



רשות ניירות ערך

ISRAEL SECURITIES AUTHORITY

מחלקת תאגידיים
רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 95464
טל : 02-6556444 פקס : 02-6513160
www.isa.gov.il

כ"ג בשבט תשע"ב
16 בפברואר 2012

לכבוד
עמית לוי, עו"ד
גולדפרב זליגמן ושות'
מגדל אלקטרה, רח' יגאל אלון 98,
תל אביב 67891

באמצעות פקס : 03-6089909

א.ג.נ.,

הנדון : בקשת הנחיה מקדמית - אי די בי חברה לפתוח בע"מ
סימוכין : מכתביכם מיום 8 בינואר 2012 ומיום 13 בפברואר 2012

במענה לבקשת הנחיה מקדמית של אי די בי חברה לפתוח בע"מ (להלן: "החברה"), כפי שזו מובאת במכתביכם שבסימוכין (להלן: "המכתבים"), הרינו להעלות על הכתב את עמדת סגל רשות ניירות ערך (להלן: "סגל הרשות"), כפי שנמסרה לכם בעל פה ביום 8 בפברואר 2012, בהתייחס לנושא שבנדון. עמדה זו מבוססת על המסכת העובדתית שנפרשה על ידכם במכתבים, ועליה בלבד, ובהנחה כי זו משקפת את כל הנתונים הרלבנטיים לנדון.

1. מפנייתכם עולים הדברים הבאים :

א. מר עמוס מלכא (להלן: "מר מלכא") מונה לכהן כדירקטור חיצוני בחברה על-ידי האסיפה הכללית בחודש נובמבר 2004 (וכהונתו כדירקטור חיצוני חודשה לתקופה נוספת בחודש נובמבר 2007), כנדרש לפי דין, עת הייתה החברה חברה ציבורית. דירקטוריון החברה סיווג את מר מלכא כדירקטור חיצוני בעל כשירות מקצועית.

פרופ' יורם מרגליות (להלן: "פרופ' מרגליות") מונה לכהן כדירקטור חיצוני בחברה על-ידי האסיפה הכללית של החברה בחודש מרס 2007, כנדרש לפי דין, עת הייתה החברה חברה ציבורית.

ב. ביום 5 במרס 2009, בעקבות השלמת הצעת רכש מלאה למניותיה, הפכה החברה מחברה ציבורית לחברה פרטית שהינה תאגיד מדוות, כהגדרת המונח בחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968, שכן איגרות חוב שלה היו ועודן רשומות למסחר בבורסה לניירות ערך בתל אביב בע"מ.



רשות ניירות ערך

ISRAEL SECURITIES AUTHORITY

מחלקת תאגידיים
רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 95464
טל : 02-6556444 פקס : 02-6513160
www.isa.gov.il

- ג. כאמור, עד למועד הפיכתה לחברה פרטית כיהנו מר מלכא ופרופ' מרגליות כדירקטורים חיצוניים בחברה (להלן: "הדירקטורים החיצוניים"). עם הפיכתה של החברה לחברה פרטית בחודש מרס 2009, ובהתאם להוראות סעיף 249 לחוק החברות, התשנ"ט-1999 (להלן: "חוק החברות"), החליטה החברה להמשיך את כהונתם של ה"ה כדירקטורים בה.
- ד. עם כניסתן לתוקף של הוראות תקנות החברות (הוראות ותנאים לעניין הליך אישור הדוחות הכספיים), התש"ע-2010, החליטה החברה, באופן וולונטארי, ליישם בשינויים המחויבים את התקנות האמורות ולהתאים את הרכב ועדת המאזן של החברה (היא הועדה לבחינת הדוחות הכספיים) לדרישות התקנות, כך שמרבית חבריה הינם דירקטורים בלתי תלויים, וכן הותאמה דרישת המניין החוקי לשיבותיה של הועדה האמורה כנדרש בתקנות האמורות, בשינויים המחויבים. לצורך כך, מר מלכא ופרופ' מרגליות מסרו לחברה שוב שאלון מפורט מלווה בתצהיר מטעמם המאשר כי עדיין מתקיימים בהם התנאים הנדרשים לכהונה כדירקטורים בלתי תלויים בהתאם להוראות חוק החברות, וזאת לאורך כל התקופה שמיום הפיכתה של החברה לחברה פרטית. בהתאם, סווגו מר מלכא ופרופ' מרגליות באופן פורמאלי בחודש ינואר 2011 כדירקטורים בלתי תלויים, כהגדרת המונח בחוק החברות.
- לשלמות התמונה יצוין, כי לאור הוראות חוק החברות (תיקון מס' 16), התשע"א-2011 (להלן: "תיקון 16"), וידאה החברה באופן וולונטארי גם את התקיימות דרישות התיקון האמור ביחס לועדת הביקורת של החברה, והתאימה את דרישת המניין החוקי לשיבותיה של ועדת הביקורת כנדרש בתיקון 16, בשינויים המחויבים.
- ה. מבחינתה של החברה, מר מלכא ופרופ' מרגליות מונו כדירקטורים חיצוניים בחברה, המשיכו לכהן ועדיין מכהנים, הלכה למעשה, כדירקטורים חיצוניים בחברה (המסווגים פורמאלית, בהיעדר אפשרות אחרת בחברה פרטית ערב תיקון 17, כדירקטורים בלתי תלויים), ולמעשה לא חל שינוי אמיתי במהות תפקידם בחברה בעקבות הפיכתה לחברה פרטית. שניהם מוסיפים לכהן כחברים בועדת הביקורת ובוועדת המאזן של החברה, כאשר מר מלכא אף מכהן כיו"ר ועדות אלו.
- ו. במהלך התקופה ממועד הפיכתה של החברה לחברה פרטית ועד מועד זה, קיבלו מר מלכא ופרופ' מרגליות מהחברה גמול והחזר הוצאות בהתאם לסכומים המרביים הקבועים בתקנות החברות (כללים בדבר גמול והוצאות לדירקטור חיצוני), התש"ס-2000 (להלן: "תקנות הגמול").



רשות ניירות ערך

ISRAEL SECURITIES AUTHORITY

מחלקת תאגידיים
רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 95464
טל : 02-6556444 פקס : 02-6513160
www.isa.gov.il

- ז. במהלך התקופה ממועד הפיכתה של החברה לחברה פרטית ועד מועד זה, התקיימו במר מלכא ובפרופ' מרגליות תנאי הכשירות למינוי דירקטור חיצוני הקבועים בסעיף 240(ב) עד (ו) לחוק החברות.
- ח. לפי הוראות חוק החברות (תיקון מס' 17), התשע"א-2011 (להלן: "תיקון 17"), החברה הינה "חברת איגרות חוב", ועל כן מהיום בו יכנס תיקון 17 לתוקף היא מחויבת במינוי שני דירקטורים חיצוניים.
2. לאור האמור לעיל, ביקשתם לקבל את עמדתנו לגבי השאלה האם, עם כניסת תיקון 17 לתוקף וחובת מינוי דירקטורים חיצוניים בחברת אגרות חוב, ניתן למנות את מר מלכא ופרופ' מרגליות כדירקטורים חיצוניים בחברה.
3. הרינו להודיעכם, כי סגל הרשות לא יתערב בעמדה לפיה, עם כניסת תיקון 17 לתוקף, ניתן למנות את פרופ' מרגליות לדירקטור חיצוני בחברה, וזאת בכפוף לתנאים המצטברים הבאים:
- א) ההחלטה על אימוץ הנורמות של ממשל תאגידי על ידי החברה, ובכללן המשך כהונת הדירקטורים החיצוניים באופן בלתי פורמאלי, התקבלה על ידי החברה מראש, ולא בדיעבד עם פרסומו של תיקון 17 לחוק החברות.
- ב) לו הייתה החברה הפרטית חברה ציבורית לכל אורך התקופה בה כיהן פרופ' מרגליות כדירקטור בחברה, היא הייתה יכולה למנותו ולהאריך את כהונתו על פי הדין בקשר לזיקה, לגמול ולמשך הכהונה, כמפורט להלן:
- 1) במהלך כהונתו של פרופ' מרגליות בחברה נשמרו בקפידה כל הוראות הדין למניעת היווצרות כל "זיקה" כהגדרת המונח בסעיף 240 לחוק החברות.
- 2) תשלומי הגמול והחזרי ההוצאות ששולמו לפרופ' מרגליות בחברה הפרטית (למעט הליך האישור) היו בהתאם לתקנות הגמול.
- 3) ניתן היה להאריך את כהונתו של פרופ' מרגליות על פי הדין שחל על החברה בעת ההארכה.
- ג) פרופ' מרגליות מונה לדירקטור חיצוני לראשונה, בעת שהחברה הייתה חברה ציבורית.
- ד) תקופת כהונתו של פרופ' מרגליות כדירקטור חיצוני תימנה ממועד מינויו לראשונה, עת הייתה החברה ציבורית.



רשות ניירות ערך

ISRAEL SECURITIES AUTHORITY

מחלקת תאגידיים
רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים 95464
טל : 02-6556444 פקס : 02-6513160
www.isa.gov.il

4. לעמדת סגל הרשות, לאור העובדה כי לא ניתן היה להאריך את כהונתו של מר מלכא בשלישית בנובמבר 2010 לאור הדין שחל באותה תקופה (שכן בתקופה זו כהונת דירקטור חיצוני הוגבלה לשתים תקופות בלבד), לא ניתן למנותו כדירקטור חיצוני בחברה עם כניסת תיקון 17 לתוקף.
5. יודגש, כי סגל הרשות אינו מביע עמדתו לגבי שאלות אחרות העשויות לעלות מהאמור במכתביכם. בנוסף, מכיוון שעמדה זו מבוססת על העובדות המתוארות במכתביכם, יש להבהיר כי כל שינוי בעובדות, בנסיבות או בתנאים המתוארים בהם, עשוי לחייב מסקנה אחרת מזו המובאת במכתב תשובה זה.
6. בנוסף, 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,

ורד סלומון, עו"ד
מערך רגולציה וייעוץ משפטי
במחלקת תאגידיים