. לגישת הבנק, מדובר אפוא במצב משפטי של "שתיקה מדעת" של המחוקק, המעידה כי כוונתו הייתה לאפשר כי שינוי כאמור יחול באופן אקטיבי, גם על כהונתם של דירקטורים חיצוניים מכהנים.

8. הבנק מטעים, כי תכלית סעיף 245(א3) לחוק החברות היא למנוע מצב שבו דירקטור חיצוני חושש מפני קיצור תקופת הכהונה המקסימלית האפשרית שלו (מתשע שנים לשש שנים), באופן שיכול להשפיע על שיקול דעתו ועל עצמאותו מול החברה ובעלי השליטה בה. לגישת הבנק, חשש כאמור אינו מתקיים במצב ההפוך, שבו מאפשרים להאריך את תקופת הכהונה, בין היתר בשים לב להליכי המינוי של דירקטורים חיצוניים, שמצמצמים את החשש מפגיעה באי התלות של הדירקטור החיצוני בחברה ו/או בבעל השליטה.

עמדת סגל הרשות

9. הרינו להודיעכם כי בנסיבות העניין ומבלי להסכים בהכרח עם כל נימוקיכם בפניה, סגל הרשות לא יתערב בעמדת החברה שלפיה ניתן להחיל את תיקון תקנון הבנק כאמור לעיל, אם יאושר באסיפה הכללית, גם על דירקטורים חיצוניים שכהונתם בתפקיד החלה לפני שינוי התקנון, כך שיוכלו להתמנות לתקופת כהונה שלישית, בהתאם למנגנון המינוי של דירקטורים חיצוניים הקבוע בסעיף 245 לחוק.
10. זאת, בעיקר בשים לב כי בנסיבות אלו של תיקון תקנון המאפשר הארכה של תקופת הכהונה לא מתקיים החשש מפני פגיעה באי תלותו של דירקטור חיצוני מכהן המתקיים במצב של קיצור תקופת הכהונה. בעיקר, בהינתן ההסדרים הקיימים להארכת כהונת דירקטור חיצוני, לפיהם מינוי לתקופת כהונה זו מצריך אישור באסיפה הכללית ברוב מקרב בעלי מניות המיעוט **בלבד** (ומבלי שנדרש אישור מינויו גם מקרב רוב המשתתפים באסיפה הכללית, תוך הבאה לרבות בעל השליטה או מי שהוא בעל עניין אישי כתוצאה מקשר עם בעל השליטה).
11. 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.
12. 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,

רעות קסלר, רו"ח	יונתן חיימי, עו"ד	ורד פילוכבסיקי סיסיקי, עו"ד
רפרנטית החברה	א. תחום ממשל תאגידי	א. פניות מקדמיות

מחלקת תאגידיים