

10 באוגוסט 2015

לידי הגב' ורד סלומון, עו"ד
באמצעות מערכת המגנ"אלכבוד
רשות ניירות ערך
רחוב כנפי נשרים 22
ירושלים

ג.א.נ.,

הנדון: פניה מקדמית – כשירותו של דירקטור בלתי תלוי למינוי כדירקטור חיצוני

בשם מרשתנו, אפריקה ישראל מגורים בע"מ, אנו מתכבדים לפנות אליכם בבקשה לקבלת עמדה מקדמית בנושא שבנדון, כמפורט להלן.

1. הצגת הנושא

1.1 אפריקה ישראל מגורים בע"מ (להלן: "החברה") הינה חברת ציבורית בשליטתה (בעקיפין) של אפריקה ישראל להשקעות בע"מ.

1.2 ביום 11.6.2014, מונה מר זאב וורמברנד וסווג כדירקטור בלתי תלוי בחברה, לאחר שחברי ועדת הביקורת של החברה, בישיבתה מאותו היום, מצאה כי מר וורמברנד עומד בתנאי הכשירות הנדרשים לצורך סיווגו של דירקטור כדירקטור בלתי תלוי, כמפורט להלן.

על פי ההגדרה של "דירקטור בלתי תלוי" הנכללת בסעיף 1 לחוק החברות, התשנ"ט-1999 (להלן: "חוק החברות"), הרי שמדובר בדירקטור שעומד בתנאי הכשירות של דירקטור חיצוני (להלן: "תנאי הכשירות"), כמפורט בסעיף 240 לחוק החברות.

1.3 ביום 30.9.2014, במסגרת האסיפה השנתית של החברה, אושר מחדש מינויו של מר וורמברנד כדירקטור בלתי תלוי וזאת עד למועד האסיפה השנתית הבאה.

1.4 כעת, בחלוף כשנה ממועד מינויו כאמור, בכוונת החברה לזמן אסיפת בעלי מניות, אשר על סדר יומה, בין היתר, מינויו של מר וורמברנד לדירקטור חיצוני.

אורי ברגמן
אורה דביר
דורון דן
עמית פינס
עופר ינקוביץ
טלי סלטון-ישועה
אבי בן-יעקב
דרור תורן
יעל מושקוביץ
יוסי פלחליהי בלומנפלד
ערן שוסטר
יגאל קולוףשרון דרורי ויצ'לבסקי
דנה שוורץ-אשטר
אורן פכטהולד
אורית ריומין גולד
מיכל גורןרונית אשד לוי
שגיא פלדמן
רויטל ראובןתומר צדוק
לימור ארגוב-פישפאן
מיכל לדר
ערן ולטהילה גולדפלד
ערן פודם
חופית וסרמןענבר מקין
אוהד חןמאיה אקרמן
גיל צ'רצ'י
אלי אביבאוראל בר דיין
מרינה סימקין
נטע הרשקוביץ
אפרת שלושני אזרן
יוספה כהנא וינקלר
טל רוןשגיא פדוראנו
אהרון וולטור
רוית רנרט שמואלובתומר דרובל
עידן מטלין
פאינה פונר
יוסי ברגמןיעקב וקסלר, יועץ
רון סלפטר, יועץ
דוד מרטיין, יועץ

1.5 יצוין, כי למועד פנייתנו זה, לא חדלו להתקיים במר וורמברנד תנאי הכשירות.

2. השאלה המתעוררת

על רקע האמור לעיל, עולה שאלת כשירותו של מי שמכהן כדירקטור בלתי תלוי בדירקטוריון החברה, להיות מועמד ולהתמנות לתפקיד של דירקטור חיצוני, וליתר דיוק, האם יש בכהונתו של מר וורמברנד כדירקטור בלתי תלוי כאמור, כדי להוות "זיקה" כהגדרת מונח זה בחוק החברות, הפוסלת אותו ממינוי זה.

3. עמדת החברה

לדעת החברה, בתנאים המתוארים לעיל, מר וורמברנד כשיר להתמנות לתפקיד של דירקטור חיצוני ואין בכהונתו כדירקטור בלתי תלוי כדי ליצור זיקה. מכאן, שלא קיימת מניעה לזמן אסיפת בעלי מניות לצורך מינויו כדירקטור חיצוני בהתאם להוראות סעיף 239(ב) לחוק החברות. זאת, מהנימוקים הבאים:

3.1 תכליתו של סעיף 240 לחוק החברות היא לחזק את עצמאותו של הדירקטוריון, וזאת באמצעותם של דירקטורים חיצוניים או בלתי תלויים. תכלית זו מושגת באמצעות היעדרה של "זיקה" כהגדרת מונח זה בסעיף 240(ב) לחוק החברות בין הדירקטור החיצוני או הבלתי תלוי, לפי העניין, לבין בעל השליטה בחברה (או לנושאי המשרה בחברה כאשר אין בעל שליטה).

3.2 בהתאם להוראות סעיף 245(א) ופרשנות ראויה לו, כהונה קודמת כדירקטור חיצוני, אינה מהווה "זיקה" ובוודאי אין בה כדי להוות תנאי (כשירות) שחדל להתקיים בדירקטור חיצוני. לכן, בעת חידוש כהונתו של דירקטור חיצוני (בשים לב לתקופת הכהונה המרבית האפשרית על פי סעיף זה), לא רואים בתקופת כהונתו שנסתיימה, כיוצרת "זיקה" כמשמעות מונח זה בסעיף 240(ב) לחוק החברות, וככל שהמועמד עומד ביתר התנאים המפורטים בסעיף 240 לחוק החברות, הרי שיש לראות בו כמי שכשיר לכהן כדירקטור חיצוני. יתרה מכך, החוק אינו רואה בכהונה של דירקטור שמונה כדי לכהן כדירקטור חיצוני בחברה שעומדת להציע לראשונה מניות לציבור, כיוצרת זיקה.

3.3 כמו כן, בהתאם להוראות סעיף 249ב וההגדרה "דירקטור בלתי תלוי", הכלולה בסעיף 1 לחוק החברות, דירקטור בלתי תלוי הינו דירקטור שעומד בתנאי הכשירות לדירקטור חיצוני, לרבות סעיף 240 לחוק החברות. יתרה מכך ובהתאמות הנדרשות, אף במקרה של חידוש כהונתו של מי שכיהן כדירקטור בלתי תלוי, הרי שאין בתקופה שקדמה למועד מינויו (מידי שנה) כאמור, כדי להכתיים אותו ולגרום לכך שלא יוכל להיות כשיר להתמנות מחדש ולהמשיך להיות מסווג כבלתי תלוי, זאת בהקבלה לחידוש כהונתו מחדש של דירקטור חיצוני, אשר תקופת כהונתו הקודמת אינה פוגמת בכשירותו לכהן כדירקטור חיצוני.

3.4 בנוסף, ביום 16.10.2013, ענה סגל רשות ניירות ערך (להלן: "הרשות") לבקשת הנחיה מקדמית של חברת איי.די.איי. חברה לביטוח בע"מ (להלן: "איי.די.איי."), כי הרשות תימנע מלהתערב

