

25 במרץ 2012

גב' ורד סלומון, עו"ד
רשות ניירות ערך
רחוב כנפי נשרים 22
ירושלים 95464

בדיווח לא פומבי באמצעות ת-207

הנדון: פנייה מקדמית לרשות לניירות ערך - מינויה של הגברת אסתר דומיניסיני כדירקטורית חיצונית בחברת הראל השקעות בביטוח ושירותים פיננסים בע"מ

בהמשך לשיחה בעניין שבנדון ובהתאם לנוהל פניה מקדמית, מתכבדת הראל השקעות בביטוח ושירותים פיננסים בע"מ (להלן: "החברה") לפנות לרשות ניירות ערך, בקשר עם כשירותה של גברת אסתר דומיניסיני לכהן כדירקטורית חיצונית בחברה, כמפורט להלן.

עניינה של פנייה מקדמית זו הינה בשאלה האם כהונתה של הגברת אסתר דומיניסיני כיו"ר מועצת המנהלים של המרכז הרפואי הדסה (לו קשרים עסקיים מסוימים עם החברה כמפורט להלן) יוצרת "זיקה" לחברה כהגדרתה בסעיף 240 לחוק החברות, תשנ"ט - 1999 (להלן: "חוק החברות"), המונעת את אפשרות מינויה של הגברת דומיניסיני כדירקטורית חיצונית בחברה.

א. העובדות

1. החברה מעוניינת למנות את גברת דומיניסיני כדירקטורית חיצונית, בכפוף לאישור האורגנים המוסמכים של החברה, לרבות האסיפה הכללית, ברוב הנדרש על פי דין.
2. גברת דומיניסיני מכהנת כיו"ר מועצת המנהלים של המרכז הרפואי הדסה (להלן: "הדסה"), החל מתאריך 1 בדצמבר 2011.
3. כידוע, עיקר פעילותה של החברה (באמצעות חברות בבעלותה) הינו בתחומי הביטוח, ובכלל זה תחום ביטוחי הבריאות. במסגרת תחום פעילות זה מנפיקה החברה פוליסות ביטוח בריאות המכסות מגוון של נזקים הנגרמים למבוטח כתוצאה ממחלות ותאונות, לרבות מצב סיעודי וטיפולי שניים, ומיועדים לפצות את המבוטח בגין הוצאות רפואיות במקרים אלו.
4. על פי פוליסות הביטוח בתחום זה (ובכפוף לתנאי כל פוליסה) רשאים המבוטחים לפנות לטיפולים רפואיים במרכזים רפואיים פרטיים בישראל, תוך קבלת החזר כספי בסיומם (ההחזר הכספי במקרים אלו משולם ישירות למבוטח בהתאם לחשבונית בגין הטיפול, ועד לתקרת החזר כקבוע בסוגי הפוליסות השונות). לחילופין, רשאים המבוטחים לפנות למבטח עובר לביצוע הטיפול הרפואי ולקבל התחייבות כספית מראש לטיפול במרכז רפואי ספציפי (להלן: "התחייבות לתשלום מראש"). במקרים אלו יבוצע התשלום ישירות למרכז הרפואי שבתר המבוטח, בהתאם להסכמים בין החברה לבין המרכזים הרפואיים בהם מתבצעים הטיפולים.

5. במסגרת תחום ביטוחי הבריאות התקשרה החברה עם מספר בתי חולים פרטיים בחסכמים לביצוע ניתוחים וטיפולים אחרים להם זכאים המבוטחים על פי פוליסות הביטוח בתחום, ובין היתר, עם הדסה. ההסכם בין החברה לבין הדסה נכרת **[REDACTED]** והוא מסדיר את תנאי התשלום בין החברה לבין הדסה במקרים בהם נדרשת התחייבות לתשלום מראש - בהתאם לנספח מחירים הכלול בהסכם. עדכנו האחרון של נספח המחירים האמור נעשה **[REDACTED]** שנים רבות לפני תחילת כהונתה של גבי דומיניסיני כיו"ר מועצת המנהלים של הדסה.
6. בהתאם, ניתן לומר כי לחברה קשרים עסקיים עם הדסה, שכן החברה (באמצעות הראל חברה לביטוח בע"מ ודקלה חברה לביטוח בע"מ) משלמת סכומים לדי הדסה בגין טיפולים רפואיים אשר מבצעים מבוטחיה.
7. כבר כעת יודגש, כי בחירת המרכז הרפואי בו יבצע מבוטח טיפול רפואי כלשהו, הינה **בשיקול דעתו הבלעדי** של המבוטח, והחברה, בהתאם לתנאי הפוליסה, מתחייבת להחזיר למבוטח או למממן מראש את הוצאות הטיפול הרפואי האמור – ללא נפקות לבחירה שביצע המבוטח בין בתי החולים הפרטיים בישראל או בין ספקי שירותים אחרים העונים על תנאי הפוליסה (כגון: רופאים מומחים, מכונים רפואיים וכדו').

ב. הרקע החקיקתי - סעיף 240 לחוק החברות והסוגיה המשפטית

1.1. הרקע החקיקתי

8. סעיף 240 לחוק החברות קובע את תנאי הכשירות הנדרשים מדירקטור היצוני. בין היתר קובע הסעיף כי לא ימונה לדירקטור היצוני מי שלו זיקה לחברה במועד המינוי, כדלקמן:

"(ג) לא ימונה לדירקטור היצוני 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, לבעל השליטה בחברה או לקרוב של בעל השליטה, במועד המינוי, או לתאגיד אחר, ובחברה שאין בה בעל שליטה או מי שמחזיק בדבוקת שליטה – גם זיקה למי שהוא במועד המינוי, יושב ראש הדירקטוריון, המנהל הכללי, בעל מניות מחותני או נושא המשרה חבכיר ביותר בתחום הכספים; לענין סעיף קטן זה –

"זיקה" - קיום יחסי עבודה, קיום קשרים עסקיים או מקצועיים דרך כלל או שליטה, וכן כהונה כנושא משרה, למעט כהונה של דירקטור שמונה כדי לכהן כדירקטור היצוני בחברה שעומדת להציע לראשונה מניות לציבור; חשר, בהתייעצות עם רשות ניירות ערך, רשאי לקבוע כי ענינים מסוימים, בתנאים שקבע, לא יהוו זיקה;

....

(ג) לא ימונה יחיד כדירקטור חיצוני אם תפקידו או עיסוקו האחרים יוצרים או עלולים ליצור ניגוד עניינים עם תפקידו כדירקטור, או אם יש בהם כדי לפגוע ביכולתו לכהן כדירקטור".

ב.2. הסוגיה המשפטית

9. לאור האמור לעיל, מתעוררת השאלה האם בעובדות המפורטות בפרק אי לעיל יש כדי להקים "זיקה" בין הגברת דומיניסיני לבין החברה, כהגדרתה בסעיף 240 לחוק החברות, המונעת את כהונתה כדירקטורית בחברה.
10. הדילמה העולה הינה, האם עובדת היותה של הגברת דומיניסיני יו"ר מועצת המנהלים של הדסה, לה הסכם עם החברה בקשר עם טיפולים רפואיים אשר יבצעו בהדסה מבוטחי החברה (ואשר נחתם זמן רב עובר למינויה של הגברת דומיניסיני) יוצר קשרים עסקיים בין הגברת דומיניסיני לבין החברה, הפוגמים בכשירותה לשמש כדירקטורית חיצונית בחברה.
11. בהתאם לסעיף 5 לתקנות החברות (עניינים שאינם מהווים זיקה), תשס"ז – 2006 (להלן: "תקנות הזיקה"), קיום קשרים מקצועיים או עסקיים לא יהוה זיקה לצורך מינוי מועמד לדירקטור חיצוני אם התקיימו כל אלה:
- 11.1. הקשרים זניחים הן מבחינת המועמד והן מבחינת החברה;
- 11.2. הקשרים התחילו לפני מועד המינוי;
- 11.3. ועדת הביקורת אישרה קודם למינוי, בהתבסס על עובדות אשר הוצגו בפניה, כי מתקיים התנאי בסעיף 11.1;
- 11.4. קיומם של קשרים עסקיים או מקצועיים כאמור וכן אישורה של ועדת הביקורת יובאו לפני האסיפה הכללית, עובר למינוי.

ג. עמדת החברה

12. החברה סבורה, כי אין בטיב היחסים שבין הדסה לבין החברה כדי ליצור קשרים עסקיים ומקצועיים בין הגברת דומיניסיני לבין החברה. לחילופין, ואף אם יש בעובדות הנ"ל כדי ליצור קשרים כאמור, הרי שמדובר בקשרים זניחים, שהחלו הרבה לפני מועד מינוי גברת דומיניסיני לדירקטורית חיצונית בחברה (אם וככל שתמונה). כמו כן, בהתאם למידע שנמסר לחברה על ידי הגב' דומיניסיני, היא אינה עוסקת כלל בהתקשרויות שוטפות כלשהן על הדסה, אלא בניהול הדירקטוריון העוסק בהכוונת האסטרטגיה הכללית של הדסה בלבד. להלן יובאו נימוקינו לעמדתנו זו.
13. כאמור לעיל, היחסים בין הדסה לבין החברה החלו זמן רב לפני מינויה של הגברת דומיניסיני ליו"ר מועצת המנהלים של הדסה. ההסכם בין החברה לבין הדסה נכרת, ואילו הגברת דומיניסיני מונתה לתפקידה הנוכחי בהדסה ביום 1 בדצמבר 2011. יתרה מכך, אף העדכון האחרון

- לנספת המחירים להסכם האמור (על פיו מבוצעים התשלומים להדסה) בוצע [REDACTED], תקופה לא מבוטלת לפני שהגברת דומיניסיני מונתה ליו"ר מועצת המנהלים.
14. למבוטחי החברה ישנה זכות מלאה לפנות לכל בית חולים פרטי בישראל או לכל ספק רפואי אחר, כגון רופאים מומחים, מכונים רפואיים ועוד, ולבצע בו את הטיפול הרפואי לו הם נדרשים, והכל על פי שיקול דעתם הבלעדי.
15. במקרים בהם בוחר המבוטח לבצע את הטיפול הרפואי בהדסה, אך לא פונה לקבל התחייבות מהחברה עובר לטיפול, החוזר נעשה ישירות למבוטח כנגד חשבונית ואין כלל נפקות להסכם בין החברה לבין הדסה. במקרים בהם בוחר המבוטח לקבל טיפול רפואי בהדסה אך מבקש לקבל התחייבות כספית בטרם הטיפול, מבוצע התשלום להדסה בהתאם להסכם הקיים בין הצדדים מזה כעשרים שנה.
16. ויודגש, החברה אינה רשאית להורות למבוטח באיזה מוסד רפואי יקבל את השירותים הרפואיים להם הוא נזקק. מבוטחי החברה זכאים להחזר בגין הטיפול הרפואי (וכן לאותה התחייבות מראש לתשלום הטיפול הרפואי) בין אם יבחר המבוטח בהדסה ובין אם יבחר בבית חולים פרטי אחר או במוסד רפואי פרטי אחר המעניק את השירות הרפואי.
17. זאת ועוד. במהלך שלוש השנים האחרונות, התשלומים להדסה בגין טיפולים פרטיים של מבוטחים, הסתכמו לסכומים זניחים ביחס לכלל התשלומים אשר שילמה החברה בקשר עם טיפוליים פרטיים של מבוטחים, כמפורט להלן (באלפי ש"ח):

שנה	2009	2010	2011
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

18. למען שלמות התמונה יוער כי בשנת 2010 הסתכמו תשלומי החברה בתחום הבריאות בסך כולל של [REDACTED] וכי בשנת 2011 הסתכמו תשלומי החברה בתחום הבריאות בסך כולל של [REDACTED] מלש"ח. כן, סה"כ התביעות ששילמה החברה בכל התחומים יחדיו בשנת 2010 הסתכמו לסך של [REDACTED] ובשנת 2011 ל - [REDACTED]. מאחר שתשלום ישירות להדסה מכח התחייבות

- מראש שהוצאה הינה חלופה לתשלום שיפוי בדיעבד למבוטח ששילם הוא להדסה, נכון לבחון את התשלומים להדסה מסך כל התביעות ששילמה החברה.
19. נוכח כל האמור לעיל, אין לדעתנו בעובדת כהונתה של גבי דומיניסיני כיו"ר מועצת המנהלים של הדסה כדי ליצור קשרים עסקיים ו/או מקצועיים בינה לבין החברה. לחילופין, ככל שקיימים קשרים כאמור הרי שנסיונות המקרה עולות לכדי "זיקה זניחה" ויש להחיל בענייננו את הוראות סעיף 5 לתקנות הזיקה.
20. מבדיקה שנערכה עם בית החולים הדסה עולה, כי ההכנסות מהראל היוו בשנים 2010 ו- 2011 כ- [REDACTED] ו- [REDACTED], בהתאמה, מההכנסות של הדסה מקופות החולים בלבד (ולהדסה הכנסות נוספות, מעבר להכנסות מקופות חולים, כגון הכנסות מלקוחות פרטיים, מתברות ביטוח אחרות ועוד). דהיינו, גם מבחינתה של הדסה אין מדובר בקשרים עסקיים ולמצער, אלו קשרים זניחים לחלוטין.
21. לענין שאלת ניגוד העניינים המתעוררת בסעיף 240(ג) לחוק החברות, סבורה החברה כי בענייננו, כהונתה של גבי דומיניסיני כדירקטורית חיצונית בתברה לא יצור או עלול ליצור ניגוד עניינים עם תפקידה כיו"ר מועצת המנהלים של הדסה, וזאת מאותם נימוקים עצמם להיעדר קיומה של "זיקה" בין הגבי דומיניסיני לבין החברה.

ד. סיכום

22. לאור האמור לעיל, נבקש את עמדתכם - האם בנסיבות הנ"ל יש מניעה מלמנות את גברת דומיניסיני לדירקטורית חיצונית בחברה (בכפוף לקבלת האישורים הנדרשים על פי הדין).
23. החברה מתכוונת ליישם את עמדת הרשות, כפי שתובא בתשובתכם.
24. החברה מודעת לעובדה, כי הפניה אליכם ותשובתה עלולים להתפרסם בנוסחן המלא באתר רשות ניירות ערך. עם זאת, מאחר שהפניה כוללת נתונים אודות התשלומים להדסה כמו גם היקף תשלומי תביעות אחרים, החברה מבקשת שנתונים אלו לא יפורסמו. זאת ועוד, מאחר שההנמקות העיקריות שמפורטות לעיל הינן הנתונים הכספיים אודות היקפי ההתקשרויות, החברה סבורה כי בהיעדר הנתונים עצמם (שכאמור, החברה סבורה כי נכון יהיה שלא לפרסמם בהיותם נתונים מסחריים שלה) אין כל טעם בפרסום הפניה בכללותה, שכן בהיעדר הנתונים תשובת הרשות לפניה לא תוכל להועיל במאומה לגבי מקרים אחרים.
25. אנו עומדים לרשותכם בכל הבהרה נוספת לה תידרשו בקשר עם הנושא שבנדון.

כבוד רב ובברכה,

הראל השקעות בביטוח ושירותים פיננסיים בע"מ

ע"י: חנן פרידמן, היועץ המשפטי