

21 ביולי 2015

לכבוד
 עו"ד סיון ורן ורו"ח אורי גרוסמן
 רשות ניירות ערך
 רחוב כנפי נשרים 22
 ירושלים, 95464

באמצעות המגנ"א

א.ג.נ.,

הנדון: אי.אל.די. אדוונסד לוגיסטיקס דוולופמנטס בע"מ – פנייה מקדמית בעניין מתן שירותים משפטיים לחברה על ידי קרוב לבעל שליטה, מנכ"ל ודירקטור

בשמה של מרשתנו, אי.אל.די. אדוונסד לוגיסטיקס דוולופמנטס בע"מ ("החברה"), הרינו מתכבדים לפנות אליכם בבקשה להנחייה מקדמית ("פרה רולינג"), כדלקמן:

רקע עובדתי

1. החברה התאגדה בחודש יוני 1984 כחברה פרטית על פי פקודת החברות (נוסח חדש), התשמ"ג-1983. ביום 23 בינואר, 2000 רשמה החברה את מניותיה למסחר בבורסה.
2. החברה עוסקת, בעצמה ובאמצעות חברות הבנות שלה, במתן פתרונות בתחום ניהול האיכות, בדיקות תוכנה, אמינות ובטיחות, באמצעות ייעוץ והכשרה ובאמצעות תוכנות שפותחו על ידה.
3. בעל השליטה בחברה הינו ד"ר זיגמונד בלובבנד ("ד"ר בלובבנד"), המכהן כמנכ"ל וכדירקטור בחברה. כמו כן, ד"ר בלובבנד הינו חותנו של מר דותן משה, המכהן כסמנכ"ל תפעול בחברה ("מר משה"), ולפיכך, נחשבים ד"ר בלובבנד ומר משה כמחזיקים יחד ב-38.16% מהון המניות המונפק והנפרע של החברה ובכ-35.46%, בהנחה של דילול מלא ("בעלי השליטה")¹.
4. ביום 26 בנובמבר, 2009 אישרו ועדת הביקורת ודירקטוריון החברה את התקשרותה של החברה עם משרד עורכי הדין MBKB ("משרד MBKB") לצורך קבלת שירותים משפטיים בתחום עסקיה של החברה בעסקאות בינלאומיות ובעיקר בעסקאות בהם מעורבים צדדים בפדרציה הרוסית ("ההתקשרות"), זאת, בין היתר, עקב התגברות עסקי החברה במדינות חבר העמים. אחת מהשותפות המייסדות במשרד MBKB בזמנו הייתה עו"ד אנה משה ("עו"ד משה"), אשר הינה בתו של ד"ר בלובבנד ואשתו של מר משה והמתמחה זה 20 שנה בעסקאות בינלאומיות בתחום התוכנה והפרוייקטים ובכלל זה בעסקאות עם צדדים בפדרציה הרוסית. עו"ד משה רכשה מוניטין ניכר בעסקאות כגון אלו ומייצגת חברות ישראליות רבות בפעילותן הבינלאומית ובפעילותן בארצות חבר העמים לשעבר. בין היתר, מעסיק משרדנו עורכי דין אשר רכשו השכלתם בפדרציה הרוסית ויש להם

¹ מר משה מחזיק ב-2.63% מהון המניות המונפק והנפרע של החברה ובכ-2.64% בהנחה של דילול מלא ואילו ד"ר בלובבנד מחזיק ב-35.54% מהון המניות המונפק והנפרע של החברה ובכ-32.82% בהנחה של דילול מלא.

נסיון בפעילות העסקית בשווקים אלו, כמו גם הכרת השפה והמנטליות. ההתקשרות אושרה בין השאר, הואיל ומשרד MBKB התמחה כאמור בייצוג חברות תוכנה בעסקאות בינלאומיות וכן, עקב יתרונו בקשר עם עסקאות בשוק הרוסי. נקבע, כי ההתקשרות עם משרד MBKB תעשה על בסיס תגמול לפי שעה, בהתאם לתעריפים המקובלים בשוק בהיקפים שאינם חריגים ונכללים במהלך העסקים הרגיל של החברה.

יצוין כי באותה תקופה, קיבלה החברה שירותים ממשרד עורכי דין מקומי גדול ומוכר וכן ממשרד עורכי דין ברוסיה. מכיוון שלמשרד המקומי הייתה יכולת מוגבלת בעבודה מול לקוחות ברוסיה ומזרח אירופה התכוונה החברה, בשלב ראשון, לשלב את משרד MBKB בעיקר בפעילות זו.

דיווח מידי אודות ההתקשרות מיום 26 בנובמבר, 2009 מצ"ב כנספת 1.

5. לאור האמור, התקשרות זו סווגה על ידי החברה כעסקה שאיננה חריגה שיש לנושא משרה (ובמקרה זה גם לבעל השליטה) בחברה עניין אישי בהתהוותה בהתאם לסעיף 1270(1) לחוק החברות, תשנ"ט-1999 ("חוק החברות"). ההתקשרות הובאה לאישור ועדת הביקורת ודירקטוריון החברה, אשר אישרו את ההתקשרות. במסגרת אישור ועדת הביקורת, הוחלט כי חוזים מהותיים (כאלה שהיקפם עולה על 1 מיליון דולר ארה"ב) יעברו סקירה על ידי שני משרדי עורכי דין.

6. בשנת 2012 התמוזג משרד MBKB עם משרד ברץ ושות' ("משרד ברץ"). במשרד ברץ היתה קיימת מחלקת שוק הון אשר ייצגה חברות ישראליות רבות ובעלת מוניטין חיובי בשוק. החברה פנתה למשרד הממוזג, כמו למשרדים אחרים שיש בהם מחלקת שוק הון ראוייה, לקבלת הצעת מחיר לשרותים בתחום שוק ההון ודיני החברות עקב פערים מקצועיים בשירותים המשפטיים שסופקו לה על ידי משרד עורכי הדין המקומי שסיפק לה שירותים משפטיים גם בתחום שוק ההון בתקופה זו.

7. בימים 26 ו-29 בנובמבר, 2012 אישרו ועדת הביקורת ודירקטוריון החברה (בהתאמה) את התקשרות החברה עם משרד ברץ כיועץ משפטי של החברה בתחום שוק ההון ודיני החברות (בנוסף לשירותים המשפטיים שכבר העניק המשרד בתחום עסקאות בינלאומיות ובעיקר עסקאות עם חברות ממדינות חבר העמים לשעבר) כפי שאושרה ההתקשרות עם משרד MBKB וזאת מכיוון שעו"ד משה, ביתו של ד"ר בלובבנד ואשתו של מר משה, הינה עתה שותפה בכירה במשרד ברץ ("ההתקשרות השנייה"). ההחלטה להתקשר עם משרד ברץ התקבלה לאחר שועדת הביקורת ודירקטוריון החברה קבעו כי תנאי ההתקשרות הינם סבירים, בהתחשב בהיקף הטיפול המשפטי הנדרש, הן בתחום דיני החברות והן בתחום דיני ניירות הערך. כמו כן, החברה התרשמה לחיוב מיכולות משרד ברץ וניסיונו בתחום דיני החברות ודיני ניירות ערך. יצוין כי, הטיפול בתחום שוק ההון החל בפועל במהלך שנת 2014 על ידי משרדנו.

(ההתקשרות וההתקשרות השנייה יקראו להלן: "ההתקשרויות").

8. נציין, כי במהלך השנים 2010-2013 ניהלה החברה מו"מ מתמשך עם שלושה משרדי עורכי דין נוספים. יחד עם זאת, לאחר שנציגי החברה נפגשו עם נציגי אותם משרדים, התרשמו נציגי החברה שמשרדנו הוא זה שמסוגל להעניק לחברה את השירותים המשפטיים בתחום שוק ההון בצורה

המקצועית, היעילה והטובה ביותר. כמו כן, מכיוון שמשרדנו כבר מספק לחברה שירותים משפטיים בתחומים נוספים, העדיפה החברה לרכז את מכלול הטיפול המשפטי שהיא מקבלת תחת "קורת גג אחת" – בחירה המאפשרת הענקת טיפול משפטי יעיל יותר, מאפשרת צבירת ידע וכן חוסכת עלויות. מלבד האמור יצוין, כי הצעות שכ"ט שקיבלה החברה משלושת המשרדים כאמור היו גבוהות משמעותית מאלו שהציע משרדנו.

9. בשנת 2013 התמזג משרד ברץ ושות' עם משרד פרל כהן צדק לצר ("משרד פרל כהן" או "משרדנו"). בעקבות המיזוג כאמור, עו"ד משה כיום שותפה בכירה (שותפת חוזה ולא שותפת הון) במשרד פרל כהן. נכון ליום כתיבת מכתב זה, משרדנו מעניק לחברה שירותים משפטיים מגוונים בתחומים השונים של פעילותה כאמור ובהתאם לאישורים שהתקבלו. שכר הטרחה שזכאי לו משרדנו הוא נמוך יחסית לשוק, כאשר מי שמעניק את השירותים המשפטיים הינם עורכי דין המתמחים בתחומים באופן ספציפי.

10. למועד מכתבנו זה, שכ"ט המשולם למשרדנו בגין מתן השירותים המשפטיים לחברה מחושב כדלקמן: סך של 8,000 ש"ח בתוספת מע"מ בלבד ("הריטיינר") וכן סכומים מסוימים בגין פרויקטים ספציפיים אשר אינם במסגרת הריטיינר, כדוגמת הצעת מדף, במסגרתו זכאי משרדנו לתגמול בסך של 20 אלפי ₪ בתוספת מע"מ. יצוין, כי לפני שמשרדנו העניק לחברה שירותים משפטיים בתחום שוק ההון, קיבלה החברה שירותים משפטיים בתחום שוק ההון ממשרד אחר בתמורה לשכ"ט גבוה יותר מסך הרייטנר הכולל המשולם כיום למשרדנו.

11. נבהיר, כי עו"ד משה והמחלקה תחת ניהולה מעורבים במתן שירותים משפטיים לחברה בהקשר עם עיסקאות רישוי תוכנה ופרוייקטים בינלאומיים ובעיקר השוק הרוסי ומדינות ברית המועצות לשעבר. עוד נבהיר, כי במסגרת הסכם ההתקשרות בין משרדנו ובין החברה, לא התחייבה החברה ו/או משרד עורכי הדין כי שירותים מסוימים יסופקו על ידי עורכי דין מסוימים וכן, אין מחויבות או כוונה כלשהי, של צד כלשהו, שעו"ד משה תהא מעורבת אישית במתן שירותים משפטיים לחברה.

12. תנאי התגמול של עו"ד משה במשרדנו עומדים על סכום קבוע חודשי. כמו כן, בסוף כל שנה כל שותף מועמד לקבלת בונוס אשר נקבע בשיקול דעת שותפי הון ובהתחשב בנוסחה אשר חלה על כל שותפי החוזה במשרדנו. במסגרת הנוסחה, לזכותו של כל שותף חוזה נזקף חלק מהתגמול שמקבל המשרד מלקוחותיו בגובה אחוז מסוים. מכיוון שהחברה הינה לקוח שהובא למשרד על ידי עו"ד משה, זכאית עו"ד משה לתגמול בהתאם לנוסחה כאמור.

13. ביום 27 באוגוסט, 2013, פרסמה החברה תשקיף מדף ("תשקיף המדף"). יצוין, כי באותה העת, משרד עורכי הדין אשר ליווה את החברה במסגרת פרסום תשקיף המדף לא היה משרדנו, אלא משרד עורכי הדין שסיפק לחברה באותה תקופה שירותים בתחום שוק ההון.

14. ביום 15 ביולי 2015 פרסמה החברה דוח הצעת המדף ("הצעת המדף") אשר במסגרת גייסה סך של כמיליון וחצי ש"ח. מכיוון שבעת פרסום דוח הצעת המדף לא היה ידוע לחברה מה היא עמדתכם

בקשר בנוגע לכך שמשרדנו יספק לחברה חוות דעת משפטית בהתאם לדין, צירפה החברה במסגרת דוח הצעת מדף, בתיאום עמכם, שתי חוות דעת – אחת של משרדנו ואחת של משרד עורכי דין נוסף.

חוות דעת זו כוללת את ההצהרות הבאות ("**חוות הדעת**"):

14.1. הזכויות הנלוות לניירות הערך המוצעים על פי דוח הצעת המדף תוארו נכונה בדוח הצעת המדף.

14.2. לחברה הסמכות להנפיק את ניירות הערך המוצעים על פי דוח הצעת המדף בדרך המתוארת בתסקיף המדף ובדוח הצעת המדף.

14.3. הדירקטורים של החברה נתמנו כדין ושמותיהם נכללים בדוח הצעת המדף.

הסוגיה המשפטית

15. לאור האמור לעיל, הנכם מתבקשים לאשר בפנינו כי משרדנו רשאי בעתיד לספק את חוות הדעת הנדרשת לצורך פרסום הצעת המדף (כמפורט בסעיפים 14.1 עד 14.3 לעיל).

עמדת החברה בקצרה

16. החברה סבורה כי מכיוון שעסקינן בהתקשרות בעסקה שאינה חריגה ומכיוון שהעסקה אושרה כדין, אין מניעה לכך שחוות הדעת תינתן על ידי משרד פרל כהן. מלבד זאת, ההתקשרות עם משרדנו הינה בעלות נמוכה מהעלות המקובלת בשוק וכן, קיים יתרון רב לחברה בעצם ריכוז מתן כלל השירותים המשפטיים תחת "קורת גג אחת", אשר מביא עימו יעילות וטיב שירות אשר החברה לא הייתה יכולה לקבל ממשרדים אחרים.

המסגרת המשפטית

17. הפרק החמישי לחלק השישי לחוק החברות מסדיר את דרכי האישור של עסקאות עם בעלי עניין.

18. סעיף 271 לחוק החברות מסדיר את דרכי האישור של עסקה של החברה שאינה חריגה עם נושא משרה בחברה או עם אדם אחר שלנושא המשרה בחברה יש בה עניין אישי:

"עסקה שמתקיים בה האמור בסעיף 270(1), שאינה עסקה חריגה, טעונה אישור הדירקטוריון, אלא אם כן נקבעה דרך אישור אחרת בתקנון."

בהקשר זה, סעיף 270(1) לחוק החברות קובע כדלקמן:

"עסקה של חברה עם נושא משרה בה וכן עסקה של חברה עם אדם אחר שלנושא משרה בחברה יש בה עניין אישי..."

19. הפרק החמישי לחלק השישי אינו מסדיר את דרכי האישור של עסקה שאינה חריגה עם בעל שליטה בחברה או עם קרוב – המשמעות היא שעסקה שכזו ודאי אינה דורשת את אישור האסיפה הכללית. ציון, כי סעיפים 275 ו-270(4) לחוק החברות מסדירים את אופן האישור של עסקה חריגה של החברה עם בעל השליטה בה או עם אדם אחר שלבעל השליטה יש בה עניין אישי.

20. המונח "עסקה חריגה" מוגדר בסעיף 1 לחוק החברות כדלקמן:
"עסקה שאינה במהלך העסקים הרגיל של החברה, עסקה שאינה בתנאי שוק או עסקה העשויה להשפיע באופן מהותי על רווחיות החברה, רכושה או התחייבויותיה."
21. ה"ה מוטי ימין ואמיר וסרמן בספרם "תאגידיים וניירות ערך" (2006) מתייחסים לרציונל להבאת אישורה של עסקה חריגה עם בעל השליטה בפני האסיפה הכללית:
"הרציונל בהענקת מעמד מיוחד לעסקה המוגדרת כ"עסקה חריגה", והדרישה להביא עסקה כאמור לאישור אסיפה כללית, אם לבעל השליטה יש בה עניין אישי, נעוצים בהנחה כי עסקה חריגה היא עסקה שאינה בגדר הנורמה. כדי לזהות עסקה חריגה יש ליישם מבחני איכות ומבחני כמות ולהעריך את העסקה על רקע שני בסיסי השוואה, האחד פנימי (עסקי החברה) והשני חיצוני (השוק הרלוונטי לעסקאות מהסוג הנדון)."
22. תקנה 4(ב) לתקנות ניירות ערך (הצעת מדף של ניירות ערך), תשס"ו-2005 ותקנה 61 לתקנות ניירות ערך (פרטי התשקיף וטיוטת תשקיף – מבנה וצורה), תשכ"ט-1969 קובעות כי במסגרת דוח הצעת מדף "תובא חוות דעת של עורך דין המאשרת, שהזכויות הנלוות לניירות הערך המוצעים – או גם למניות האחרות של המנפיק או המציע אם ניירות הערך המוצעים הם מניות – תוארו נכונה ושלמנפיק או למציע הסמכות להנפיק את ניירות הערך המוצעים בצורה המוצעת, ושהדירקטורים של המנפיק או המציע נתמנו כדין ושמותיהם נכללים בתשקיף; חוות הדעת תציין שעורך-הדין הסכים מראש לכללה בתשקיף."
- יצוין כי בעבר, לפני תיקון מס' 23 לחוק ניירות ערך, תשכ"ח-1968,² חוות הדעת של עורכי הדין כללה גם תיאורים של הסכמים, הליכים משפטיים, שעבודים וערבויות.³
23. יצוין גם, כי רשות ניירות ערך פרסמה מספר עמדות העוסקות בסוגיית אי התלות הנדרשת מרואה החשבון המבקר של החברה.
אי תלותו של רואה החשבון המבקר (בשונה מעורך הדין) אף מעוגנת בחקיקה ובתקנות:
23.1. סעיף 160(א) לחוק החברות:
"רואה החשבון המבקר יהיה בלתי תלוי בחברה, בין במישרין ובין בעקיפין."
23.2. סעיף 2(א) לתקנות רואי-חשבון (דרך פעולתו של רואה-חשבון), תשל"ג-1973:
"רואה חשבון יהיה בלתי-תלוי במבוקר, בין במישרין ובין בעקיפין, וישמור בעבודתו המקצועית על אי-תלות."

² אשר במסגרתו תוקן סעיף 17(ב)3 לחוק ניירות ערך, תשכ"ח-1968.
³ ספרם של מוטי ימיני ואמיר וסרמן, תאגידיים וניירות ערך (2006), עמ' 285.

מנ הכלל אל הפרט

24. כאמור לעיל, ההתקשרות וההתקשרות השנייה אושרו בועדת הביקורת ובדירקטוריון החברה. לאור העובדה כי עסקינן בעסקאות שאינן חריגות, החברה אישרה אותן בדירקטוריון החברה, כקבוע בסעיף 271 לחוק החברות. למעלה מן הצורך, אישרה החברה את ההתקשרויות גם בועדת הביקורת.
25. כמו כן, מובן כי אישור החברה להתקשרות עם משרד MBKB בשנת 2009 ואישור החברה להתקשר עם משרד ברץ משנת 2012 עדין בתוקף גם למשרד פרל כהן לאחר המיזוגים כאמור לעיל:
- 25.1. מהות ההתקשרויות כאמור לעיל לא השתנו לאחר המיזוג האחרון עם משרד פרל כהן.
- 25.2. אופן חישוב תגמול למשרד פרל כהן לא השתנה אף הוא, ואנו סבורים כי הוא אף נמוך מהתעריפים המקובלים בשוק.
26. נבקש להוסיף, כי התקשרויות החברה עם משרד פרל כהן הן עסקאות לטובת החברה ואין בהן אלא כדי לזכות את החברה, כך שגם אם היו מוגדרות כעסקאות חריגות עם בעל שליטה או קרובו, היה ניתן לסווגן במסגרת סעיף 1(2) לתקנות החברות (הקלות בעסקאות עם בעלי ענין), תש"ס-2000. קביעה זו מתבססת, בין היתר, על העובדה שלמשרד פרל כהן היכרות עם תחום העסקים של החברה וכן התמחות בעיסקאות בינלאומיות בייחוד בתחום התוכנה ובכלל זה שוק הרוסי ומדינות ברית המועצות לשעבר. בנוסף, התגמול שלו זכאי משרד פרל כהן בגין מתן השירותים המשפטיים הינו בהתאם לתעריפים המקובלים בשוק ולעתים אף נמוך יותר.
27. כמו כן, בניגוד לרואה חשבון מבקר, לא קיימת מגבלה בחוק או בתקנות (לרבות בעמדות רשות ניירות ערך) אשר מונעות מהחברה לקבל שירותים משפטיים מקרוב של בעל השליטה, כל עוד ההתקשרות מאושרת בהתאם לדין. הדבר נכון בוודאי גם במצב שבו ניתנת חוות דעת במסגרת דוח הצעת מדף.
28. מהמקובץ עולה, כי לאור העובדה שההתקשרויות בין החברה ומשרד עורכי הדין אושרו כדן, מובן כי גם מתן חוות הדעת, אשר הינה "שירותים משפטיים שוטפים בתחום עסקיה של החברה" וכן מהווה חלק משירותים משפטיים בתחום שוק ההון, יכולה להינתן על ידי משרד פרל כהן.

סיכום

29. כאמור לעיל, לאור העובדה שההתקשרויות אושרו בהתאם לדין ומכיוון שמדובר בעסקאות שאינן חריגות, אין מניעה לכך שמשרד פרל כהן יספק לחברה את חוות הדעת.
30. החברה מצהירה שהיא מודעת לכך שפנייה מקדמית זו, ותשובת רשות ניירות ערך אליה, יכול ויפורסמו באתר האינטרנט של רשות ניירות ערך.
31. אנו עומדים לרשותכם בכל הנוגע לפרטים האמורים לעיל ו/או להבהרות נוספות, ככל שתידרשנה.

Pearl Cohen Zedek Latzer Baratz

Advocates, Patent Attorneys & Notaries

בברכה,

אילן גרזי, עו"ד
פרל כהן צדק לצר ברץ



לכבוד

לכבוד

הבורסה לניירות ערך בת"א בע"מ

רשות ניירות ערך

באמצעות המגנ"א

באמצעות המגנ"א

26 בנובמבר, 2009

הנדון: אי. אל. די אדוונסד לוגיסטיקס דוולופמנטס בע"מ (להלן: "החברה") –

דו"ח מיידי בדבר החלטות והמלצות דירקטוריון החברה

בהתאם לתקנות ניירות ערך (דו"חות תקופתיים ומיידיים), התש"ל-1970, מתכבדת בזאת החברה להגיש דיווח מיידי בדבר החלטות והמלצות ועדת הביקורת ודירקטוריון החברה מיום 26 בנובמבר 2009, כדלקמן:

אישור התקשרות בין החברה לבין משרד עורכי הדין MBKB

ביום 26 לנובמבר 2009, אישרו ועדת הביקורת ודירקטוריון החברה, את התקשרותה של החברה עם משרד עורכי הדין MBKB ("נותן השירותים") לצורך קבלת שירותים משפטיים שוטפים בתחום עסקיה של החברה. אחת מהשותפות בנותן השירותים, עו"ד אנה משה, הנה בתו של ד"ר זיגמונד בלובבנד, מנכ"ל החברה ובעל השליטה בה ואשתו של מר דותן משה, סמנכ"ל התפעול של החברה.

ההתקשרות אושרה, בין השאר, הואיל ולנותן השירותים היכרות עם תחום העסקים של החברה, וכן עקב יתרונו בקשר עם עסקאות בשוק הרוסי בהם מתמחה בין היתר נותן השירותים ובהם יש לו יתרון יחסי מכוח הכרת השפה והפעילות העסקית בשווקים אלו.

ההתקשרות עם נותן השירותים תעשה על בסיס תגמול פר אחוז מהעסקה או תגמול לפי שעה, בהתאם לתעריפים המקובלים בשוק בהיקפים שאינם חריגים ונכללים במהלך העסקים הרגיל של החברה.

לפיכך, ולמען הזהירות בלבד, התקשרות זאת סווגה על ידי החברה כעסקה שאיננה חריגה שיש לנושא משרה (ובמקרה זה גם לבעל השליטה) בחברה עניין אישי בהתהוותה בהתאם לסעיף 1270(1) לחוק החברות, התשנ"ט-1999, ולפיכך הובאה לאישור ועדת הביקורת ודירקטוריון החברה.

ההחלטה דלעיל, התקבלה ברוב של הדירקטורים הנוכחים בישיבה ללא השתתפותו של ד"ר בלובבנד אשר דיווח לדירקטוריון על ניגוד העניינים בו הוא מצוי בקשר עם העסקה המוצעת ועזב את הישיבה מבלי להשתתף בדיונים או להצביע בעניין הנדון.

בכבוד רב,

אי. אל. די אדוונסד לוגיסטיקס דוולופמנטס בע"מ