

לכבוד

רשות ניירות ערך
רחוב כנפי נשרים 22
ירושלים 95464

באמצעות המגנ"א

מר ניר שוורצברג, עו"ד

א.נ.,

הנדון: כלל תעשיות ביוטכנולוגיה בע"מ (להלן - החברה) - פנייה מקדמית באשר לטיפול החשבונאי בהשקעת החברה במדיוונד בע"מ (להלן - מדיוונד) ובפוליהיל בע"מ (להלן פוליהיל)

במסגרת התהליך הכולל של בחינת האסטרטגיה של טבע תעשיות פרמצבטיות בע"מ (להלן - טבע), מסרה טבע למדיוונד כי תחום ריפוי הפצע אינו אחד מהתחומים בהם תתמקד טבע אסטרטגית (להלן - הודעת טבע). לפיכך, טבע ומדיוונד הגיעו להסכמה בדבר סיום שיתוף הפעולה ביניהן בתחום ריפוי הפצע שהתנהל בהתאם למערכות של הסכמים מהשנים 2007 ו-2010 בין טבע לבין מדיוונד ובעלי מניותיה (בכללם החברה) (אליה התייחסה החברה במסגרת דוח מידי שפרסמה ביום 11 בדצמבר 2012).

בעקבות הודעת טבע בחנה החברה את ההיבטים החשבונאיים של סיום שיתוף הפעולה כפי שיקבלו ביטוי בדוחות הכספיים לשנת 2012, ובכללם השאלה לגבי קיומה של שליטה של החברה במדיוונד ובפוליהיל לאחר סיום שיתוף הפעולה.

החברה פונה בזאת לקבל הסכמה מראש (pre-ruling) של סגל רשות ניירות ערך לטיפול החשבונאי שבדעת הנהלת החברה ליישם בדוחות הכספיים של החברה באשר לעסקה.

כפי שיפורט להלן, לדעת הנהלת החברה, מצב הדברים לאחר הודעת טבע מצביע על קיומה של שליטה של החברה במדיוונד, וכפועל יוצא החל ממועד זה יהא על החברה לאחד את דוחותיה הכספיים של מדיוונד במסגרת הדוחות הכספיים המאוחדים, בעוד שלגבי פוליהיל לא חל שינוי מהותי במצב הדברים לאחר הודעת טבע והחברה תמשיך להציג את השקעתה בפוליהיל בהתאם לשיטת השווי המאזני.

הננו מביאים בפניכם את הרקע העובדתי בעניין זה, את הניתוח החשבונאי שהיווה בסיס לקביעת דעתה האמורה של הנהלת החברה ואת אופן הרישום החשבונאי בדוחות הכספיים, המקובלים גם על דעת רואי החשבון המבקרים של החברה.

רקע עובדתי:

1. כללי

בחודש יוני 2007, נחתמה מערכת הסכמים בין טבע לבין מדיוונד ובעלי מניותיה (בכללם החברה) במסגרתו העניקה מדיוונד לטבע רישיון לשיווק המוצר המפותח על ידיה בכל העולם, למעט צפון אמריקה ואירופה (להלן - הסכמי 2007).

בחודש נובמבר 2010, נחתמה מערכת הסכמים נוספת בין טבע לבין מדיוונד ופוליהיל ובעלי מניותיהן (בכללם - החברה) בכוונה להקים פעילות לריפוי פצע בשליטת טבע, בכל הקשור למוצריהן של מדיוונד ופוליהיל, שתנצל את יכולות הפיתוח, הייצור והניהול של מדיוונד בתחום ריפוי הפצע ואת יכולות שיווק המוצרים הגלובליות של טבע, כאשר החברה ובעלי המניות הנוספים במדיוונד יהיו שותפים של טבע בפעילות זו (להלן - הסכמי 2010).

עם כניסתם לתוקף של הסכמי 2010, לקראת סוף שנת 2010, בחנה החברה את תנאי ההסכמים והגיעה למסקנה כי שליטתה במדיוונד אבדה, וכפועל יוצא הופסק איחודם של הדוחות הכספיים של מדיוונד במסגרת הדוחות הכספיים המאוחדים וההשקעה הנותרת במדיוונד הוצגה, החל מאותו מועד, לפי שיטת השווי המאזני. עניין זה נדון עם סגל רשות ניירות ערך במסגרת הליך של פנייה מקדמית (pre-ruling) שהושלם בחודש מרס 2011.

הודעת טבע כאמור לעיל, ניתנה במסגרת הבחינה האסטרטגית הכוללת שנערכה על ידי טבע בתקופה האחרונה באשר לתחומים בהם תתמקד פעילותה בשנים הקרובות. הזכות להודיע על סיום שיתוף הפעולה עמדה לטבע, מכוח ההסכמים האמורים, בכל שלב של שיתוף הפעולה עם מדיוונד. בהמשך להודעתה האמורה של טבע, הגיעו הצדדים להסכמה על סיום מערכת ההסכמים האמורה ביחס למוצרי מדיוונד ופוליהיל בתוקף מיום 31 בדצמבר 2012.

2. מצב הדברים לפני סיום שיתוף הפעולה:

2.1 מדיוונד:

2.1.1 מדיוונד הינה חברה פרטית אשר פיתחה תרופה להטריית כל סוגי הכוויות, ובעיקר הקשות והחמורות שבהן (Nexobrid).

2.1.2 שיעור ההחזקה של החברה במניות מדיוונד המקנות זכויות הצבעה היה כ-52%. שיעור ההחזקה של החברה במניות מדיוונד, בהתחשב בכלל המכשירים ההמירים של מדיוונד הניתנים להמרה באופן מיידי, ומבלי להביא בחשבון מניות ואופציות המוחזקות על ידי עובדים שאינן מקנות זכויות הצבעה כלשהן, היה כ-49.9%. שיעור החזקה של החברה בהון המניות של מדיוונד, בהתחשב במניות ובאופציות עובדים הניתנות למימוש מיידי ואשר אינן מקנות זכות הצבעה, הגיע לכדי 45.5%.

2.1.3 בהתאם לתקנון מדיוונד, מונה דירקטוריון מדיוונד שבעה חברים, כדלקמן: לחברה זכות למנות שלושה דירקטורים, לטבע זכות למנות דירקטור אחד, ליזם זכות למנות דירקטור אחד, לפוליהיל או בעלי מניותיה שאינם מדיוונד זכות למנות דירקטור אחד שהינו מומחה מהתעשייה (הזכות לנציג זה תהא קיימת עד לביטול הרישיון ביחס למוצרי פוליהיל, ראה סעיף 2.1.4 להלן, או עד להגעה לאבן הדרך הראשונה של היקף מכירות שנתיות של מוצרי פוליהיל), ורוב מבין ששת הדירקטורים האמורים ימנה דירקטור אחד שהינו מומחה מהתעשייה. בעת שטבע תחזיק מעל 25% מהון המניות של מדיוונד, תהייה טבע זכאית למנות דירקטור נוסף במקום היזם, ובעת שהחזקות טבע בהון המניות של מדיוונד יעלו מעל ל-50% תהא לטבע הזכות למנות ארבעה דירקטורים.

2.1.4 עיקרי הסכמי 2007:

2.1.4.1 מדיוונד העניקה לטבע רישיון לשיווק המוצר המפותח על ידיה (Nexobrid) בכל העולם, למעט צפון אמריקה ואירופה, בתמורה לתמלוגים.

2.1.4.2 למדיוונד זכות לפתח מוצרים נוספים, שאינם מבוססים על המוצר נשוא הרישיון, כאשר לטבע אין זכויות מוקנות במוצרים נוספים אלה, למעט זכויותיה כבעלת מניות מדיוונד. מדיוונד יכולה לממן פיתוחם של מוצרים נוספים ממקורותיה העצמיים או באמצעות גיוסי הון נוספים, כך שאם יבוצעו גיוסי הון מצדדים שלישיים ירד שיעור האחזקה של בעלי המניות הקיימים של מדיוונד (בכללם החברה וטבע).

2.1.4.3 מדיוונד אחראית לממן את פעילות הפיתוח לצורך השגת היתר לשיווק המוצר באירופה ועד לסיום ניסוי Phase II של המוצר בארה"ב באמצעות הכספים שגייסה מדיוונד ממשקיעים מוסדיים ופרטיים וכן מטבע, בעוד שהמשך פיתוח המוצר בארה"ב יהא במימון של טבע בלבד. מימון פיתוח של אינדיקציות נוספות של המוצר יהיה בעיקרו או כולו על ידי טבע.

2.1.4.4 לטבע הוענקו אופציות רכש (Call) ולשאר בעלי המניות של מדיוונד, בכללם החברה, הוענקו אופציות מכר (Put) לקנות או למכור מניות נוספות של מדיוונד, העומדות למימוש אם יתקבל היתר לשיווק המוצר האמור באירופה או בארה"ב ואם תודיע טבע על מימוש זכותה על פי ההסכם להרחיב את רישיון השיווק של המוצר לאזורים אלה. תנאי אופציות הרכש והמכר האמורות שוננו במסגרת הסכמי 2010, ראה סעיף 2.1.5.3 להלן.

2.1.4.5 אם תחליט טבע שלא לממש את זכותה להרחבת הרישיון לשיווק המוצר לאירופה או לארה"ב, יבוטל רישיון השיווק שהוענק לה באותה טריטוריה. במקרה זה, תהיה למדיוונד אופציה לרכוש את זכויותיה של טבע במדיוונד, לרבות במניות מדיוונד, תמורת סכום ההשקעה של טבע באותן זכויות או תמורת שיעור מסוים מההכנסות העתידיות שיתקבלו ממוצרי מדיוונד.

2.1.4.6 לפרטים נוספים בקשר להסכמי 2007 - ראה סעיפים 29.1.7.2, 29.1.7.3 ו-29.24.1 לתיאור עסקי התאגיד בדוח התקופתי של החברה לשנת 2011.

2.1.5 עיקרי הסכמי 2010 :

2.1.5.1 מדיונד קיבלה מפוליהיל רישיון בלעדי גלובלי לייצור, פיתוח ומסחר לכלל מוצרי פוליהיל בתמורה לתמלוגים הקבועים בהסכם הרישיון. טבע קיבלה ממדיונד, בנוסף לרישיון הקיים שלה ביחס למוצר של מדיונד (ראה סעיף 2.1.4.1 לעיל), רישיון לשיווק ומסחר של מוצרי פוליהיל הקיימים ואלה שמדיונד תפתח על בסיס קניינה הרוחני של פוליהיל, ובתמורה תשלם טבע למדיונד תשלומים של עד כ-167 מיליון דולר כתלות ביעדים של היקפי מכירות שנתיים של מוצרי פוליהיל ותמלוגים בשיעור דו ספרתי שלא יעלה על 20%.

2.1.5.2 העסקה אמורה להתבצע במספר שלבים, אשר חלקם מותנים בהשגת יעדים בתחום פיתוח המוצר של פוליהיל וקבלת היתרים לשיווק של מוצרי מדיונד ופוליהיל. ביצוע חלק משלבי העסקה הינו אופציונאלי עבור טבע, היכולה להחליט אם ברצונה להמשיך ולהשקיע את הסכומים שנקבעו בהסכמים. במקרה בו תחליט טבע שלא להמשיך ולהשקיע את הסכומים על פי השלבים שנקבעו בהסכמים לגבי המוצרים של מדיונד ופוליהיל, יתבטלו כל הזכויות שהוקנו לה במוצרים אלה, בעוד שבמקרה בו תחליט טבע להפסיק להשקיע את הסכומים שנקבעו לגבי אחד המוצרים בלבד, היו ההסכמים מותאמים כך שרק הזכויות שהוקנו לטבע בגין אותו מוצר היו מתבטלות. אם היו ממומשים כל שלבי העסקה, טבע הייתה מחזיקה בכ-51% מהון המניות של מדיונד, בדילול מלא.

2.1.5.3 השקעות של טבע במדיונד הקשורות להתקדמות הפיתוח של המוצר של מדיונד :

- טבע תרכוש במועד השלמת העסקה מבעלי המניות של מדיונד מניות של מדיונד בסך כולל של 5 מיליון דולר, לפי שווי מדיונד של 200 מיליון דולר.
- לטבע הוענקו אופציות רכש (Call) ולשאר בעלי המניות של מדיונד הוענקו אופציות מכר (Put) לרכוש או למכור, בהתאמה, מניות של מדיונד בסך כולל של כ-22 מיליון דולר וכ-64 מיליון דולר, במועד קבלת היתרים לשיווק המוצר של מדיונד באירופה ובארה"ב, בהתאמה, לפי שווי מדיונד של כ-271 מיליון דולר וכ-593 מיליון דולר, בהתאמה. האופציות האמורות עומדות למימוש אם טבע תחליט, לאחר קבלת כל אחד מההיתרים האמורים, להרחיב את הרישיון שניתן לה לשיווק המוצר של מדיונד לאירופה או לארה"ב, לפי העניין. חלקה של החברה בתשלומים האמורים הינו כ-57%.

אם תחליט טבע שלא לממש את זכותה להרחבת הרישיון לשיווק המוצר של מדיונד, יבוטל רישיון השיווק שהוענק לה (למעט החלטה של טבע שלא להרחיב את הרישיון לשיווק המוצר לארה"ב לאחר קבלת היתר של הרשויות האמריקאיות לשיווק המוצר בארה"ב, אשר תוביל לביטול רישיון טבע למוצר מדיונד בארה"ב בלבד).

2.1.5.4 השקעות של טבע במדיונד הקשורות להתקדמות הפיתוח של מוצרי פוליהיל :

- טבע תשקיע במדיונד במועד השלמת העסקה כ-7 מיליון דולר, לפי שווי מדיונד של 200 מיליון דולר לפני הכסף.
- טבע תשקיע במדיונד סכום נוסף של כ-7 מיליון דולר, לפי שווי מדיונד של 200 מיליון דולר לפני הכסף, במועד התקיימותה של אבן דרך מוסכמת הפיתוח מוצרי פוליהיל, כאשר לטבע אופציה להשקיע את הסכום האמור במדיונד החל ממועד השלמת העסקה בהתאם להחלטתה ובלי תלות בקיום אבן הדרך האמורה (ראה גם סעיף 3.2 להלן).
- לטבע הוענקה אופציה להשקיע במדיונד סכומים נוספים, בסך כולל של כ-58 מיליון דולר, כתלות ביעדים מוסכמים הקשורים להתקדמות הפיתוח של מוצרי פוליהיל, לפי שווי מדיונד של בין 200 מיליון דולר לבין 300 מיליון דולר, לפני הכסף.

אי ביצוע אלה מההשקעות האמורות יוביל לביטול רישיון טבע בקשר למוצרי פוליהיל (למעט החלטה של טבע שלא להשקיע במדיונד לאחר קבלת היתר של הרשויות האמריקאיות לשיווק המוצר בארה"ב, אשר תוביל לביטול רישיון טבע למוצרי פוליהיל בארה"ב בלבד).

2.1.5.5 ביצוע של כל אחת מההשקעות של טבע במניות מדיוונד, כאמור בסעיף 2.1.5.4 לעיל, וביצוע תשלומים על ידי טבע למדיוונד תמורת הרישיון כתלות ביעדים של היקפי מכירות שנתיים של מוצרי פוליהיל, כאמור בסעיף 2.1.5.1 לעיל, מחייבים את מדיוונד לבצע את השקעה מקבילה במניות פוליהיל, בגין אותה אבן דרך, כדלקמן:

- מדיוונד תרכוש במועד השלמת העסקה מבעלי המניות של פוליהיל מניות של פוליהיל בסך של כ-7 מיליון דולר, לפי שווי פוליהיל של 90 מיליון דולר.
- מדיוונד תרכוש מבעלי המניות של פוליהיל מניות נוספות של פוליהיל בסך כולל של כ-193 מיליון דולר, כתלות ביעדים מוסכמים הקשורים להתקדמות הפיתוח ולהתקיימות יעדי מכירות של מוצרי פוליהיל ובמימוש ההשקעות ותשלומי אבני הדרך של טבע במדיוונד, לפי שווי פוליהיל של בין 90 מיליון דולר לבין 270 מיליון דולר.
- מדיוונד תשלם לפוליהיל ולבעלי המניות שלה תשלומים נוספים על בסיס מכירות מוצרי פוליהיל.

חלקה של החברה בתשלומים שיקבלו בעלי המניות של פוליהיל ממדיוונד הינו כ-40%. אי ביצוע אלה מההשקעות האמורות יוביל לביטול רישיון מדיוונד בקשר למוצרי פוליהיל (למעט בארה"ב, כמתואר בסעיף 2.1.5.4 לעיל).

2.1.5.6 במקרה של סיום מוקדם של שיתוף הפעולה עם טבע (כמפורט בהסכמי 2010 ובהסכמי 2007 כפי שתוקנו), לגבי מוצרי מדיוונד ו/או מוצרי פוליהיל (כל אחד לפי ההסכם הרלוונטי לו כמפורט לעיל), תהיה למדיוונד אופציה לרכוש את החזקותיה של טבע במדיוונד בקשר עם מוצרי מדיוונד בהתאם להסכמי 2007 (להלן - אופציית מדיוונד) ועם מוצרי פוליהיל בהתאם להסכמי 2010 (להלן - אופציית פוליהיל) בהתאם לתנאים שיפורטו להלן:

כל אחת מבין אופציית מדיוונד או אופציית פוליהיל ניתנת למימוש במשך תקופה של 180 ימים המתחילה במועד סיום ההסכמים, וזאת בהסכמת בעלי המניות המחזיקים ברוב המניות של מדיוונד (ללא מניות טבע). יצוין כי מימוש מי מבין האופציות אינו מותנה במימושה של האופציה האחרת. בתמורה למימוש מי מהאופציות, תשלם מדיוונד, על פי בחירתה הבלעדית, לטבע:

- תשלום במזומן של סכום השווה לסך הסכומים ששילמה טבע בפועל למדיוונד ולבעלי מניותיה עבור זכויותיה במדיוונד (מניות ואופציות) על פי הסכמי 2007 בגין מוצרי מדיוונד (סכום של כ-20 מיליון דולר) ו/או הסכמי 2010 בגין מוצרי פוליהיל (בסכום של כ-6.7 מיליון דולר), לפי העניין. או,
- תשלום על ידי מדיוונד לטבע של סכומים בשיעור של 20% מכלל הכנסותיה של מדיוונד הנובעות ממכירות מוצרי מדיוונד ו/או פוליהיל, לפי העניין, או ממתן רישיון בקשר עם מי מהם, עד לסכום כולל של (על פי בחירתה הבלעדית של מדיוונד): (א) 160% מסך הסכומים ששילמה טבע בפועל למדיוונד ולבעלי מניותיה כאמור לעיל, או (ב) 125% מהסכומים ששילמה טבע בפועל למדיוונד ולבעלי מניותיה כאמור לעיל בתוספת הסכום הכולל של העלויות בהן נשאה טבע בקשר עם הפיתוח של מוצרי מדיוונד ו/או מוצרי פוליהיל, לפי העניין. לגבי מוצרי מדיוונד מדובר בסכום של כ-5 מיליון דולר. לגבי מוצרי פוליהיל מדובר בסכום של כ-3.2 מיליון דולר.

למדיוונד הזכות להסב את הזכויות והחובות שלה בקשר עם מימוש האופציות האמורות בהתאם לתנאים שנקבעו בהסכם.

2.1.5.7 במקרה בו לא תממש טבע את אופציות ההשקעה שהוקנו לה, כאמור בסעיף 2.1.5.4 לעיל, יכולה עדיין מדיוונד לרכוש את מניות פוליהיל, כאמור בסעיף 2.1.5.5 לעיל. אי מימוש אופציות ההשקעה של טבע במניות מדיוונד בקשר עם התקדמות מוצרי פוליהיל, יבטל את הזכויות שהוקנו לטבע ביחס למוצרי פוליהיל (למעט אי מימוש אופציית ההשקעה בעת קבלת היתר לשיווק מוצרי פוליהיל בארה"ב, אשר בגינו תאבד טבע רק את רישיון השיווק בארה"ב). במקרה זה יידחה התשלום האמור בגין אופציה זו לאבן דרך תלוית היקף מכירות שנתני. במקרה האמור, תהיה לפוליהיל אופציה לרכוש את כלל זכויותיה של מדיוונד בפוליהיל, לרבות במניות פוליהיל, תמורת שיעור מסוים מההכנסות העתידיות שיתקבלו ממוצרי פוליהיל.

2.1.5.8 למדיוונד קיימת זכות לפתח מוצרים נוספים, שאינם מבוססים על המוצר נשוא הרישיון שניתן לטבע, באמצעות גיוסי הון נוספים, כך שאם יבוצעו גיוסי הון מצדדים שלישיים ירד שיעור ההחזקה של בעלי המניות הקיימים של מדיוונד. על אף האמור ועל פי מנגנון שנקבע בהסכם, אם תממש טבע את כל אבני הדרך הקבועות בהסכם, טבע לא תדולל ותחזיק 51% מהון המניות של מדיוונד בדילול מלא.

2.2 פוליהיל:

2.2.1 פוליהיל הינה חברה פרטית שפיתחה מוצר המיועד לטיפול בפצעים כרוניים קשיי ריפוי. המוצר של פוליהיל מאושר לשיווק באירופה, רוסיה וישראל.

2.2.2 פוליהיל מוחזקת על ידי החברה בשיעור של 38% והשקעת החברה בה מוצגת בדוחות הכספיים של החברה על בסיס שיטת השווי המאזני. כמו כן, מדיוונד מחזיקה במניות פוליהיל בשיעור של 7% (החזקה עקיפה לחברה).

2.2.3 בהתאם לתקנון פוליהיל, כל בעל מניות המחזיק ב-17% מהון המניות של פוליהיל זכאי למנות דירקטור אחד לדירקטוריון פוליהיל. כפועל יוצא, לחברה זכות למנות שני חברי דירקטוריון מתוך חמישה חברים אפשריים בדירקטוריון של פוליהיל (בפועל, לחברה נציג אחד מתוך שלושה חברי דירקטוריון בפוליהיל, המשמש כיו"ר הדירקטוריון¹ אשר אין לו זכות עודפת כלשהי ביחס לחברי הדירקטוריון האחרים). ארבעה בעלי מניות נוספים של פוליהיל מחזיקים כ-38% מהון המניות של פוליהיל (כ-38% בדילול מלא), מתוכם שני בעלי מניות המחזיקים יחדיו 27% מהון המניות של פוליהיל קשורים, למיטב ידיעת החברה, בהסכם הצבעה. יתרת הון המניות של פוליהיל מוחזקת על ידי בעלי מניות נוספים.

2.2.4 החזקות החברה הישירות בפוליהיל ילכו ויפחתו ככל שתבוצענה ההשקעות של מדיוונד בפוליהיל, כאמור בסעיף 2.1.5.5 לעיל. אם תבוצענה כל ההשקעות של מדיוונד בפוליהיל, כאמור באותו סעיף, תחזיק מדיוונד במלוא הון המניות של פוליהיל (100%).

3. השלכות סיום שיתוף הפעולה בין הצדדים:

3.1 כאמור בפתיח למכתב זה, לאור הודעת טבע, חתמו טבע ומדיוונד ביום 11 בדצמבר 2012, על הסכם לסיום שיתוף הפעולה ביניהן בתחום ריפוי הפצע שהתנהל בהתאם למערכת ההסכמים מהשנים 2007 ו-2010, בתוקף מיום 31 בדצמבר 2012.

3.2 בחודש נובמבר 2012, לפני הודעת טבע, החלה מדיוונד את הטיפול בחולה ראשון במסגרת ניסוי היתכנות קליני בחולים הסובלים מפצעים קשיי ריפוי, באמצעות הדור השני של מוצר פוליהיל המכונה Polyheal2. התחלת ניסוי זה מהווה אבן דרך בהתאם להסכמי 2010, לפיה על מדיוונד לרכוש מבעלי מניות פוליהיל מניות בסכום של כ-7 מיליון דולר (מתוך סכום זה, חלק החברה מסתכם בכ-2.8 מיליון דולר). על בסיס הסכמי 2010, טבע אמורה להשקיע במדיוונד סכום זהה שאמור לממן את רכישת מניות פוליהיל על ידי מדיוונד. עם סיום שיתוף הפעולה בין הצדדים, כאמור בסעיף 3.1 לעיל, אין בידי החברה ומדיוונד אפשרות להעריך האם יבוצע התשלום בגין התקיימות אבן הדרך האמורה.

3.3 בחודש דצמבר 2012, לאחר הודעת טבע, קיבלה מדיוונד היתר לשיווק המוצר המוביל שלה (NexoBrid) בכלל המדינות החברות באיחוד האירופי. על פי הסכמי 2007, עם קבלת ההיתר הייתה לטבע אופציה להרחיב את רישיון השיווק למוצר זה לאירופה. אולם, טבע שהודיעה כאמור לעיל על סיום שיתוף הפעולה עם מדיוונד החליטה שלא לממש את האופציה האמורה.

3.4 להלן עיקר ההשלכות המיידיות של סיום שיתוף הפעולה בין הצדדים כאמור:

3.4.1 ייצוג בדירקטוריון מדיוונד - הזכויות למינוי דירקטורים לדירקטוריון מדיוונד נותרו ללא שינוי עם סיום שיתוף הפעולה בין הצדדים, כמתואר בסעיף 2.1.3 לעיל. בפועל, נציג טבע בדירקטוריון מדיוונד הודיע על הפסקת כהונתו בדירקטוריון.

¹ למען השלמות התמונה יצוין כי בנוסף לאמור לעיל, בשנת 2006 השתמשה החברה בחלק מזכויות הצבעה שלה לתמיכה במינוי של בעל מניות פוליהיל שהינו ד"ר פלסטקה מומחה בתחום הפעילות של פוליהיל.

3.4.2 זכויות וטו - עם סיום שיתוף הפעולה בין הצדדים מתבטלות זכויות וטו שהוענקו לטבע במסגרת מערכות ההסכמים, לרבות בנוגע לאפשרות לבצע שינויים בתקנון מדיוונד. ביטול זכויות אלה של טבע מאפשר לחברה, בהיותה המחזיקה במרבית כוח ההצבעה בדירקטוריון מדיוונד, ליזום שינוי בהרכב הדירקטוריון באופן שבו תהיה לה זכות למנות את רוב חברי הדירקטוריון.

3.4.3 אופציות הרכש והמכר של מניות מדיוונד - עם סיום שיתוף הפעולה, מבוטל ההסכם בדבר אופציות הרכש של טבע ואופציות המכר של בעלי המניות של מדיוונד, כאמור בסעיף 2.1.5.3 לעיל.

3.4.4 זכות רכישה חזרה (Repurchase Right) של החזקות טבע במדיוונד - בעקבות הודעת טבע והחלטתה להפסיק להשקיע את הסכומים על פי השלבים שנקבעו בהסכמים, נכנסו לתוקף האופציות של מדיוונד לרכוש את זכויותיה של טבע במדיוונד, כאמור בסעיף 2.1.5.6 לעיל.

מימוש אופציות אלה (או אחת מהן) יביא לעלייה בזכויות ההצבעה של החברה במדיוונד, וכן יביא לשינוי בזכויות למינוי דירקטורים לדירקטוריון מדיוונד, כך שהחברה תשלוט על הזכויות למינויים של רוב חברי הדירקטוריון של מדיוונד.

נציין כי מדיוונד עשויה להידרש לקבל את אישורו של בית המשפט להפחתת ההון הכרוכה במימוש האופציה האמורה, שכן מדובר ברכישה עצמית של מניות ולמדיוונד אין יתרת עודפים מתאימה לביצוע רכישה זו. להערכת הנהלת החברה, קבלת אישור כאמור מבית המשפט, אם יידרש, הינו צעד טכני בלבד, שכן למדיוונד אין חובות לנותני אשראי חיצוניים (מימון הפעילות מבוצע בדרך של השקעה בהון מניות), למעט התחייבויות שוטפות לספקים ונותני שירותים בסכומים לא מהותיים.

3.4.5 פוליהיל - כל עוד מדיוונד לא תודיע על סיום מערכת ההסכמים שלה מול פוליהיל, או בחלוף תקופה של תשעה חודשים בהם מדיוונד לא תתקשר בהסכם לשיווק מוצרי פוליהיל עם צד ג' בהתאם לקבוע בהסכמים בין החברות, אין כל שינוי בזכויות בפוליהיל לעומת המצב ששרר ערב הודעת טבע.

דיון חשבונאי:

4. הבסיס החשבונאי לבחינת קיומה של שליטה של החברה במדיוונד ובפוליהיל

בבואה לבחון האם כתוצאה מהשלכות סיום שיתוף הפעולה בין טבע לבין מדיוונד, כמפורט לעיל, מתקיימת שליטה של החברה במדיוונד ו/או בפוליהיל, התייחסה החברה להוראות הסעיפים הרלבנטיים לעניין זה בתקן חשבונאות בינלאומי מספר 27 "דוחות כספיים מאוחדים ונפרדים" (להלן - IAS 27), כדלקמן:

13" שליטה נחשבת כמתקיימת כאשר בבעלות החברה האם, במישרין או בעקיפין (באמצעות חברות בנות), יותר ממחצית זכויות ההצבעה בישות, אלא אם, בנסיבות חריגות, ניתן לראות בעליל שבעלות כזו אינה מהווה שליטה. שליטה מתקיימת גם שבעלות החברה האם מחצית או פחות ממחצית כוח ההצבעה בישות, כאשר:

(א) בכוחה להפעיל יותר ממחצית מזכויות ההצבעה מכוח הסכם עם משקיעים אחרים;

(ב) בכוחה לקבוע את המדיניות הפיננסית והתפעולית של הישות בהתאם לתקנון או להסכם;

(ג) בכוחה למנות או להדיח את מרבית חברי הדירקטוריון או גוף הממלא תפקיד מקביל, והשליטה היא על ידי אותו דירקטוריון או גוף מקביל; או

(ד) בכוחה להכריע בשיבות הדירקטוריון או בגוף הממלא תפקיד מקביל, והשליטה היא על ידי אותו דירקטוריון או גוף מקביל.

14. ישות יכולה להיות בעלים של כתבי אופציה למניה (share warrants), אופציות רכש על מניות (share call options), מכשירי חוב או מכשירים הוניים הניתנים להמרה למניות רגילות, או מכשירים דומים אחרים, שלהם פוטנציאל, אם ימומשו או יומרו, להקנות כוח הצבעה נוסף לישות או להקטין כוח

הצבעה של צד אחר על המדיניות הפיננסית והתפעולית של ישות אחרת (זכויות הצבעה פוטנציאליות). קיומן של זכויות הצבעה פוטנציאליות, הניתנות למימוש או המרה באופן מיידי, והשפעתן, כולל זכויות הצבעה פוטנציאליות המוחזקות על ידי ישויות אחרות, מובאים בחשבון כאשר מעריכים אם לישות הכוח לקבוע את המדיניות הפיננסית והתפעולית של ישות אחרת. זכויות הצבעה פוטנציאליות לא ניתנות למימוש או להמרה באופן מיידי כאשר, לדוגמה, הן אינן ניתנות למימוש או להמרה עד למועד עתידי או עד להתרחשות אירוע עתידי.

15. כאשר מעריכים אם זכויות הצבעה פוטנציאליות תורמות לשליטה, הישות בודקת את כל העובדות והנסיבות (כולל התנאים למימוש של זכויות הצבעה פוטנציאליות וכל הסדרים חוזיים אחרים, בין במשולב ובין בנפרד), המשפיעים על זכויות הצבעה פוטנציאליות, למעט כוונה של ההנהלה והיכולת הפיננסית לממש או להמיר זכויות כאלה.

בנוסף, לאור כניסתו לתוקף, ביום 1 בינואר 2013, של תקן דיווח כספי בינלאומי 10 "דוחות כספיים מאוחדים" (להלן - IFRS 10), הביאה החברה בחשבון גם את הוראות הסעיפים הרלבנטיים של תקן זה לעניין קיומה של שליטה.

החברה בחנה קיומה של שליטה במדיוונד ופוליהיל, בהתאם להוראות התקינה האמורות, על בסיס זכויותיה ביחס לחברות אלה הנובעות מכוח החזקותיה במניות ובניירות ערך אחרים (הניתנים להמרה למניות) של החברות האמורות, מהסכמים עם משקיעים אחרים בחברות האמורות ומהתקנון ומסמכים סטטוטוריים אחרים של אותן חברות. החברה בחנה קיומה של שליטה במדיוונד ופוליהיל גם בהתחשב ביכולתה לקבוע את מדיניותן הפיננסית והתפעולית של החברות האמורות, כפועל יוצא מזכויותיהם ומדרך התנהלותם בפועל של המשקיעים האחרים בחברות אלה.

5. בחינת קיומה של שליטה במדיוונד:

5.1 המהות העסקית של סיום שיתוף הפעולה עם טבע

כאמור בסעיף 1 לעיל, מטרתם של הסכמי 2010 הייתה להקים פעילות לריפוי פצע בשליטת טבע, בכל הקשור למוצריהן של מדיוונד ופוליהיל, שתנצל את יכולות הפיתוח, הייצור והניהול של מדיוונד בתחום ריפוי הפצע ואת יכולות שיווק המוצרים הגלובליות של טבע, כאשר החברה ובעלי המניות הנוספים במדיוונד יהיו שותפים של טבע בפעילות זו. כפועל יוצא ממכלול הזכויות שהוקנו לטבע במסגרת הסכמי 2010, אבדה השליטה של החברה במדיוונד עם כניסתה לתוקף של מערכת הסכמים זו.

לאחר הודעת טבע, התבטלו באופן מיידי זכויותיה של טבע בקשר לפעילות ריפוי הפצע האמורה. כפועל יוצא, מדיוונד ובעלי מניותיה (בכללם החברה, המחזיקה בכ-63% מהחזקות בעלי המניות במדיוונד שאינם טבע) החלו לפעול במטרה להמשיך את פעילות ריפוי הפצע על ידי מדיוונד, וזאת באופן עצמאי ו/או בסיוע של חברת פארמה אחרת.

החברה, בהיותה בעל המניות העיקרי במדיוונד לאחר סיום שיתוף הפעולה עם טבע, הינה זו אשר מתווה, באמצעות נציגיה המהווים את הנציגות הגדולה ביותר בדירקטוריון מדיוונד, את המשך צעדיה של מדיוונד בכל תחומי פעילותה.

5.2 שיעור ההחזקה במניות מדיוונד

כאמור בסעיף 2.1.2 לעיל, ערב סיום שיתוף הפעולה של טבע עם מדיוונד הגיע שיעור ההחזקה בפועל של החברה במדיוונד ל-52% ובדילול מלא, בהתחשב בכלל המכשירים ההמירים של מדיוונד הניתנים להמרה באופן מיידי ומבלי להביא בחשבון מניות ואופציות המוחזקות על ידי עובדים שאינן מקנות זכות הצבעה כלשהן, הגיע לכדי 49.9%. כמו כן, שיעור ההחזקה בפועל של טבע במדיוונד הגיע לכדי 18%, ובדילול מלא הגיע לכדי 21%.

עם סיום שיתוף הפעולה כאמור, נותר שיעור ההחזקה בפועל של החברה במדיוונד ללא שינוי ברמה של 52%, אולם שיעור ההחזקה בדילול מלא (כאמור לעיל) עלה לכדי 56%. השינוי בשיעור ההחזקה בדילול מלא נובע הן לאור ביטולה של אופציית ההשקעה של טבע במדיוונד, כאמור בסעיף 2.1.5.4 לעיל, והן לאור כניסתה לתוקף של אופציית הרכישה החוזרת של החזקות טבע במדיוונד, כאמור בסעיף 2.1.5.6 לעיל. נציין כי להערכת הנהלת החברה, אופציית הרכישה החוזרת הינה זכות ממשית, כמשמעותה של מונח זה ב- IFRS 10, שכן מחיר המימוש שלה נמוך מהשווי ההוגן של מניות מדיוונד שיתקבלו בעת מימושה.

5.3 הרכב הדירקטוריון של מדיוונד

כאמור בסעיף 2.1.3 לעיל, ערב סיום שיתוף הפעולה של טבע עם מדיוונד מונה דירקטוריון מדיוונד שבעה חברים, כאשר לחברה זכות למנות שלושה דירקטורים, בעוד ששלושה חברי דירקטוריון אחרים מונו על ידי צדדים שאינם בשליטת החברה (אחד על ידי טבע, אחד על ידי היזם ואחד על ידי פוליהיל או בעלי המניות של פוליהיל שאינם מדיוונד) ודירקטור נוסף שהינו מומחה מקצועי מונה על ידי רוב הדירקטורים.

עם סיום שיתוף הפעולה כאמור, לא חל שינוי מיידי בזכויות למינוי דירקטורים לדירקטוריון מדיוונד (למרות שנציג טבע בדירקטוריון מדיוונד הודיע על הפסקת כהונתו בדירקטוריון). אולם לאור העובדה שהתבטלותן של הזכויות המגניות שהוענקו לטבע במסגרת מערכות ההסכמים, לרבות בנוגע לאפשרות לבצע שינויים בתקנון מדיוונד, מאפשרת לחברה, בהיותה המחזיקה במרבית כוח ההצבעה במדיוונד, ליזום שינוי בתקנון מדיוונד באופן שבו תהיה לה זכות למנות את רוב חברי הדירקטוריון של מדיוונד, ולאור העובדה שמימוש אופציית הרכישה החוזרת, כאמור בסעיף 2.1.5.6 לעיל, שהינה זכות ממשית שמימושה נשלט על ידי החברה, תגרום לביטול זכותה של טבע למינוי דירקטור מטעמה לדירקטוריון מדיוונד, יש בידי החברה את היכולת לשלוט באופן מיידי על מינוי רוב חברי הדירקטוריון של מדיוונד.

5.4 מסקנת החברה

לאור המהות העסקית של סיום שיתוף הפעולה של טבע עם מדיוונד, כאמור בסעיף 5.1 לעיל, לאור שיעור ההחזקה בפועל של בחברה בהון המניות של מדיוונד (52%) ולאור העלייה בשיעור ההחזקה שלה בהון המניות של מדיוונד בדילול מלא (כאמור לעיל) לכדי 56%, כאמור בסעיף 5.2 לעיל, המקנה לחברה שליטה על מרבית זכויות ההצבעה באסיפה הכללית של מדיוונד, וכן לאור יכולתה של החברה לשלוט על מינויים של מרבית הדירקטורים לדירקטוריון מדיוונד, כאמור בסעיף 5.3 לעיל, מתקיימת להערכת הנהלת החברה שליטה של החברה במדיוונד מייד עם סיום שיתוף הפעולה האמור. להערכת הנהלת החברה, מסקנתה זו תקפה הן ביחס להוראות IAS 27 והן ביחס להוראות IFRS 10 לעניין קיומה של שליטה.

בהתאם, על החברה לאחד את דוחותיה הכספיים של מדיוונד במסגרת הדוחות המאוחדים החל ממועד סיום שיתוף הפעולה של טבע עם מדיוונד.

6. בחינת קיומה של שליטה בפוליהיל:

6.1 שיעור ההחזקה במניות פוליהיל

כאמור בסעיף 2.2.2 לעיל, ערב סיום שיתוף הפעולה של טבע עם מדיוונד הגיע שיעור ההחזקה של החברה בפוליהיל לכדי 38%, ושיעור ההחזקה של מדיוונד במניות פוליהיל הגיע לכדי 7%. עם סיום שיתוף הפעולה לא חל שינוי בשיעורי ההחזקה האמורים, אולם בהנחה שהחברה שולטת במדיוונד מגיע שיעור ההחזקה בפוליהיל במאוחד לכדי 45%.

בנוסף, גם אם תבוצע ההשקעה של טבע במניות מדיוונד ומדיוונד תרכוש מבעלי מניות פוליהיל מניות נוספות של פוליהיל, כאמור בסעיף 3.2 לעיל, או במקרה בו מדיוונד תבצע את הרכישה האמורה ממקורות עצמיים, שיעור ההחזקה בפוליהיל במאוחד יגיע לכדי 49%.

6.2 הרכב הדירקטוריון של פוליהיל

כאמור בסעיף 2.2.3 לעיל, בהתאם לתקנון פוליהיל כל המחזיק ב-17% מהון המניות של פוליהיל זכאי למנות דירקטור אחד לדירקטוריון פוליהיל, כך שערב סיום שיתוף הפעולה קיימת לחברה זכות למנות 2 חברים מתוך 5 חברי דירקטוריון אפשריים בדירקטוריון פוליהיל. בפועל, לחברה נציג אחד מתוך שלושה חברי דירקטוריון פוליהיל, המשמש כיו"ר הדירקטוריון אשר אין לו זכות עודפת כלשהי ביחס לחברי הדירקטוריון האחרים. כפועל יוצא, לחברה אין זכות למנות את מרבית חברי הדירקטוריון של פוליהיל וגם אין לה את הכוח לשנות את תקנון פוליהיל כך שתוכל לשלוט על מינוי רוב הדירקטורים לדירקטוריון פוליהיל. גם לאחר סיום שיתוף הפעולה, ובהתחשב בשיעורי ההחזקה, כאמור בסעיף 6.1 לעיל, אין ביכולתה של החברה למנות את מרבית חברי הדירקטוריון של פוליהיל.

לאור שיעור ההחזקה המאוחד בהון המניות של פוליהיל (45%), כאמור בסעיף 6.1 לעיל, שאינו מקנה לחברה שליטה על מרבית זכויות ההצבעה באסיפה הכללית של פוליהיל, וכן לאור אי יכולתה של החברה לשלוט על מינוים של מרבית הדירקטורים לדירקטוריון פוליהיל, כאמור בסעיף 6.2 לעיל, לא מתקיימת להערכת הנהלת החברה שליטה של החברה בפוליהיל. להערכת הנהלת החברה, מסקנתה זו תקפה הן ביחס להוראות IAS 27 והן ביחס להוראות IFRS 10 לעניין קיומה של שליטה.

בהתאם, על החברה להמשיך להציג את השקעתה בפוליהיל על בסיס שיטת השווי המאזני.

7. עלות צירוף העסקים של מדיוונד:

7.1 ערב סיום שיתוף הפעולה של טבע עם מדיוונד, הוצגה החזקת החברה במניות מדיוונד על בסיס השווי המאזני, בעוד שאופציות המכר (Put) שבידי החברה ואופציות הרכש (Call) שבידי טבע ביחס למניות מדיוונד, כאמור בסעיף 5.1.5.3 לעיל, הוצגו כנכס וכהתחייבות, בהתאמה, לפי שוויין ההוגן.

7.2 בהתאם לקבוע במערכות ההסכמים, במקרה בו טבע מחליטה לסיים את שיתוף הפעולה בין הצדדים, מצד אחד, בטלות אופציות המכר שבידי בעלי המניות של מדיוונד (בכללם החברה) ובטלות אופציות הרכש שבידי טבע, ומצד שני, נכנסת לתוקף אופציית הרכישה החוזרת של זכויות טבע במדיוונד, כאמור בסעיף 2.1.5.6 לעיל. הסדר זה, הינו אחד הגורמים העיקריים המביאים להשגת השליטה של החברה במדיוונד, כמפורט בסעיף 5 לעיל.

7.3 לדעת הנהלת החברה, כפועל יוצא מהאמור לעיל, יש למדוד את עלות צירוף העסקים של מדיוונד על פי שוויה ההוגן של השקעת החברה במניות מדיוונד ערב השגת השליטה בה, בתוספת או בניכוי ההפרש בין השווי ההוגן לאותו מועד של אופציות הרכש והמכר שבטלו לבין השווי ההוגן לאותו מועד של אופציית הרכישה החוזרת שנכנסה לתוקף (סכום הפרש זה יכול להיות חיובי או שלילי). לדעת הנהלת החברה, קביעת עלות צירוף העסקים של מדיוונד על פי שוויה ההוגן של השקעת החברה במדיוונד ערב השגת השליטה בה בלבד וזקיפה של ההפרש האמור בין שוויין ההוגן של האופציות לרווח והפסד, אינם משקפים באופן נאות את מהות ההסדר שנקבע לעניין סיום שיתוף הפעולה בין הצדדים, שכן ההסדר האמור הינו הגורם העיקרי להשגת השליטה של החברה במדיוונד.

8. הצהרות החברה

8.1 החברה מתחייבת להודיע מראש לרשות ניירות ערך, על אימוץ עמדה השונה מזו שתבוא לידי ביטוי בתשובת הרשות לפנייה זו.

8.2 החברה מודעת לכך כי נוסחן המלא של הפנייה המקדמית ותשובת רשות ניירות ערך תפורסמנה באתר הרשות.

8.3 נשמח לקבל את הסכמתכם מראש (pre-ruling) לטיפול החשבונאי המובא לעיל. כמו כן, נציין כי אנו עומדים לרשותכם למתן הסברים נוספים, ככל שידרשו.

בכבוד רב,

כלל תעשיות ביוטכנולוגיה בע"מ