

התנועה למען איכות השלטון בישראל (ע"ר)

The Movement for Quality Government in Israel الحركة من أجل جودة السلطة في إسرائيل



תאריך: כ"ג שבט, תשע"ה 12/02/2015

סומן: 13258-14

בפנייתך אלינו אצא ציין מספר תיק

לכבוד

פרופ' שמואל האוזר

יושב ראש רשות לניירות ערך

הרשות לניירות ערך

נכבדי שלום רב,

הנדון: מינוי פרופ' שריג ליו"ר דירקטוריון חב' מגדל אחזקות – פנייה לרשות לני"ע לפעול לתיקון דיווח מטעה ולדחיית מועד האסיפה הכללית

בשם התנועה למען איכות השלטון בישראל, ע"ר, (להלן: "התנועה"), הרינו לפנות אליך כדלקמן:

עניינה של פנייה זו בדיווח מטעה וחסר שפרסמה חברת מגדל אחזקות ביטוח ופיננסיים בע"מ (להלן: "מגדל אחזקות"), במסגרתו זומנו בעלי המניות לאסיפה כללית לשם אישור ההחלטה על מינוי פרופ' שריג ליו"ר הדירקטוריון.

1. ביום 3.2.2015 פנינו וביקשנו את התערבותך הדחופה, בבדיקת התנהלותם של חברי הדירקטוריון בחברת מגדל אחזקות, אשר היו מעורבים בקבלת ההחלטה על מינוי של פרופ' עודד שריג לתפקיד יו"ר מגדל אחזקות.

2. במכתבו הקודם, עמדנו על כך שמינוי פרופ' שריג ליו"ר הדירקטוריון הינו מינוי בעייתי וטעון בדיקה. זאת, על רקע המגבלות המשמעותיות שהוטלו על פרופ' שריג בכל הנוגע לעיסוק בחברת מגדל תברה לביטוח, המעוררות חשש כי הוא לא יוכל לבצע את תפקידו כראוי. למרות החששות העמוקים כי המינוי האמור מנוגד לטובתה של החברה, דירקטוריון חברת מגדל אחזקות אישר את המינוי, מטעמים בלתי ידועים.

רח' יפו 208, ירושלים 94383 * מען למכתבים: ת.ד. 4207, ירושלים 91043 * טל: 02-5000073 פקס: 02-5000076
شارع يافا 208، القدس 94383 * العنوان للرسائل: ص.ب. 4207، القدس 91043 * هاتف: 02-5000073 * فاكس: 02-5000076
208 Jaffa St., Jerusalem * Mailing Address: P.O.B.4207 Jerusalem 91043 * Tel: 02-5000073 * Fax: 02-5000076
E-mail: economic@mqg.org.il * Web Site: www.mqg.org.il

התנועה למען איכות השלטון בישראל (ע"ר)

The Movement for Quality Government in Israel الحركة من أجل جودة السلطة في إسرائيل



3. כעת, הגיע לידינו נוסח ההודעה על זימון אסיפה כללית מיוחדת, שהפיצה חברת מגדל אחזקות. ההודעה נושאת את התאריך 27.1.2015 (היום שבו התקבלה החלטת הדירקטוריון למנות את פרופ' עודד שריג ליו"ר הדירקטוריון).
4. בהודעה נמסר, כי ביום 18.2.2015 תיערך אסיפה כללית מיוחדת של בעלי המניות בחברת מגדל אחזקות, ובה יעמדו על סדר היום שתי החלטות: אישור המינוי של פרופ' שריג כדירקטור בחברה ואישור מינויו כיו"ר הדירקטוריון.
5. ואולם, לגישתנו, ההודעה חסרה פרטים מהותיים, בצורה שיש בה כדי להטעות את בעלי המניות מקרב הציבור; ראוי היה לפרט בהודעה על תפקידו ושכרו של פרופ' שריג בחברת אליהו ביטוח, וכן לציין כי ההחלטה טעונה הליכי אישור מיוחד נוכח היותה "עסקה חריגה" (ומכאן שלא ניתן לאשרה ברוב רגיל כפי שמצוין בהודעה).

אקדמת מילים

6. ראשית, נבקש לציין כי חוק החברות, התשנ"ט-1999 (להלן: "חוק החברות"), ובפרט תיקון מס' 20 לחוק, שמים דגש משמעותי על סוגיית שכר בכירים והחובה המוטלת על חברה ציבורית לנקוט בדרכי אישור מיוחדים להתקשרויות חריגות.
7. קבלת העמדה שלפיה ניתן לשלם לאדם כ"עובד חברת האם", עלולה להוביל לתוצאה הרסנית לשוק ההון. החשש הוא כי בעלי שליטה יעסיקו את הדירקטורים, כדבר שבשגרה, כעובדים בתפקידים שונים בחברה האם, וישלמו את שכרם. בכך, תיווצר זיקה בלתי מתקבלת על הדעת בין חברי האורגן החשוב ביותר בחברה לפי חוק החברות, הלא הוא הדירקטוריון, לבין בעלי השליטה. זאת, בניגוד ברור לטובת החברה. בהמשך דברינו נתמודד עם הנותג, הקיים בחברות שונות, למנות נושאי משרה כדירקטורים או כיו"ר דירקטוריון בחברות בנות. נציין כבר עתה כי אין זה המקרה שלפנינו.
8. אומנם, ניתן לטעון כי תשלום שכרם של נושאי משרה על ידי חברת האם, יחסוך בהוצאות לחברות הציבוריות. ואולם, להשקפתנו, הנזק הטמון ביצירת הזיקה לגורם המשלם, עולה על התועלת הגלומה בחיסכון לכאורי זה. וכי כיצד ניתן לצפות מדירקטור למלא את חובתו ולפעול לטובת החברה, כאשר בעל השליטה הוא המשלם את שכרו? זאת, ללא כל בקרה או דיון או אישור של בעלי המניות מקרב הציבור.

רח' יפו 208, ירושלים 94383 * מען למכתבים: ת.ד. 4207, ירושלים 91043 * טל: 02-5000073 פקס: 02-5000076
شارع يافا 208، القدس 94383 * العنوان للرسائل: ص.ب. 4207، القدس 91043 * هاتف: 02-5000073 فاكس: 02-5000076
208 Jaffa St., Jerusalem * Mailing Address: P.O.B.4207 Jerusalem 91043 * Tel: 02-5000073 * Fax: 02-5000076
E-mail: economic@mqg.org.il * Web Site: www.mqg.org.il

התנועה למען איכות השלטון בישראל (ע"ר)

الحركة من أجل جودة السلطة في إسرائيل The Movement for Quality Government in Israel



ההודעה על זימון האסיפה היא בגדר דיווח חסר ומטעה

נוסח ההודעה על זימון האסיפה

9. בהודעה לבורסה, שפורסמה ביום 27.1.2015, ותוקנה ביום 2.2.2015, הודיעה חברת מגדל אחזקות על זימון בעלי המניות לאסיפה כללית, על מנת לאשר את ההחלטה למנות את פרופ' שריג כדירקטור וכיו"ר הדירקטוריון. בהודעה זו, ציינה החברה כי:

"פרופ' עודד שריג מועסק באליהו חברה לביטוח בע"מ (להלן: אליהו) ומקבל שכר מאליהו. בשלב זה, וכל עוד לא יוחלט אחרת, לא יקבל שכר מהחברה."
(ראה: סעיף 3.1 להודעה המתוקנת).

עוד ציינה החברה בהודעה כי:

"הרוב הנדרש לאישור ההחלטות האמורות [...] הינו רוב קולות בעלי המניות הרשאים להצביע והמשתתפים באסיפה או באסיפה הנדחית, מבלי להביא בחשבון קולות הנמנעים" (ראה: סעיף 4 להודעה).

10. לגישתנו, בהודעה זו חסרים פרטים מהותיים, ויש בה כדי להטעות את בעלי המניות. זאת, בניגוד להוראת סעיף 1א44(א) לחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן: "חוק ניירות ערך") הקובע כי: "בהודעה המוגשת לפי חוק זה לרשות [...] לא יהיה פרט מטעה". ונפרט.

גובה השכר ומהות התפקיד בחברת אליהו ביטוח

11. בחינת ההודעה שפרסמה חברת מגדל אחזקות, מעלה כי לא צוין בה כל נתון בדבר מהות התפקיד שבו עובד פרופ' שריג בחברת אליהו ביטוח, או בדבר גובה השכר שהוא עתיד לקבל בגין תפקיד זה.

12. בהעדר נתונים אלה, לא ברור כיצד ניתן לצפות מבעלי המניות לשקול האם אין ניגוד עניינים בין תפקידו של פרופ' שריג בחברת אליהו ביטוח לבין תפקידו בחברת מגדל אחזקות? האם השכר המשולם לפרופ' שריג הוא סביר והולם? האם המינוי הוא לטובת החברה? ברי כי בהינתן המידע החסר והחלקי שצוין בהודעה, לא ניתן בידי הציבור המשקיעים כלל המידע הנדרש על מנת להתכונן כראוי לאסיפה הכללית ולהחליט כיצד להצביע בה.

רח' יפו 208, ירושלים 94383 * מען למכתבים: ת.ד. 4207, ירושלים 91043 * טל: 02-5000073 פקס: 02-5000076
شارع يافا 208، القدس 94383 * العنوان للرسائل: ص. ب. 4207، القدس 91043 * هاتف: 02-5000073 فاكس: 02-5000076
208 Jaffa St., Jerusalem * Mailing Address: P.O.B.4207 Jerusalem 91043 * Tel: 02-5000073 * Fax: 02-5000076
E-mail: economic@mqg.org.il * Web Site: www.mqg.org.il

התנועה למען איכות השלטון בישראל (ע"ר)

The Movement for Quality Government in Israel الحركة من أجل جودة السلطة في إسرائيل



הרוב הנדרש לקבלת האישור

13. ההודעה על זימון האסיפה היא חסרה ומטעה אף משום שעסקינן בעסקה חריגה המחייבת נקיטה בהליכי אישור מיוחדים. כפי שנסביר כעת, אין די ברוב רגיל באסיפה הכללית (כמאמר סעיף 4 להודעה) על מנת לאשר את המינוי.

התקשרות בעסקה עם בעל השליטה בחברה

14. הודעת החברה מגלמת להשקפתנו את הסכמת הדירקטוריון – לא רק למינוי אדם שהוצע על ידי בעל השליטה לכהונה כדירקטור, על מנת שיכהן מאוחר יותר כיו"ר דירקטוריון בעל סמכויות מוגבלות ביותר – אלא גם את הסכמת החברה לעובדה ששכרו ישולם על ידי החברה האם, בה הוא מכהן כעובד בתפקיד בלתי ידוע (ראו סעיף 3.1 להודעה המתוקנת).

15. הודעה זו, מצביעה על כך שהחברה, באמצעות הדירקטוריון, היוותה למעשה צד למינוי ולהתקשרות לתשלום השכר הלא ידוע בידי בעל השליטה.

16. הסכמתה של החברה באמצעות האורגן המוסמך שלה, הוא הדירקטוריון, למינוי האמור ולתשלום השכר הלא ידוע – היא למעשה התקשרות בעסקה עם בעל השליטה בחברה כמשמעותה בסעיף 270(4) לחוק החברות.

17. לחילופין, יש כאן בודאי הסכמה להענקת זכות או טובת הנאה מידי בעל השליטה, לאדם שיכהן כיו"ר הדירקטוריון. גם הסכמה להענקת זכות או טובת הנאה היא בגדר עסקה. בהתאם לסעיף 1 לחוק החברות, "עסקה" מוגדרת כ: "חוזה או התקשרות וכן החלטה חד צדדית של חברה בדבר הענקת זכות או טובת הנאה אחרת". נדגיש כי בהגדרה זו, לא מצוין – ממי ניתנת טובת הנאה האחרת. כך יוצא, שהחלטה חד-צדדית של חברה המסכימה לכך שתינתן הענקה חד צדדית – גם על ידי אחר – נופלת לגדר המונח "עסקה".

18. אנו מודעים לכך שהחברה לא מבקשת לאשר את העסקה האמורה, אלא את עצם המינוי בלבד, ולכאורה רק מציינת ששכרו של פרופי שריג ישולם על ידי אחר. ואולם, פיצול זה של שתי הפעולות, אינו יכול לשנות את העובדה כי הנושאים שלובים זה בזה בקשר בל ינתק (כך – במידה שלא יאושר המינוי, האם ניתן לצפות כי שריג ימשיך לקבל שכר בלתי ידוע, עבור תפקיד בלתי ידוע, מחברת אליהו ביטוח! ולהיפך, במידה שהמינוי יאושר, האם ניתן לצפות כי החברה היא שתשלם פתאום את שכרו? אנו סבורים כי התשובה לשתי השאלות הללו היא כפי הנראה שלילית). השילוב בין בעיית המינוי לבעיית השכר, הוא שיוצר לשיטתנו את העסקה החריגה עם בעל השליטה.

רח' יפו 208, ירושלים 94383 * מען למכתבים: ת.ד. 4207, ירושלים 91043 * טל: 02-5000073 פקס: 02-5000076
شارع يافا 208، القدس 94383 * العنوان للرسائل: ص.ب. 4207، القدس 91043 * هاتف: 02-5000073 فاكس: 02-5000076
208 Jaffa St., Jerusalem * Mailing Address: P.O.B.4207 Jerusalem 91043 * Tel: 02-5000073 * Fax: 02-5000076
E-mail: economic@mqg.org.il * Web Site: www.mqg.org.il

התנועה למען איכות השלטון בישראל (ע"ר)

The Movement for Quality Government in Israel الحركة من أجل جودة السلطة في إسرائيل



עסקה עם אדם אחר, שלבעל השליטה יש בה עניין אישי

19. לחילופין, נבקש להפנות להוראת סעיף 4)270 לחוק החברות, הקובעת כי עסקה חריגה של חברה היא גם עסקה עם אדם אחר, שלבעל השליטה בה עניין אישי. בענייננו, הצעת בעל השליטה למנות את פרופ' שריג במשולב עם הצעתו לשלם את שכרו, והסכמת החברה לכך, הינה עסקה חריגה, הנופלת לגדר הוראות סעיף קטן זה אף היא.

פרופ' שריג אינו נושא משרה בחברת אם המכהן בחברת בת

20. ידוע לנו כי ישנו נוהג ארוך שנים לתשלום שכר לנושאי משרה בחברה אם המכהנים בחברות בנות, וכי נוהג זה לא פורש על ידכם עד היום כעסקה חריגה. ואולם, בענייננו, מצב הדברים שונה.

21. ראשית, פרופ' שריג אינו נושא משרה בחברת האם, האחראי במסגרת תפקיד זה על נכסי חברות האם (קרי – החברות הבנות). בהודעת החברה נמסר כי הוא עובד בחברת אליהו ביטוח – אך זאת מבלי שינתן כל פירוט לגבי מהות עבודתו וכיצד זו קשורה לעובדת מינויו כדירקטור ויו"ר דירקטוריון בחברת הבת. אשר על כן, המסקנה המתבקשת היא כי תפקידו כעובד בחברת אליהו ביטוח אינו קשור לכהונתו כיו"ר – אחרת הייתה החברה מציינת עובדה זו.

22. שנית, מר שריג במקרה דנן הוצע על ידי בעל השליטה בחברה, וזאת על אף שמינויו בחברת מגדל ביטוח נתקל בסירוב מצד הממונה על שוק ההון, ביטוח וחסכון. התעקשותו של בעל השליטה למנות את פרופ' שריג בחברת מגדל אתזקות, גילה את דעתו כי יש לו עניין אישי במינוי. גילוי זה עולה גם לנוכח החלטת בעל השליטה לשלם לפרופ' שריג את שכרו שלא באמצעות החברה ובכך למנוע את הצורך לאשר את ההתקשרות בהתאם לקבוע בסעיפים 270, 273 ו-275 לחוק החברות.

סיכום

23. ברי כי ניתן להציע פרשנויות אתרות להוראות החוק החברות. ואולם, אנו משוכנעים כי הפרשנות שהוצעה על ידנו במכתב זה, היא המשקפת בצורה המלאה ביותר את כוונת המחוקק והולמת את תכליות החוק החברות. זאת, שכן התנהלות הדירקטוריון בכל הנוגע להליך המינוי ונכונות החברה לאשר את המינוי באסיפה רגילה, מנוגדות בבסיסן לעקרונות האישיות המשפטיות הנפרדות ולתכליתו של תיקון מס' 20 לחוק החברות.

רח' יפו 208, ירושלים 94383 * מען למכתבים: ת.ד. 4207, ירושלים 91043 * טל: 02-5000073 פקס: 02-5000076
شارع يافا 208، القدس 94383 * العنوان للرسائل: ص.ب. 4207، القدس 91043 • هاتف: 02-5000073 فاكس: 02-5000076
208 Jaffa St., Jerusalem * Mailing Address: P.O.B.4207 Jerusalem 91043 * Tel: 02-5000073 * Fax: 02-5000076
E-mail: economic@mqg.org.il * Web Site: www.mqg.org.il

התנועה למען איכות השלטון בישראל (ע"ר)

The Movement for Quality Government in Israel الحركة من أجل جودة السلطة في إسرائيل



24. לסיום, נבקש להדגיש כי ראינו לנכון לפנות בעניין חשוב ובהול זה, בשל תפקידה החיוני של הרשות לניירות ערך "לשמירת ענייניו של ציבור המשקיעים בניירות ערך" (ראו סעיף 2 לחוק ניירות ערך). בהתאם לעקרונות המשפט הציבורי, מחויבת הרשות לניירות ערך לנהוג באופן שיגשים בצורה המיטבית את תפקידה על פי חוק. מקום שבו קיימות מספר פרשנויות אפשריות, מחובתה של הרשות לניירות ערך – שהיא הרגולטור האמון על שוק ההון בישראל – לנקוט בפרשנות השומרת על ענייניו של ציבור המשקיעים, ולא בזו השומרת על ענייניו של בעל השליטה.

25. נוכח כל האמור, אנו קוראים ליושב ראש הרשות לניירות ערך למצות את סמכויותיו ככל שניתן על מנת להתמודד עם הקשיים העצומים הגלומים במינוי האמור.

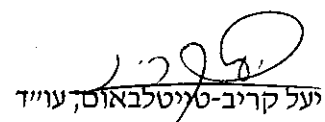
26. על הרשות לניירות ערך לדרוש מתברת מגדל אחזקות לפרסם הודעת תיקון מלאה ומפורטת, הכוללת את כלל הפרטים המהותיים בדבר המינוי הצפוי. פרסום הפרטים המלאים ישפוך אור על מהותה האמיתית של העסקה, ויחזק, להערכתנו, את הסברה כי לפנינו עסקה חריגה המחייבת נקיטה בהליכי אישור מיוחדים.

27. לצד זאת, יש לפעול לדחיית מועד האסיפה הכללית, עד אשר תפורסם הודעה מתוקנת ומלאה, הכוללת פרטים אודות מהות התפקיד של פרופ' שריג בחברת אליהו ביטוח, גובה השכר שהובטח לו על ידי בעל השליטה, והרוב הנדרש לאישור ההחלטה.

28. לאור החשיבות הציבורית של הנושא, נודה לתגובה מהירה לפנייה זו.

בכבוד רב,


שחר ויאברג
רכזת המחלקה הכלכלית


יעל קריב-טיטלבוים, עו"ד
ליטיגציה כלכלית

העתק:

עו"ד אבי ליכט – המשנה ליועץ המשפטי לממשלה (כלכלי-פיסקאלי)
חברת מגדל אחזקות ביטוח פיננסים בע"מ

רח' יפו 208, ירושלים 94383 * מען למכתבים: ת.ד. 4207, ירושלים 91043 * טל: 02-5000073 פקס: 02-5000076
شارع يافا 208، القدس 94383 * العنوان للرسائل: ص.ب. 4207، القدس 91043 * هاتف: 02-5000073 فاكس: 02-5000076
208 Jaiffa St., Jerusalem * Mailing Address: P.O.B.4207 Jerusalem 91043 * Tel: 02-5000073 * Fax: 02-5000076
E-mail: economic@mqg.org.il * Web Site: www.mqg.org.il