

Israel Shimonov	Telephone	+ (972) 3 611 1000	טלפון	ישראל שמעונוב
Eran Rosenberg	Fax	+ (972) 3 613 3355	פקס	ערן רוזנברג
Oren Elkabetz	e-mail	mail@is-adv.com	דואל	אורן אלקבץ
Jonathan Robinson	RogovinTidharTower, 23 rd floor		מגדל רוגובין תדהר, קומה 23	יונתן רובינזון
Nir Cohen Sasson	11 Menachem Begin Rd.		דרך מנחם בגין 11	ניר כהן ששון
Igor Katz	Ramat Gan 52681		רמת גן 52681	איגור כץ
Marky Samra				מרקי סמרה
Liron Azriel				לירון עזריאל
Corinne Bitton				קורין ביטון
Dudi Berland				דודי ברלנד
Shiran manor				שירן מנור
Elad Pilpel				אלעד פלפל
Ran Felder				רן פלדר
Hila Hefetz				הילה חפץ
EyalNetanian				איל נתניאן

רמת גן, 8 בספטמבר 2013
מספרנו: 3812

לכבוד
רשות ניירות ערך
כנפי נשרים 22
ירושלים 95464

באמצעות מגנ"א

א.ג.נ.,

הנדון: פניה מקדמית - בקשה לקבלת עמדת סגל רשות ניירות ערך

בשם מרשתנו, תאגיד טכנולוגיות בע"מ (להלן: "החברה"), הרינו לפנות אליכם כדלקמן בבקשה לקבל את עמדתכם ביחס להמשך כהונתו של מר אבי שני כדירקטור חיצוני בדירקטוריון החברה, וזאת לאור רכישת השליטה בחברה על ידי קרן פימי, והכל כפי שיפורט להלן.

א. המסכת העובדתית

1. החברה הינה חברה דואלית אשר מניותיה רשומות למסחר בבורסה לניירות ערך בת"א בע"מ (להלן: "הבורסה") ובנוסף בבורסת הנאסד"ק בארה"ב.

2. ביום 19 בדצמבר 2012 החליט בית המשפט המחוזי בתל אביב יפו למנות את באי כוחם של בנק הפועלים בע"מ ושל בנק דיסקונט לישראל בע"מ (להלן: "בנק הפועלים" ו-"בנק דיסקונט", בהתאמה) ככונסי נכסים משותפים (להלן: "כונסי הנכסים") למלוא הנכסים ששועבדו על ידי קמן אחזקות בע"מ וחברות בשליטתה, או מי מהן לטובת בנק דיסקונט ובנק הפועלים (להלן: "הנכסים המשועבדים"). על הנכסים המשועבדים נמנו גם כ-43.71% מהון המניות המונפק והנפרע של החברה, אשר היו רשומות על שם ת.א.ת. תעשיות בע"מ (להלן: "תאגיד תעשיות" ו-"המניות שהיו רשומות על שם תעשיות", בהתאמה), וכ-10.07% מהון המניות המונפק והנפרע של החברה, אשר היו רשומות על שם קמן תעשיות (ק.מ.ן) בע"מ (להלן: "המניות שהיו רשומות על שם קמן").

3. ביום 7 באוגוסט 2013 (להלן: "מועד השלמת מכירת השליטה בחברה") הושלמה מכירת השליטה בחברה במסגרת הליך כינוס הנכסים כאמור, באמצעות מכירת המניות שהיו רשומות על שם תאגיד תעשיות והמניות שהיו רשומות על שם קמון לפימי ישראל אופורטוניטי V, שותפות מוגבלת ופימי אופורטוניטי V, שותפות מוגבלת (להלן יחד: "קרן פימי"), כך שהחל מאותו המועד ונכון למועד מכתבנו זה, בעלת השליטה בחברה הינה קרן פימי מכוח החזקותיה ב-4,732,351 מניות של החברה, המהוות כ-53.78% מהון המניות המונפק והנפרע של החברה ומזכויות ההצבעה בה.
4. מר אבי שני (להלן: "שני") מכהן כדירקטור חיצוני בחברה החל מיום 18 באוגוסט 2008 ונכון למועד מכתבנו זה (ביום 18 באוגוסט 2011 אישרה האסיפה הכללית של החברה את חידוש כהונתו של מר שני לתקופה של שלוש שנים נוספות, החל ממועד אישור האסיפה כאמור).
5. בנוסף לכהונתו כדירקטור חיצוני בחברה, שני מכהן נכון למועד זה גם כדירקטור, שהינו בגדר "נציג חיצוני" (כהגדרת המונח להלן), בפסגות קופות גמל פנסייה בע"מ (להלן: "פסגות גמל"), המנהלת בעבור עמיתי קופות הגמל שלה את חסכוניהם הפנסיוניים. ביום 26 באוגוסט 2013 פנה שני לחברה ומסר לה כי אחוז זניח של כספי העמיתים המנוהלים על ידי פסגות גמל מושקע בהשקעה פאסיבית בקרנות השקעה המנוהלות על ידי מספר חברות המשמשות כשותף כללי מנהל בקרנות ההשקעה אשר הינן בשליטתו של מר ישי דוידי (וביניהן, קרן פימי, בעלת השליטה בחברה, להלן: "קרנות ההשקעה"), כמפורט להלן:

קרן ההשקעה ¹	סכום ההשקעה מצד פסגות גמל	שיעור זכויותיה של פסגות גמל כשותף מוגבל בקרן	טיב הזכויות של פסגות גמל כשותף מוגבל בקרן	המועד בו החלה לפעול הקרן	המועד שנקבע לסיים פעילות ההשקעה	המועד שנקבע למימוש ההשקעות וסגירת הקרן ²
פימי V (קרן פימי) ³	כ-35 מיליון דולר (15% מתוך הסך האמור הושקעו בפועל, כאשר היתרה הינה התחייבות השקעה "ON CALL")	כ-4.3%	זכות לקבל את חלקה היחסי בתקבולים הנובעים ממימוש השקעות הקרן, על פי נוסחת החלוקה הקבועה בהסכם השותפות המוגבלת הרלוונטי.	אוגוסט 2012	אוגוסט 2017	אוגוסט 2022
פימי IV	כ-18 מיליון דולר	כ-3.5%	לפסגות גמל, כמו ליתר השותפים המוגבלים, אין כל	ינואר 2008	דצמבר 2012	דצמבר 2017
פימי III	כ-20 מיליון דולר	כ-6.7%		ספטמבר 2005	ספטמבר 2010	ספטמבר 2014

¹ צורות ההתאגדות של קרנות ההשקעה הינה באמצעות הקמת שותפות ישראלית ושותפות זרה (המאוגדת במדינת דלאוור בארה"ב) בהן משקיעים כשותפים מוגבלים משקיעים ישראלים וזרים, בהתאמה, כאשר השותף הכללי המנהל של כל אחת מבין קרנות ההשקעה הינו חברה בשליטתו של מר ישי דוידי, אשר, בין היתר, זכאית לתשלום דמי ניהול ו-carried interest (דמי הצלחה) מקרן ההשקעה המנוהלת על ידה. כמו כן, יצויין כי השותפויות הכלליות המנוהלות האמורות ו/או גופים הקשורים אליהן מחזיקים גם בזכויות בקרנות ההשקעה בכובען כשותפות מוגבלות בקרנות ההשקעה.

² המועדים שנקבעו למימוש ההשקעות וסגירת הקרן עשויים להשתנות, בנסיבות מסויימות, בעקבות החלטת השותף הכללי המנהל את הקרן.

³ כמפורט לעיל, קרן זו הינה בעלת השליטה בחברה.

יוני 2014	יוני 2008	ספטמבר 2001	זכויות בניהול הקרן או בניהול ההשקעות שהקרן מבצעת, וזאת מכוח הדין ומכוח תניות הסכם השותפות המוגבלת.	כ-2%	כ-2 מיליון דולר	פימי II
-----------	-----------	-------------	---	------	-----------------	---------

יודגש על פי המידע שנמסר לחברה, מלבד השקעות פסגות קופות גמל בקרנות ההשקעה כמפורט בטבלה שלעיל, בין פסגות לקרן פימי ו/או יתר קרנות ההשקעה לא מתקיימים קשרים עסקיים נוספים כלשהם. כמו כן, השקעותיה של פסגות גמל מבוצעות באמצעות כספי עמיתי קופות הגמל המנוהלות על ידיה ולא באמצעות השקעות נוסטרו.

לאור העובדות האמורות לעיל, בפנייתנו לחברה ביקש שני כי זו תבחן האם יש בכהונתו כדירקטור בפסגות גמל כאמור בכדי לפגום בכשירותו לכהן כדירקטור חיצוני בחברה, החל ממועד השלמת מכירת השליטה בחברה לידי קרן פימי.

לצורך בחינה זו מסר שני לחברה את העובדות הבאות:

(א) פסגות גמל, הינה חברה בבעלות ובשליטה מלאות של פסגות בית השקעות בע"מ (להלן: "פסגות בית השקעות")⁴, הנמנה על בית ההשקעות הגדולים בישראל ומנהל נכסים ללקוחות פרטיים, חברות ומוסדיים בהיקף של למעלה מכ-173 מיליארד ש"ח, במגוון רחב של אפיקי ומכשירי השקעה.

(ב) פסגות גמל מנהלת בעבור עמיתי קופות הגמל שלה כספי חיסכון פנסיוניים בהיקף כספי של כ-60 מיליארד ש"ח (להלן: "כספי עמיתי הגמלי"), במגוון רחב של קופות גמל, קרנות השתלמות, קרנות פנסיה וקופות מרכזיות לפיצויים.

(ג) שני מכהן כדירקטור (שהינו נציג חיצוני כפי שיפורט להלן) בפסגות גמל החל מחודש מאי 2008, כאשר כהונה זו הוארכה על ידי האסיפה הכללית של פסגות גמל בחודש מאי 2011, בתקופה נוספת בת שלוש שנים⁵. כמו כן, במסגרת כהונתו כחבר דירקטוריון כאמור, מכהן שני בנוסף בוועדות הדירקטוריון הבאות של פסגות גמל כמפורט להלן: יו"ר ועדת ההשקעות, חבר ועדת הביקורת ויו"ר ועדת מעקב אחר פנסיות נכות (להלן: "ועדות הדירקטוריון").

(ד) כחבר ועדת ההשקעות בפסגות גמל, מוגדר שני כ"נציג חיצוני", שעל פי חוק הפיקוח על שירותים פיננסיים (קופות גמל), התשס"ה-2005 (להלן: "חוק הגמלי") הינו בעל כשירות לכהן

⁴ כפי שנמסר לחברה, בעלת השליטה בפסגות בית השקעות היא קרן אייפקס פרטנס, קרן השקעה פרטית, בעלת ניסיון של כ-30 שנים שהינה אחת מעשר קרנות ההשקעה הפרטיות הגדולות בעולם.

⁵ בדומה להוראות סעיף 245 לחוק החברות, לעניין משך כהונת דירקטור חיצוני בחברה ציבורית, תקופת כהונה של חבר ועדת השקעות מוגבלת לשלוש שנים, והיא ניתנת להארכה בשתי תקופות נוספות בנות 3 שנים כל אחת.

כדירקטור חיצוני (כהגדרתו בחוק החברות, התשנ"ט-1999, להלן: "חוק החברות")⁶. דרישות כשירות ספציפיות נוספות של דירקטור ושל חבר ועדת השקעות קבועות, בין היתר, בתקנות הפיקוח על שירותים פיננסיים (ביטוח) (דירקטוריון וועדותיו), תשס"ז-2007 (ובתקנות מס הכנסה (כללים לאישור ולניהול קופות גמל), תשכ"ד-1964 (להלן: "תקנות מס הכנסה ניהול קופות גמל"), בהתאמה.

(ה) על פי סעיף 3ה41 (ג) לתקנות מס הכנסה ניהול קופות גמל, הוראות סעיפים 241, 245 עד 247 ו-249 לחוק החברות יחולו לגבי נציג חיצוני בוועדת השקעות, ואולם בכל מקום שנאמר בו "האסיפה הכללית" יראו כאילו נאמר במקומו "הדירקטוריון". לפיכך מכוח הסעיף האמור, הוראות חוק החברות לעניין משך כהונה והפסקת כהונת דירקטור חיצוני בחברה ציבורית, חלות בשינויים המחוייבים ביחס למשך הכהונה והפסקת הכהונה של שני כנציג חיצוני בפסגות גמל.

(ו) הגמול המשולם לשני בגין כהונתו בפסגות גמל כאמור (להלן: "הגמול המשולם לשני") מורכב מגמול שנתי וגמול השתתפות לשיבה, אשר מוענק לו על פי הנחיות הממונה על שוק ההון, ביטוח וחיסכון (כאמור בחוזר גופים מוסדיים 4-9-2009 "גמול לדירקטורים חיצוניים בגופים מוסדיים", אשר מחיל את תקנות החברות (כללים בדבר גמול והוצאות לדירקטור חיצוני), התש"ס-2000 על גופים מוסדיים, בין אם הם מאוגדים בחברה פרטית ובין אם בחברה ציבורית). הגמול האמור מהווה חלק מהותי מסך הכנסותיו הכוללות של שני.

(ז) מינויו של שני כחבר דירקטוריון פסגות גמל וחבר ועדות הדירקטוריון שלה הינו מינוי מקצועי גרידא, כאשר בין שני לבין פסגות גמל ו/או פסגות בית השקעות לא מתקיימים יחסי עובד-מעביד ו/או כל זיקה אחרת, ומלבד הגמול המשולם לשני, לא זכאי שני לכל תשלום נוסף בגין כהונתו כאמור.

ב. השאלה המשפטית

האם לאור חילופי השליטה בחברה והעברתה לידי קרן פימי, כהונתו של שני כדירקטור בפסגות גמל פוגמת בכשירותו לכהן כדירקטור חיצוני בחברה, בהתאם להוראות סעיפים 240(ב) ו-240(ג) לחוק החברות?

ג. עמדת החברה ביחס לשאלה המשפטית

1. כפי שיובהר להלן, החברה סבורה כי אין בכהונתו של שני כדירקטור בפסגות גמל בכדי לפגום בכשירותו לכהן כדירקטור חיצוני בחברה, גם לאחר העברת השליטה בחברה לידי קרן פימי.
2. סעיף 240 לחוק החברות קובע את תנאי הכשירות של מועמד לכהונת דירקטור חיצוני בדירקטוריון החברה. להלן לשון ס"ק (ב) ו-(ג) הרלוונטים לענייננו:

"... (ב) לא ימונה לדירקטור חיצוני 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,

⁶ על פי סעיף 11 (א) לחוק הגמל, על רוב חברי ועדת ההשקעות של חברה מנהלת (כהגדרתה בחוק האמור) להיות נציגים חיצוניים.

במועד המינטי או בשנתיים שקדמו למועד המינטי, זיקה לחברה, לבעל השליטה בחברה או לקרוב של בעל השליטה, במועד המינטי, או לתאגיד אחר, ובחברה שאין בה בעל שליטה או מי שמחזיק בדבוקת שליטה – גם זיקה למי שהוא, במועד המינטי, יושב ראש הדירקטוריון, המנהל הכללי, בעל מניות מהותי או נושא המשרה הבכיר 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 חיצוני בחברה שעומדת להציע לראשונה מניות לציבור; השר, בהתייעצות עם רשות ניירות ערך, רשאי לקבוע כי ענינים מסוימים, בתנאים שקבע, לא יהוו זיקה;

"תאגיד אחר" - תאגיד שבעל השליטה בו, במועד המינטי או בשנתיים שקדמו למועד המינטי, הוא החברה או בעל השליטה בה.....".

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

3. סעיפים 246-247 לחוק החברות מתייחסים למשך וסיום כהונתו של דירקטור חיצוני כמפורט להלן:

"246(א) נודע לדירקטוריון כי קיים חשש שדירקטור חיצוני חדל לקיים תנאי מן התנאים הדרושים לפי חוק זה למינטי כדירקטור חיצוני, או כי קיים חשש כי הדירקטור הפר את חובת האמונים לחברה, ידון בכך הדירקטוריון בישיבה שתכונס לראשונה לאחר שנודע לו על כך.

(ב) קבע הדירקטוריון בחברה ציבורית כי הדירקטור החיצוני חדל לקיים תנאי מן התנאים הדרושים לפי חוק זה למינטי או כי הוא הפר את חובת האמונים, יזמן הדירקטוריון אסיפה מיוחדת שעל סדר יומה הפסקת כהונתו של הדירקטור החיצוני.

(ג) נימוקי דירקטוריון החברה הציבורית יובאו לפני האסיפה המיוחדת ותינתן לדירקטור החיצוני הזדמנות סבירה להביא את עמדתו; החלטת האסיפה המיוחדת בדבר הפסקת כהונתו של הדירקטור החיצוני תתקבל ברוב הדרוש למינטי.....".

"247. בית המשפט, לבקשת דירקטור או בעל מניה, רשאי להורות על פקיעת כהונתו של דירקטור חיצוני אם מצא כי הוא חדל לקיים תנאי מן התנאים הדרושים לפי חוק זה למינטי כדירקטור חיצוני או כי הפר את חובת האמונים לחברה..".

אי קיומה של זיקה

4. תכלית חוק החברות בקשר עם מינטי דירקטורים ואיסור הזיקה שלהם לגורמים שקשורים לחברה ולבעל השליטה, הינה לחזק את עצמאות הדירקטור החיצוני ואת אי תלותו בחברה ובבעל השליטה, וזאת מתוך מטרה לאפשר לדירקטור החיצוני למלא את תפקידו כראוי. איסור הזיקה הורחב על ידי המחוקק גם ל"קרובו, לשותפו, למעבידו, למי שהוא כפוף לו במישרין או לתאגיד

שהוא בעל שליטה בוי" של המועמד, מתוך חשש, כי עקב יחסי התלות ו/או האמון של המועמד עם מי מהגורמים המנויים, גם זיקה של אותו גורם עשויה לפגוע בעצמאות המועמד ובאי תלותו בבעל השליטה.

5. לעמדת החברה, גם אם תיטען הטענה כי יש לראות בהשקעות כספי עמיתי קופות הגמל על ידי פסגות גמל כשותפים מוגבלים בקרנות ההשקעה (כמפורט בטבלה שלעיל) בגדר קיום קשרים עסקיים דרך כלל בין פסגות לבין בעלת השליטה בחברה, קרן פימי ו/או השותף הכללי המנהל של קרן פימי, אין בכך בכדי להקים זיקה בין שני לבין בעלת השליטה. שכן, הקשרים העסקיים האמורים, ככל ואכן מתקיימים (ויודגש כי, בנסיבות הקיימות, אין החברה נדרשת להביע עמדה לעניין זה), אינם בין שני או מעבידו או מי שהוא כפוף לו במישרין או בעקיפין או בין כל גורם אחר המפורט בסעיף 240 (ב) לחוק החברות, אשר עלול ליצור זיקה בין שני לקרן פימי, בעלת השליטה בחברה.

יתרה מזאת, יודגש כי, כפי שצוין לעיל, מינויו של שני כחבר דירקטוריון פסגות גמל וחבר ועדות הדירקטוריון שלה הינו מינוי מקצועי גרידא, כנציג חיצוני (כמשמעות המונח בחוק הגמל), בהתאם לדרישות כשירות הקבועות בדיון. בין שני לבין פסגות גמל ו/או פסגות בית השקעות לא מתקיימים יחסי עובד-מעביד ולא קיימת כל זיקה נוספת אחרת. נכון למועד זה, תקופת כהונתו של שני כדירקטור בפסגות קופות גמל הינה עד לחודש מאי 2014 (כאשר כפי שצוין לעיל, פסגות גמל זכאית להאריכה בתקופה נוספת בת 3 שנים), ועל הפסקת כהונתו כאמור חלות המגבלות הקבועות בחוק החברות ביחס להפסקת כהונת דירקטור חיצוני בחברה ציבורית. הגמול לו זכאי שני הינו בהתאם להנחיות הממונה על שוק ההון, ביטוח וחסכון והוא משולם לו כאמור על פי קריטריונים קבועים, ומלבדו, לא זכאי שני לכל תשלום נוסף בגין כהונתו בפסגות גמל כאמור.

לפיכך, החברה סבורה כי **לא מתקיימים בין שני לפסגות גמל ו/או פסגות בית השקעות יחסי תלות ו/או כפיפות מכל סוג שהוא**, ואין בעובדה כי הגמול המשולם לשני, מתוקף כהונתו כדירקטור בפסגות גמל, מהווה חלק מהותי מסך הכנסותיו הכוללות, בכדי לגרוע מקביעה זו.

אי קיומו של ניגוד עניינים

6. חובת האמונים החלה על דירקטור בחברה מחייבת אותו להימנע מכל פעולה שיש בה ניגוד עניינים בין מילוי תפקידו בחברה לבין מילוי תפקיד אחר שלו או לבין עניניו האישיים, שכן במסגרת מילוי תפקידו כדירקטור בחברה עליו להידרש לטובת החברה בלבד. כפי שצויין לעיל, סעיף 204 (ג) לחוק החברות קובע כי לא ימונה כדירקטור חיצוני מי שתפקידו או עיסוקיו האחרים יוצרים או עלולים ליצור ניגוד עניינים עם תפקידו כדירקטור בחברה.

7. לעמדת החברה, בנסיבות הקיימות אין בכהונתו של שני בפסגות גמל בכדי ליצור ניגוד עניינים עם כהונתו כדירקטור חיצוני החברה וזאת מהטעמים הבאים:

(א) כפי שצוין לעיל, פסגות גמל מנהלת בעבור עמיתי קופות הגמל שלה כספי חיסכון פנסיונים בהיקף כספי של כ-60 מיליארד ש"ח, מתוכם, אחוז זניח בלבד, כ-0.2%, מושקע בקרן פימי, בעלת השליטה בחברה (יצוין כי כשיעור הסכום הכספי מתוך כספי עמיתי קופות הגמל אשר מושקע על ידי פסגות גמל בכל קרנות ההשקעה, כמפורט בטבלה שלעיל, אף הוא זניח ומסתכם

בכ-0.45%).

(ב) השקעותיה של פסגות גמל בקרנות ההשקעה, וביניהן בקרן פימי בעלת השליטה בחברה, הינן השקעות פאסיביות בלבד, בהן מעמדה של פסגות גמל הינו כשותפה מוגבלת, וככזו, אין לה כל זכויות בניהול הקרן או בניהול ההשקעות שהקרן מבצעת, אלא רק זכות לקבל את חלקה היחסי (שאף הוא כפי שצוין בטבלה שלעיל אינו מהותי) בתקבולים הנובעים מימוש השקעות הקרן. בהקשר זה יצויין כי, כמפורט בטבלה שלעיל, מתוך ארבע קרנות ההשקעה, פעילות ההשקעה של שלוש קרנות כבר הסתיימה.

(ג) היות והשקעות פסגות גמל בקרנות ההשקעה, וביניהן בקרן פימי בעלת השליטה בחברה, הינן השקעות קיימות אשר תנאיהן נקבעו והוסדרו בין הצדדים מראש במסגרת הסכמי ההשקעה הרלוונטים, שני כדירקטור בדירקטוריון פסגות גמל וחבר ועדות הדירקטוריון כאמור לעיל, אינו נדרש לקבל החלטות כלשהן בעניינן (למעט בנושא שערך שווי השקעות אלה לצרכיה הפנימיים של פסגות גמל).

(ד) לאור אופי השקעותיה של פסגות גמל בקרנות ההשקעה כמפורט לעיל, וביניהן בקרן פימי בעלת השליטה בחברה, בדגש על העובדה שהינה בגדר שותף מוגבל פאסיבי, ככלל, פסגות גמל אינה צפויה להיות מוטבת, במישרין או בעקיפין, מהתקשרויות של החברה עם קרן פימי כבעלת השליטה בה ו/או צדדים קשורים לה. לדוגמא, המוטב בהתקשרות במסגרתה תשלם החברה לקרן פימי דמי ניהול בגין מתן שירותי ניהול לחברה יהיה השותף הכללי של קרן פימי ולא השותפים המוגבלים של הקרן.⁷

עם זאת, יצויין כי ככל ותובא לאישור ועדת הביקורת ודירקטוריון החברה התקשרות עם קרן פימי או כזו בה לקרן פימי עניין אישי, אשר עשויה להניב לפסגות גמל טובת הנאה כלשהי (ונדגיש בשנית אין מדובר במצב שכיח), אזי החברה סבורה שמהטעמים שהוזכרו לעיל ובשים לב לכך ששני מכהן בפסגות גמל כדירקטור שהינו בגדר נציג חיצוני, אשר כפי שהוסבר לעיל, אינו בעל תלות בפסגות גמל ואינו כפוף לה בשום אופן שהוא, ניגוד עניינים בו עשוי להימצא שני, ככל שיווצר בנסיבות המיוחדות הללו, הינו ניגוד עניינים זניח.

8. בעניין זה יפים דבריה של פרופ' אירית חביב סגל ז"ל⁸:

"במסגרת ההסדרים של חובות האימון, הרי שלעמדת, יש לפרש בצמצום את המגבלות החלות מכוח הסדרי הכשירות. במילים אחרות, יש להקל ולהרחיב את האפשרויות למינויו של דירקטור חיצוני, תוך הסתמכות על כך שבמידה ויתעוררו ניגודי אינטרסים בפועל, הרי שאלה יבואו על פתרונם במסגרת של ההסדר של חובת האימון... בשוק הישראלי הקטן, קיימת קבוצה מצומצמת של פרטים המקיימים את מבחני הכשירות המקצועית. הכבדה נוספת – מכוח מבחני הכשירות של

⁷ מבלי לגרוע מהאמור לעיל, יצויין כי התקשרות החברה עם קרן פימי לתשלום דמי ניהול כמפורט בדוגמא שלעיל ו/או התקשרות דומה אחרת שעיקרה מתן טובת הנאה לקרן פימי בגין מתן שירותי ניהול לחברה, עשויה להפחית באופן לא מהותי את דמי הניהול אותם משלמת קרן פימי לשותף הכללי המנהל שלה (להלן: "ההפחתה בדמי הניהול המשולמים על ידי קרן פימי"), כך שבעקיפין, פסגות גמל, כמו יתר השותפים המוגבלים בקרן פימי, עשויה ליהנות מהפחתה זו. עם זאת, יודגש כי כפי שנמסר לחברה, ככלל, ובפרט, על פי היקף דמי הניהול הצפויים להיות משולמים לקרן פימי בעתיד מאת החברה (בכפוף לקבלת אישור מוסדות החברה כנדרש על פי דין), ההפחתה בדמי הניהול המשולמים ע"י קרן פימי צפויה להסתכם בסכום זניח של כמה אלפי דולרים בודדים בשנה.

⁸ אירית חביב סגל, דיני חברות (הוצאת balance4 הפקות בע"מ, 2007), עמ' 435.

"ניגוד עניינים" – תביא לצמצומה של קהילייה זו עוד יותר.. דיני החברות מודרניים אינם אוסרים לחלוטין עסקאות הנגועות בניגוד עניינים, אלא הם מבקשים לאכוף הליכי אישור פנימיים אשר יבטיחו מראש שהפעולה לא תפגע בחברה".

ד. סיכומו של דבר

1. עמדתה של החברה כפי שהוצגה לעיל, הינה שכהונתו של שני כדירקטור בפסגות גמל אינה פוגמת בכשירותו לכהן כדירקטור חיצוני בחברה, בהתאם להוראות סעיפים 240(ב) ו-240(ג) לחוק החברות, וזאת גם לאחר העברת השליטה בחברה לידי קרן פימי.
2. עם זאת, למען הזהירות, מבקשת החברה לקבל את עמדת סגל רשות ניירות ערך ביחס לסוגיה האמורה. החברה מתחייבת להודיע לרשות ניירות ערך מראש על אימוץ עמדה השונה מזו שבאה לידי ביטוי בתשובתה אליה.
3. החברה מודעת לכך שבהתאם ל"נוהל פניה מקדמית לרשות ניירות ערך", הפניה ותשובת הרשות עשויים להתפרסם בנוסחן המלא באתר רשות ניירות ערך.

בכבוד רב,

ישראל שמעונוב, עו"ד
מרקי סמרה, עו"ד
שמעונוב ושות' – עורכי דין