



רשומות

הצעות חוק

ה מ מ ש ל ה

16 בנובמבר 2011

628

י"ט בחשוון התשע"ב

עמוד

הצעת חוק ניירות ערך (תיקון מס' 48) (תעודות התחייבות), התשע"ב-2011 92

הצעת חוק ניירות ערך (תיקון מס' 48) (תעודות התחייבות), התשע"ב-2011

1. החלפת כותרת פרק ה' והוספת כותרת סימן א' בפרק ה' בחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן – החוק העיקרי). במקום הכותרת "פרק ה'": נאמנות לתעודות התחייבות" יבוא:

ד ב ר י ה ס ב ר

בקשר עם תעודות ההתחייבות. זאת, באמצעות קביעת נסיבות מסוימות אשר בהתקיימן תעמוד לזכות המחזיקים עילה להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי. מעבר לכך מוצע להוסיף קביעה הנוגעת למקרים ולאופן שבהם תכונס אסיפה כללית של המחזיקים בתעודות התחייבות וקביעה כי בכל אסיפה שנתית של מחזיקים יובא לאישור נושא סיום כהונת הנאמן.

עוד מוצע להבהיר כי על מחזיק בתעודות התחייבות חלה חובה לפעול בתום לב ובדרך מקובלת ולהימנע מניצול לרעה של כוחו בהצבעתו באסיפת המחזיקים בתעודות התחייבות.

כמו כן מוצע להסמיך את שר האוצר להתקין תקנות בדבר חובות הדיווח של הנאמן לרשות ולמחזיקים, אשר יחד עם קביעת תוכנו של הדוח השנתי על ענייני הנאמנות, יאפשרו למחזיקים לפקח על פעולות הנאמן ובמידת הצורך להחליפו.

יצוין, כי נוסף על התיקון המוצע וכנדבר משלים לו, אושר לאחרונה בקריאה שנייה ושלישית בכנסת תיקון לחוק החברות, התשנ"ט-1999 (להלן – חוק החברות), אשר נועד לעגן במסגרת חוק החברות עניינים הנוגעים לחברות אשר הנפיקו תעודות התחייבות לציבור ואינן חברות ציבוריות, ובין השאר נקבעו בו כללי ממשל תאגידי שיחולו על חברות כאמור (ר' חוק החברות (תיקון מס' 17), התשע"א-2011 (פורסם בס"ח התשע"א, עמ' 1108) (להלן – תיקון חוק החברות)).

במקביל, מקודמת בימים אלה יוזמת חקיקה נוספת שנועדה להסדיר את פעילותן של חברות הדירוג (תוכיר חוק להסדרת פעילות חברות הדירוג, התש"ע-2010). חברות אלה נועדו להעריך, בין השאר, ובהתאם לסולם השוואתי שקבעו, את יכולת העמידה של תאגידי בהתחייבויותיהם על פי תעודות התחייבות שהנפיקו, וכן את כדאיות ההשקעה בניירות ערך של תאגידי כאמור; הגברת הפיקוח על חברות אלה תיעשה באמצעות חקיקת חוק ייעודי אשר יכפיף חברות אלה לפיקוח הרשות, במטרה להגן על ציבור המשקיעים ולהבטיח שתהליך הדירוג והדירוג עצמו יהיו אמין, איכותיים, שוויוניים ובלתי תלויים. תוכיר החוק בעניין זה הופץ ביום ה' בתמוז התשע"ב (17 ביוני 2010), וטרם הובא לאישור ועדת השרים לענייני חקיקה.

שני תיקוני החקיקה האמורים, יחד עם התיקונים המוצעים בהצעת חוק זו, שלובים זה בזה ונועדו להשלים את ההסדרה הנדרשת בנושא תעודות התחייבות, נושא אשר חשיבותו התחדדה כאמור עקב משבר האשראי.

כללי פרק ה' לחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 (להלן – חוק ניירות ערך). עוסק בנאמנות לתעודות התחייבות. סעיף 35 לחוק ניירות ערך, הנכלל בפרק האמור, קובע כי "לא יציע אדם תעודות התחייבות לציבור אלא אם כן מינה המנפיק נאמן למחזיקים בתעודות ההתחייבות". בבסיס דרישה זו עמד במקור, בין השאר, הצורך ברישום השעבודים שניתנו למחזיקים בתעודות ההתחייבות על שם אדם אחד אשר יפעל בשם המחזיקים במקרים שבהם קיים חשש כי המנפיק לא יוכל לעמוד בהתחייבויותיו כלפיהם.

עם התפתחות שוק האשראי החוץ-בנקאי התגברה ההכרה כי לעתים קרובות, פיזור הרב של המחזיקים בתעודות התחייבות, והעובדה כי בדרך כלל כל אחד מהם מחזיק בתעודות התחייבות בשיעור קטן ביחס להיקף של סדרה מסוימת (ובמקרה של מחזיקים שהם גופים מוסדיים מהווה אחזקה זו גם שיעור קטן מתיק האחזקות שלהם). שוללים מהם את התמריץ להשקיע את התשומות והמשאבים הנדרשים לצורך מעקב אחר השקעתם. הטלת תפקיד זה על הנאמן, חלף ביצועו על ידי כל אחד מהמחזיקים, עשויה להביא לחיסכון בעלויות ולשמירה יעילה יותר על עניינם של המחזיקים אל מול המנפיק. חשיבות תפקיד הנאמן התחדדה אף יותר לנוכח משבר האשראי שפקד בעת האחרונה את כלכלות העולם ואת השוק המקומי.

התיקון המוצע נועד לחזק את מעמדו ותפקידו של הנאמן למחזיקים בתעודות התחייבות ולעגן מפורשות את חובתו לפקח באופן שוטף על עמידת המנפיק בהתחייבויותיו כלפי מחזיקי תעודות ההתחייבות.

תיקון זה ברובו הוא למעשה הבהרת תפקיד הנאמן על פי תפיסת רשות ניירות ערך (להלן – הרשות). תוך קביעה כי עליו לפעול בזהירות, באמונה ובשקיפה, בלי להעדיף את ענייניו של מחזיק אחד על פני ענייניו של מחזיק אחר או לשקול שיקולים שאינם נובעים מעצם החזקת תעודות ההתחייבות. נוסף על כך, ולשם שיפור אפשרות הפיקוח על עמידת הנאמנים בתנאי הכשירות הנדרשים מהם, מוצע להסמיך את שר האוצר להתקין תקנות ולכונן במסגרתן מרשם נאמנים סטטוטורי שינוהל על ידי הרשות, וכן לקבוע תנאי סף ותנאי כשירות הנדרשים מנאמן לצורך רישומו במרשם זה. רישום כאמור יהיה תנאי מקדמי לכהונה כנאמן לתעודות התחייבות שהונפקו לציבור.

במקביל, מוצע לחזק את מעמדם של המחזיקים בתעודות התחייבות ולהקנות להם כמה זכויות קוגנטיות

¹ ס"ח התשכ"ח, עמ' 234; התשע"ב, עמ' 17.

פרק ה'1: תעודות התחייבות

סימן א': הגדרות

2. בסעיף 35 לחוק העיקרי, אחרי ההגדרה "חוק הנאמנות" יבוא:

"אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות" – אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות או אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות מסדרה מסוימת;

"אסיפה כללית נדחית" – אסיפה נדחית כמשמעותה בסעיפים 74 או 78(ב) לחוק החברות כפי שהם מוחלים בסעיף 35ב(8) ו-9;

"אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות" – אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות מסדרה מסוימת, שאינה אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות;

"אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות" – אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות מסדרה מסוימת, לפי סעיף 35ב1;

"חבר בורסה" – מי שהוא חבר הבורסה בהתאם לתקנון הבורסה כמשמעותו בסעיף 46; "חברת חוץ" – חברה הרשומה כחברת חוץ לפי סעיף 346 לחוק החברות;

"מחזיק", "מחזיק בתעודת התחייבות" – כל אחד מאלה:

(1) מי שלזכותו רשומה אצל חבר בורסה תעודת התחייבות, ואותה תעודת התחייבות נכללת בין תעודות ההתחייבות הרשומות במרשם המחזיקים בתעודות התחייבות כמשמעותו בסעיף 2ח35, על שם חברה לרישומים;

(2) מי שלזכותו רשומה תעודת התחייבות במרשם המחזיקים בתעודות התחייבות;

"מרשם הנאמנים" – כמשמעותו בסעיף 1ג35.

הוספת סימן ב'
בפרק ה'1

3. אחרי סעיף 35 לחוק העיקרי יבוא:

ד ב ר י ה ס ב ר

להגדרה "מחזיק", "מחזיק בתעודת התחייבות" – מוצע להגדיר "מחזיק" או "מחזיק בתעודת התחייבות" כמי שלזכותו רשומה אצל חבר בורסה תעודת התחייבות, הנכללת בין תעודות ההתחייבות הרשומות על שם חברה לרישומים במרשם המחזיקים בתעודות ההתחייבות כמשמעותו בסעיף 2ח35 כנוסחו המוצע בסעיף 15 להצעת החוק, או מי שלזכותו רשומה תעודת התחייבות במרשם האמור. זאת, בדומה להגדרה הקבועה בסעיף 177(1) ו-2 לחוק החברות, לגבי בעל מניה בחברה ציבורית. יודגש כי אין בהגדרה זו כדי לשנות מדיני המחאת חיובים החלים על המחאת הזכות הגלומה בנייר הערך, אלא יש בה כדי לקבוע את הזכויות והחובות של מחזיקים בתעודות התחייבות לפי חוק ניירות ערך. הגדרה זו היא לצורכי פרק ה'1 בלבד, ואין ללמוד ממנה לגבי הגדרת מחזיק בהקשרים אחרים. לצורכי הגדרה זו מוצע להוסיף גם הגדרה למונח "חבר בורסה" – חבר הבורסה בהתאם לתקנון הבורסה.

סעיף 3 מוצע לקבוע חובה על מחזיק בתעודות התחייבות לפעול בתום לב ובדרך מקובלת

סעיפים לאור התיקונים המוצעים בהצעת חוק זו, מוצע 1, 4, 13 לתקן את כותרת פרק ה'1 לחוק כך שתבטא את מכלול ההוראות הכלולות בפרק וכן לחלק את פרק ה'1 לסימנים בהתאם לנושאי הסעיפים הכלולים בכל סימן.

סעיף 2 סעיף 35 לחוק ניירות ערך כולל הגדרות כלליות למונחים שבהם נעשה שימוש במסגרת פרק ה'1. מוצע להוסיף בסעיף האמור הגדרות נוספות למונחים אחרים המופיעים במסגרת החוק המוצע.

להגדרות "אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות", "אסיפה כללית נדחית", "אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות" ו"אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות" – מוצע להגדיר מהי אסיפה כללית, אסיפה מיוחדת ואסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות, בדומה לקבוע בחוק החברות לגבי בעלי מניות, ולהבהיר כי כל ההוראות הנוגעות לאסיפות של מחזיקים בתעודות התחייבות חלות ביחס לכל סדרת תעודות התחייבות בנפרד.

”סימן ב’: חובת מחזיק בתעודות התחייבות

1א35. מחזיק בתעודות התחייבות ינהג בהפעלת זכויותיו ובמילוי חובותיו כלפי מחזיקים בתעודות התחייבות בתום לב וברוך מקובלת, ויימנע מניצול לרעה של כוחו בהצבעתו באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות.”

4. לפני סעיף 35 לחוק העיקרי תבוא הכותרת:
הוספת כותרת סימן 4.
ג' בפרק ה'1

”סימן ג’: מינוי נאמן וכשירותו ומרשם הנאמנים.”

5. בסעיף 35 לחוק העיקרי – תיקון סעיף 35

(1) בסעיף קטן (א), במקום ”הנאמן ימונה” יבוא ”נאמן ראשון ימונה” ובסופו יבוא ”וייחתם בידם, ותקופת מינויו תהיה עד מועד כינוסה של האסיפה השנתית הבאה של מחזיקים בתעודות התחייבות; לאחר מכן ימונה הנאמן בידי האסיפה השנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות ותקופת מינויו תהיה בהתאם להוראות סעיף קטן (א1)”;

(2) אחרי סעיף קטן (א) יבוא:

”(א1) מינויו של נאמן שמונה בידי אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות יהיה לתקופה שתקבע האסיפה ובלבד שלא תעלה על שלוש שנים (בסעיף קטן זה – תקופת המינוי), ורשאית אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות לשוב ולמנותו לתקופות מינוי נוספות.”;

(3) בסעיף קטן (ב), במקום הסיפה החל במילה ”ובלבד” יבוא: ”ובלבד”

(1) שלעניין סעיף 11 לחוק הנאמנות אין להתנות על הוראות סעיפים 3(ג), 7, 9(א), 10(ד) ו-13 לחוק האמור;

ד ב ר י ה ס ב ר

התחייבות. מינוי זה יהיה לתקופה שתקבע האסיפה השנתית אשר לא תעלה על שלוש שנים, וניתן לשוב ולמנותו לתקופות נוספות שאף הן לא יעלו על שלוש שנים בכל פעם. זאת, נוסף על האפשרות לסיום כהונת הנאמן בשל אי-עמידה בתנאי כשירות, התפטורת הנאמן או פיטוריו בידי המחזיקים או בידי בית המשפט (נסיבות הקבועות כבר עתה במסגרת סעיף 35 לחוק ניירות ערך) (ר' לעניין זה דברי ההסבר לסעיף 35(ד) כנוסחו המוצע בסעיף 23 להצעת החוק). במקרה שבו הסתיימה כהונתו של הנאמן בנסיבות כאמור ימונה במקומו נאמן חדש, בהחלטת רוב באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות שנכחו בה מחזיקים של חמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות התחייבות מאותה סדרה או בהחלטת רוב באסיפה נדחית שהתקיימה לא פחות משני ימי עסקים לאחר מכן.

לפסקה (3)

סעיף 35(ב) לחוק ניירות ערך קובע כיום כי הוראות חוק הנאמנות, התשל”ט-1979 (להלן – חוק הנאמנות), יחולו על נאמנות לפי פרק ה'1 לחוק ניירות ערך, אלא אם כן נקבעה הוראה אחרת במסגרת פרק ה'1. סעיף 11

ולהימנע מניצול לרעה של כוחו בהצבעתו באסיפת המחזיקים בתעודות התחייבות. זאת בשל היותו של מחזיק בתעודות התחייבות חלק מקבוצת מחזיקים בסדרת תעודות התחייבות ובשל ההשפעה שיש להצבעתו על הקבוצה בכללותה. הוראה זו דומה להוראה הקבועה בסעיף 192 לחוק החברות לגבי חובות בעלי מניות כלפי בעלי מניות אחרים.

סעיף 5 לפסקאות (1) ו-(2)

סעיף 35 לחוק ניירות ערך שעניינו חובת מינוי נאמן, קובע בסעיף קטן (א) כי נאמן ימונה בשטר נאמנות שייערך בין המנפיק לבין הנאמן. מוצע להבהיר כי מדובר במינוי נאמן ראשון. כמו כן מוצע להבהיר כי הן הנאמן והן המנפיק נדרשים לחתום על שטר הנאמנות כאמור. הבהרה זו נדרשת לאור הוראת סעיף 35(ב) המוצע, העוסקת במשמעות המיוחסת לחתימת הנאמן על שטר הנאמנות.

עוד מוצע לקבוע כי מינויו של נאמן ראשון יפקע במועד כינוסה של האסיפה השנתית הבאה של מחזיקים בתעודות התחייבות. ממועד פקיעת המינוי כאמור, ימונה הנאמן בידי האסיפה השנתית של מחזיקים בתעודות

(2) שהוראות סעיף 13 לחוק הנאמנות יחולו, לעניין נאמנות לפי פרק זה, גם על נושא משרה בנאמן.

החלפת סעיף 335
והוספת סעיפים
1335 עד 1335

6. במקום סעיף 335 לחוק העיקרי יבוא:

"תנאים לשמש נאמן 335. (א) הנאמן חייב להיות חברה הרשומה במרשם הנאמנים.

(ב) חברה המבקשת להירשם במרשם הנאמנים (בפרק זה – מבקשת) תגיש ליושב ראש הרשות בקשה לכך אשר תכלול פרטים ויצורפו אליה מסמכים כפי שנקבע בתקנות לפי סעיף 1335(ד).

מרשם הנאמנים 1335. (א) הרשות תנהל מרשם של נאמנים.

ד ב ר י ה ס ב ר

סעיף זה, בנוסחו כיום, קובע כי נאמן חייב להיות חברה רשומה בישראל (חברה שהיא אגודה בישראל או חברה חוץ שנרשמה בישראל) שמטרתה העיקרית לעסוק בנאמנות.

מוצע להחליף סעיף זה בקביעה, כי הנאמן חייב להיות חברה הרשומה במרשם הנאמנים. מאחר שמרשם כזה אינו קיים כיום, מוצע להקימו במסגרת תיקון החוק (סעיף 1335 המוצע להלן). זאת, לאור חשיבות תפקידו של הנאמן בהגנה על עניינם של המחזיקים בתעודות ההתחייבות וההכרה בצורך בפיקוח שוטף על עמידתו בתנאים הקבועים בחוק.

בחינה בפועל של עמידת הנאמן בתנאים שנקבעו בחוק ובתקנות לשם רישום נאמנים במרשם סטטוטורי תבטיח את קיום התנאים וכן תגרום לנאמנים להקפיד לעמוד בתנאים אלה באופן מתמשך, בשל החשש ממחיקתם מהמרשם. הרישום במרשם יהיה על פי בקשה שתוגש ליושב ראש הרשות, אשר תכלול פרטים ומסמכים שייקבעו בתקנות על ידי שר האוצר.

התנאים לרישום במרשם הנאמנים יכללו, בין השאר ובשינויים כפי שיפורטו, את התנאים שבהם נדרשה חברה נאמנות לעמוד בהתאם לסעיף 335 לחוק בנוסחו היום (חברה רשומה בישראל, שמטרתה העיקרית לעסוק בנאמנות).

לסעיף 1335 המוצע

את ההוראות הפרטניות לעניין מרשם הנאמנים, ניהולו והתנאים לרישום בו מוצע לקבוע במסגרת סעיף 1335 שעניינו מרשם הנאמנים.

הרשות היא הגורם שיופקד על ניהול המרשם. במקביל מוצע להסמיך את שר האוצר לקבוע בתקנות הוראות לעניין ניהול מרשם הנאמנים, אופן הרישום בו, בקשה להירשם ואגרות רישום.

כמו כן מוצע לקבוע כי יושב ראש הרשות ירשום חברה המבקשת להירשם במרשם כאמור, אם מתקיימים לגביה כמה תנאים מצטברים. יש להדגיש כי על החברה המבקשת לעמוד בתנאים האלה, החל במועד הגשת

לחוק הנאמנות מגדיר רשימת הוראות דיספוזיטיביות, אשר יחולו בכפוף לתנאי הנאמנות. בין השאר, מדובר בהוראות לעניין אופן החזקת נכסי הנאמנות (סעיף 3(ג)); אופן ניהול חשבונות ודיווח לנהנים (סעיף 7); הוראות המתייחסות לנאמנות שיש בה יותר מנאמן אחד (סעיף 9) ואיסור אצילת סמכויות הנאמן (סעיף 10(ד)).

על אף סעיף 11 לחוק הנאמנות המאפשר כאמור התניה על הוראות אלה, נקבע במסגרת סעיף 335 לחוק ניירות ערך איסור להתנות עליהן. כלומר בכל הנוגע לנאמנות לפי חוק ניירות ערך מדובר בהוראות קוגנטיות ולא ניתן לקבוע קביעות העומדות בניגוד אליהן במסגרת שטר הנאמנות. זאת, בין השאר מתוך זיהוי החשיבות שבהוראות האלה בהגנה על עניינם של המחזיקים בתעודות ההתחייבות, ולאור העובדה שהמחזיקים עצמם אינם מעורבים בשלב ניסוח שטר הנאמנות ולא יוכלו לבחון הסדרים חלופיים, המתנים על ההוראות האמורות בקשר עם חובת הנאמן כלפיהם.

מאותם טעמים, ובמטרה לשמור על נכסי הנאמנות מפני פעולות העלולות לפגוע במטרות הנאמנות, מוצע לקבוע איסור התניה גם על הוראת סעיף 13 לחוק הנאמנות שעניינה איסור הנאמן להפיק לעצמו או לקרובו טובת הנאה מנכסי הנאמנות או מפעולותיה, או לעשות דבר שיש בו סתירה בין טובת הנאמנות לבין טובתו שלו או של קרובו.

עוד מוצע לחדד ולהבהיר שהוראות סעיף 13 לחוק הנאמנות יחולו הן על הנאמן והן על נושא משרה בו. זאת, מתוך תפיסה כי פעולות לשם הפקת טובת הנאה יכול שיבוצעו דווקא בידי נושא משרה בנאמן ולא באופן שיטתי במסגרת ההתנהלות התאגידית של חברת הנאמנות.

סעיף 6 לסעיף 335 המוצע

סעיף 335 לחוק ניירות ערך שעניינו חברה נאמנות, קובע לאמור:

"חברת נאמנות

335. הנאמן חייב להיות חברה רשומה בישראל שמטרתה העיקרית לעסוק בנאמנות (להלן – חברת נאמנות)."

(ב) יושב ראש הרשות ירשום במרשם הנאמנים מבקשת שמתקיימים לגביה כל אלה:

(1) היא התאגדה בישראל, או שהיא חברת חוץ והמציאה לרשות אישור לכך שהדין במדינת המוצא שלה מאפשר לאכוף נגדה במדינת המוצא או במקום עסקיה פסק דין שניתן בישראל;

(2) מטרתה העיקרית היא לעסוק בנאמנות;

(3) היא עומדת בתנאים נוספים, ככל שנקבעו בתקנות לפי סעיף קטן (ד).

(ג) על אף הוראות סעיף קטן (ב), רשאי יושב ראש הרשות לסרב לרשום מבקשת במרשם הנאמנים, לאחר שנתן לה הזדמנות לטעון את טענותיה, בכל אחד מאלה:

(1) אם מתקיימות נסיבות המעידות על פגם במהימנותה של המבקשת, של בעל שליטה בה או של נושא משרה בכל אחד מהם;

(2) אם נושא משרה במבקשת, בעל שליטה בה או נושא משרה בו, הורשעו בעבירה שמפאת מהותה, חומרתה או נסיבותיה אין זה ראוי כי המבקשת תהיה רשומה במרשם הנאמנים.

(ד) שר האוצר יקבע בתקנות, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, הוראות לעניין ניהול מרשם הנאמנים ואופן הרישום בו, וכן הוראות לעניין בקשה להירשם במרשם כאמור, פרטים שתכלול הבקשה או מסמכים שיצורפו אליה ואגרות שעל מבקשת לשלם בעד רישום במרשם.

ד ב ר י ה ס ב ר

בהקשר זה מוצע להסמיך את שר האוצר לקבוע בתקנות תנאים נוספים שעל מבקשת לעמוד בהם לצורך רישומה במרשם הנאמנים, וזאת לצורך הבטחת יציבותה של חברת הנאמנות ורצינותה ויצירת כיס עמוק אם תיתבע על ידי המחזיקים. מוצע כי במסגרת התקנות יוכל השר לקבוע הוראות בכמה עניינים:

(1) חובת הפקדת פיקדון לטובת ציבור המחזיקים; יובהר כי על אף הוראות כל דין מרגע שהופקדו כספי הפיקדון לטובת ציבור המחזיקים הם אינם שייכים עוד לנאמן, וזאת אף במצבי חדלות פירעון שלו, פירוק, כינוס נכסים וכדומה. זאת, בדומה לרשימה שאותה מוצע לקבוע במפורש ביחס להפקדת פיקדון על ידי המנפיק לטובת המחזיקים במסגרת סעיף 135(ג)1(1) המוצע, כפי שיפורט להלן;

(2) חובת עריכת ביטוח, או הפקדת פיקדון או ערבות בנקאית חלף ביטוח;

(3) הכשירות הנדרשת מנושאי משרה בחברת הנאמנות או ממי שמועסק על ידה;

הבקשה להירשם במרשם הנאמנים וכל עוד היא רשומה במרשם. להלן יפורטו התנאים לרישום חברה במרשם הנאמנים:

(1) היא התאגדה בישראל, או שהיא חברת חוץ והמציאה לרשות אישור לכך שהדין החל במדינת המוצא שלה מאפשר לאכוף נגדה במדינת המוצא או במקום עסקיה פסק דין שניתן בישראל.

לעומת המצב כיום, תנאי זה מציב דרישה נוספת לגבי חברה שלא התאגדה בישראל המבקשת לשמש נאמן. מאחר שעסקינן בחברה שהתאגדה בחו"ל ועיקר פעילותה עשוי להיות מחוץ לישראל, וכדי שלא לפגוע ביכולת המחזיקים לפעול נגדה, מוצע לדרוש כי תמציא לרשות אישור על כך שהדין במדינת המוצא שלה מאפשר אכיפת פסקי דין נגדה במדינת המוצא או במקום ניהול עסקיה;

(2) מטרתה העיקרית לעסוק בנאמנות. דרישה זו קיימת כבר כיום לפי לשון סעיף 135 הנזכר לעיל;

(3) היא עומדת בתנאים נוספים ככל שייקבעו לעניין זה בתקנות.

(ה) שר האוצר רשאי, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, לקבוע בתקנות תנאים נוספים שעל מבקשת לעמוד בהם לצורך רישומה במרשם הנאמנים לפי סעיף קטן (ב), בעניינים אלה:

- (1) חובת הפקדת פיקדון לטובת ציבור המחזיקים וכן אופן הפקדתו, תנאיו, דרכי השקעתו ואופן מימושו;
- (2) חובת עריכת ביטוח ותנאיו וכן אפשרות המרת הביטוח בפיקדון או בערבות בנקאית ואופן מימוש הערבות הבנקאית;
- (3) הכשירות הנדרשת מנושא משרה במבקשת, מעובד שלה או ממי שמועסק על ידה, לצורך מילוי תפקידו;
- (4) דרישת הון עצמי ודרכי השקעתו וכן דוחות שעל מבקשת להגיש לרשות בדבר אופן השקעת ההון העצמי.

235. (א) מצא יושב ראש הרשות כי התקיים לגבי נאמן אחד מהמפורטים להלן (בסעיף זה – פגם) וסבר כי הפגם ניתן לתיקון הוא רשאי להורות לנאמן על תיקון הפגם בתוך תקופה שיקבע; לא היה הפגם ניתן לתיקון או חלפה התקופה שקבע יושב ראש הרשות והפגם לא תוקן, רשאי יושב ראש הרשות, לאחר שנתן לנאמן הזדמנות לטעון את טענותיו, להסיר את שמו ממרשם הנאמנים:

הסרת נאמן
ממרשם הנאמנים

ד ב ר י ה ס ב ר

עוד מוצע לחייב נאמן להודיע לרשות על התקיימותה של נסיבה מהנסיבות המנויות בסעיף 27(ג) לחוק הסדרת העיסוק בייעוץ השקעות, בשיווק השקעות ובניהול תיקי השקעות, התשנ"ה-1995 (להלן – חוק הייעוץ), לגבי, לגבי בעל שליטה בו או לגבי נושא משרה בכל אחד מהם, בארץ או בחו"ל. נסיבות אלה כוללות, בין השאר, הרשעה, הגשת כתב אישום או חקירה – בעבירה כלכלית, תשלום עיצום כספי או קבלת דרישה לתשלום כאמור בשל הפרת הוראת דין כלכלי כהגדרתה בסעיף האמור, ומתן פסק דין בתביעה אזרחית בשל הפרת הוראת דין כלכלי. כדי שיוכל הנאמן לעמוד בחובתו זו, מוצע לחייב נושא משרה בנאמן או בעל שליטה בנאמן להודיע לנאמן על התקיימות נסיבה מהנסיבות האמורות, מיד כשנודע להם על כך. יובהר, כי קיומה של אחת מהנסיבות כאמור מחייבת דיווח של הנאמן, אך הרשות תוכל להביא בחשבון גם את קיומן של נסיבות אחרות אשר לגביהן לא קמה לנאמן חובת דיווח. הסדר זה זהה להסדר שנקבע בסעיף 6 לחוק ייעול הליכי אכיפה ברשות ניירות ערך (תיקוני חקיקה) התשע"א – 2011 (פורסם בס"ח התשע"א, בעמ' 206) (להלן חוק ייעול האכיפה), המתקן את סעיף 44(א) לחוק ניירות ערך, שעניינו זירות מסחר. תיקון זה טרם נכנס לתוקף והוא מותנה בכניסתו לתוקף של תקנות לפי סעיפים 44 ו-44כט לחוק ניירות ערך כנוסחם בחוק ניירות ערך (תיקון מס' 42), התשע"ב-2010.

(4) הוראות לעניין ההון העצמי הנדרש מחברת נאמנות ודרכי השקעתו (סמכות השר לקבוע תקנות בעניין זה קיימת כבר כיום, במסגרת סעיף 35 לחוק ניירות ערך ומוצע להעבירה לסעיף 135).

על אף האמור לעיל, מוצע, במסגרת סעיף קטן (ג), לאפשר ליושב ראש הרשות לסרב לרשום מבקשת במרשם הנאמנים, אם מצא שמתקיימות נסיבות המעידות על פגם במהימנותה של המבקשת, של בעל שליטה בה או של נושא משרה בכל אחד מהם, וזאת לאחר שניתנה למבקשת הזדמנות לטעון את טענותיה.

לסעיף 235 המוצע

נוסף על אפשרות יושב ראש הרשות לסרב לרשום מי שמבקש לשמש נאמן במרשם הנאמנים, מוצע לאפשר לו גם להסיר מהמרשם נאמן שכבר רשום בו אם מתקיימים לגבי אחד או יותר מהפגמים המפורטים להלן, זאת, בכפוף למתן הזדמנות לנאמן לתקן את הפגם ולאחר שניתנה לו הזדמנות לטעון את טענותיה:

- (1) חדל להתקיים לגביו תנאי מן התנאים לרישום במרשם הנאמנים לפי סעיף 135(ב) או (ד) (מקום ההתאגדות, מטרה עיקרית או עמידה בתקנות);
- (2) התקיימו לגביו נסיבות המנויות ברשימה לפי סעיף 335 המוצע להלן, המעידות על פגם במהימנותו.

(1) חדל להתקיים לגביו תנאי מן התנאים לרישום במרשם הנאמנים לפי סעיף 1335(ב) או (ה);

(2) התקיימו לגביו נסיבות שיש בהן כדי להעיד על פגם במהימנות, המנויות ברשימה לפי סעיף 335.

(ב) נאמן יודיע לרשות על התקיימות של אחת מהנסיבות המנויות בסעיף 27(ג) לחוק הייעוץ, לגביו, לגבי בעל שליטה בו או לגבי נושא משרה בכל אחד מהם, בארץ או בחו"ל.

(ג) נושא משרה בנאמן או בעל שליטה בו יודיעו לנאמן על התקיימות נסיבה כאמור בסעיף קטן (ב), מיד כשנודע להם על כך; הודעה לפי סעיף קטן זה תכלול את הפרטים הדרושים לנאמן כדי למלא את חובתו לפי סעיף קטן (ב).

335. הרשות תקבע רשימה של נסיבות שיש בהן כדי להעיד על פגם במהימנותו של נאמן, של בעל שליטה בו או של נושא משרה בכל אחד מהם; רשימה כאמור תפורסם באתר האינטרנט של הרשות ותיכנס לתוקף בתום 30 ימים מיום הפרסום, ואולם שינוי ברשימה לא יחול על הליך תלוי ועומד לפי סעיף זה; הודעה על פרסום הרשימה ועל כל שינוי שלה, ומועד תחילתה, תפורסם ברשומות.

רשימת נסיבות המעידות על פגם במהימנות

ביטול סעיף 335 7. סעיף 335 לחוק העיקרי – בטל.

ד ב ר י ה ס ב ר

בהקשר זה יש לציין, כי בכל הנוגע להסרת נאמן למחזיקים בתעודות התחייבות ממרשם הנאמנים, הרי שרשימת הנסיבות שאותה תפרסם הרשות תהיה רשימה סגורה. לעומת זאת, במצב שבו תיבחן מהימנותה של חברה המבקשת להירשם לראשונה במרשם, יהיה יושב ראש הרשות רשאי לבחון נסיבות נוספות, מעבר לאלה המנויות ברשימה שתפרסם הרשות. זאת, מתוך הכרה כי נטילת האפשרות של נאמן להמשיך בתפקידו לאחר שכשירותו כבר נבחנה ואף נרשם במרשם כנדרש, היא צעד קיצוני יותר כלפי הנאמן, לעומת האפשרות להביא בחשבון שיקולים רחבים יותר במסגרת ההחלטה אם לרשום את הנאמן לראשונה במרשם הנאמנים.

סעיף 7 סעיף 335 לחוק ניירות ערך, שעניינו הון עצמי, קובע לאמור:

"הון עצמי"

335. (א) ההון העצמי של חברת נאמנות לא יפחת מסכום או משיעור מערך של תעודות ההתחייבות, הכל כפי שיקבע שר האוצר בתקנות באישור ועדת הכספים של הכנסת.

(ב) שר האוצר רשאי, בהתייעצות עם הרשות ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, לקבוע בתקנות הוראות בדבר –

(1) דרכי ההשקעה של ההון העצמי, כולו או חלק ממנו;

(2) דו"ח שחברת נאמנות תהיה חייבת להגיש לרשות בדבר השקעת ההון העצמי ובדבר שינוי

לסעיף 335 המוצע

מוצע להסמיך את הרשות לקבוע רשימה של נסיבות שיש בהן כדי להעיד על פגם במהימנותו של מי שמבקש להירשם כנאמן במרשם הנאמנים או של נאמן, של בעל שליטה במבקש או בנאמן, או של נושא משרה בכל אחד מהם. הרשימה תפורסם באתר האינטרנט של הרשות.

סעיף זה תואם את המגמה העולה מתקוני חקיקה אחרונים שיזמה הרשות, אשר במסגרתם נוספה הסמכה לרשות שלא להתיר לגופים המפוקחים על ידה לפעול (באמצעות רישיון, היתר או מרשם) בשל פגם במהימנות. לצד זאת הוסמכה הרשות לקבוע ולפרסם רשימת נסיבות שעשויות להעיד על פגם במהימנות של גופים שונים, ובשל כך ליטול היתר פעולה שניתן לגופים האמורים. כך למשל, סעיף 10א(ב) לחוק השקעות משותפות בנאמנות, התשנ"ד-1994 (להלן – חוק השקעות משותפות), וסעיף 10א(4) לחוק הייעוץ, אשר נוספו במסגרת חוק ייעול האכיפה. סעיפים אלה מסמיכים את הרשות לקבוע רשימת נסיבות שיש בהן כדי להעיד על פגם במהימנות של נאמן למנהל קרן או של בעלי רישיון לפי חוק הייעוץ. במסגרת חוק ייעול האכיפה אף הוסמכו הרשות, ועדת האכיפה המינהלית שהוקמה בחוק ניירות ערך או ועדת רישיונות לפי חוק השקעות משותפות, לפי העניין, לבטל רישיון של תאגיד מורשה או של יחיד בעל רישיון (סעיף 10א(1) לחוק הייעוץ), לא לתת אישור לשמש כמנהל קרן להשקעות משותפות בנאמנות (סעיף 9(א) לחוק השקעות משותפות), לבטל או להתלות אישור נאמן למנהל קרן (סעיף 10א לחוק השקעות משותפות), ועוד.

"סייגים לשמש נאמן 35. לא ישמש אדם נאמן למחזיקים בסדרה מסוימת של תעודות התחייבות, אם מתקיים לגבי אחד מאלה:
 (1) נושא משרה בו או בן משפחתו של נושא משרה כאמור, הוא נושא משרה במנפיק של תעודות ההתחייבות מאותה סדרה או בעל שליטה במנפיק כאמור, או שהוא נושא משרה בתאגיד בשליטת אחד מהם;
 (2) קיימות נסיבות שמחמתן עלולה להיווצר סתירה בין טובתו שלו, של בעל שליטה בו, של בן משפחתו של בעל שליטה כאמור או של תאגיד בשליטת אחד מהם, לבין טובתם של מחזיקים בתעודות התחייבות מאותה סדרה."

"שכר הנאמן ופיקדון 35.1. (א) המנפיק יישא בשכרו של הנאמן; ואולם אם מונה לפי לכיסוי הוצאותיו המיוחדות סעיף 35ד(ה) נאמן במקומו של נאמן שהסתיימה כהונתו לפי סעיף 35ד(א) עד (ד), יישאו המחזיקים בתעודות התחייבות מאותה סדרה בהפרש שבו עלה שכרו של הנאמן שמונה כאמור על השכר ששולם לנאמן שבמקומו מונה אם ההפרש כאמור אינו סביר, הכל כפי שייקבע בשטר הנאמנות."

ד ב ר י ה ס ב ר

כיום, במסגרת סעיף זה קבועים תנאים אשר בהתקיימם חברה אינה כשירה להיות נאמן. כמו כן כולל הסעיף הוראות לעניין איסור ניגוד עניינים של נאמן בקשר עם סדרת תעודות התחייבות מסוימת שהוא נאמן למחזיקיה.

כמפורט לעיל, מוצע לרכז את כל התנאים לכהונה כנאמן במסגרת התנאים לרישום במרשם הנאמנים, הקבועים בסעיף 1035(ב); בהתאם לכך, הסייגים לכהונת נאמן המנויים בפסקאות (3) ו-(4) לסעיף 35 בנוסחו היום (ניתן צו פירוק על הנאמן, מונה לו כונס נכסים או בעל תפקיד בידי בית המשפט, או שהנאמן, דירקטור או מנהל שלו הורשעו בעבירה שיש בה כדי לפגוע במהימנותם) עשויים לשמש עילה לסרב לרישום של חברה במרשם הנאמנים או להסירה מהמרשם.

לפיכך מוצע להותיר בסעיף 35 רק את ההוראות בדבר ניגודי עניינים בקשר עם סדרת תעודות התחייבות מסוימת. כמו כן, מוצע להמיר את המונחים "חברה אם" ו"חברה קשורה", המופיעים בנוסח כיום, למונחים המשקפים מצב של שליטה כנאמן, שכן אליו מכוון איסור ניגוד העניינים.

סעיף 9 לסעיף 35 המוצע

במסגרת סעיף זה מוצע לרכז את כלל ההוראות הנוגעות לשכרו של הנאמן בעד תפקידו, לרבות הוצאותיו המיוחדות.

לסעיף קטן (א) המוצע

מוצע לכלול במסגרת סעיף קטן (א) הוראה מפורשת בדבר חובת המנפיק לשאת בשכר הנאמן. כמו כן מוצע לקבוע כי במקרה שבו ממונה נאמן חדש על ידי המחזיקים

בהשקעה כאמור, הפרטים שיש לכלול בדו"ח, צורתו ומועדי עריכתו והגשתו."

סעיף 35ד האמור מסמיך את שר האוצר לקבוע בתקנות שכום או שיעור מערכן של תעודות ההתחייבות אשר ההון העצמי של חברת נאמנות לא יפחת ממנו. כמו כן מוסמך השר לקבוע בתקנות הוראות בדבר דרכי ההשקעה של ההון העצמי, וכן הוראות לעניין חובת הדיווח על כך לרשות.

כאמור, מוצע להמיר להסמכה זו בסעיף הסמכה רחב יותר (1035(ה) המוצע), המסמיך את השר לקבוע בתקנות תנאי כשירות נוספים שחברת נאמנות תידרש לעמוד בהם. עם העברת ההסמכה לסעיף אחר אין עוד צורך בסעיף זה ולפיכך מוצע לבטלו.

סעיף 8 סעיף 35 לחוק ניירות ערך, שעניינו סייגים למינוי נאמן, קובע לאמור:

"סייגים למינוי נאמן"

35. חברה אינה כשירה להיות נאמן אם נתקיים אחד מאלה:

(1) דירקטור או מנהל של החברה הוא דירקטור או מנהל של המנפיק, של חברה-אם שלו או של חברה קשורה שלו;

(2) קיימות נסיבות שמחמתן עלולה להיווצר סתירה בין טובתה שלה או של חברה-אם שלה או של חברה קשורה שלה לבין טובתם של בעלי תעודות ההתחייבות;

(3) ניתן עליה צו פירוק או נתמנה לה כונס נכסים או נתמנו לה כונס נכסים ומנהל בידי בית המשפט;

(4) היא או דירקטור או מנהל שלה הורשעו בעבירה שיש בה כדי לפגוע במהימנותם."

(ב) המנפיק יישא גם בהוצאות מיוחדות של הנאמן הכרוכות במילוי תפקידו, ובכלל זה יישא בהוצאות שנשא בהן הנאמן לשם קיום ההוראות לפי חוק זה (בסעיף זה – הוצאות מיוחדות) ככל שהוצאות אלה סבירות בנסיבות העניין.

(ג) המנפיק יעביר לנאמן סכום כסף שלא יפחת מסכום שייקבע בתקנות לפי סעיף קטן (ה), אשר ישמש פיקדון להבטחת נשיאת המנפיק בהוצאות המיוחדות (בסעיף זה – כספי פיקדון), ויחולו על כספי הפיקדון הוראות אלה:

(1) כספי הפיקדון יוחזקו על ידי הנאמן בנאמנות לטובת ציבור המחזיקים, ולא יראו בהם חלק מנכסי המנפיק על אף הוראות כל דין;

(2) הנאמן רשאי לעשות שימוש בכספי הפיקדון רק לאחר שעשה מאמצים סבירים לגבות את הכספים מהמנפיק;

(3) אין בשימוש של הנאמן בכספי הפיקדון לשם כיסוי ההוצאות המיוחדות כדי לגרוע מחובת המנפיק לפי סעיף קטן (ב) לשאת בהוצאות המיוחדות שלא מתוך כספי הפיקדון; שילם המנפיק את הסכום הנדרש לכיסוי ההוצאות המיוחדות לאחר שהנאמן עשה שימוש בכספי הפיקדון, יפקיד הנאמן את הסכום האמור בפיקדון.

ד ב ר י ה ס ב ר

כדי למנוע הישנות מקרים אלה ולאפשר לנאמן לפעול לגיבושו של הסדר או לנקוט פעולות אחרות, באופן מידיי ובלא צורך בעיכוב ההליכים עד לקבלת אישור אסיפת המחזיקים ובלי להירדש לממן מכיסו את ההליכים, מוצע לקבוע כי המנפיק יישא גם בהוצאות מיוחדות סבירות שהוציא הנאמן, או שדרש מראש, לשם מילוי תפקידו. לצד קביעה זו מוצע להסמיך את שר האוצר לקבוע בתקנות סוגי הוצאות שייחשבו הוצאות מיוחדות. לא מן הנמנע כי הוצאות רגילות של הנאמן יתומחרו במסגרת שכרו.

לסעיף קטן (ג) המוצע

כדי להקטין את תלות הנאמן בקבלת הכספים מהמנפיק, ולשם הבטחת נשיאת המנפיק בהוצאות המיוחדות של הנאמן, מוצע לקבוע כי המנפיק יעביר לנאמן סכום כסף שלא יפחת מסכום שיקבע שר האוצר בתקנות. סכום כסף זה ישמש פיקדון ויוחזק על ידי הנאמן בנאמנות בעבור ציבור המחזיקים, עד למועד הפירעון הסופי של תעודות ההתחייבות.

העובדה כי לרשות המחזיקים עומד סכום מובטח למימון פעולות הנאמן עשויה לגרום להם לפעול בקלות דעת בקבלת החלטה על נקיטת פעולה כזאת או אחרת, ואולם סיכון זה הוא קטן יחסית לסיכון הטמון בכך שהנאמן לא יוכל להוציא לפועל את החלטת המחזיקים בשל העדר יכולת גבייה מהמנפיק או מהמחזיקים.

(בהתאם להוראות סעיף 35ד(ה) המפורטות בהמשך), ועל אף חובת המנפיק לשלם את שכר הנאמן, יישאו המחזיקים בהפרש שבו עולה שכרו של הנאמן החדש על השכר ששולם לנאמן שכהונתו הסתיימה, אם מדובר בהפרש שאינו סביר. קביעה זו תאפשר למנפיק לתמחר ולהעריך באופן סביר את הסכום שיהיה עליו לשלם לנאמן כבר במועד הנפקת תעודות ההתחייבות. שכר הנאמן, מועדי תשלומו ואופן השתתפות המחזיקים במימון שכרו של נאמן חדש כאמור, ייקבעו בשטר הנאמנות.

לסעיף קטן (ב) המוצע

כיום, על פי רוב, שכרו של הנאמן משולם בידי המנפיק והוא אף נושא בהוצאות מיוחדות של הנאמן בהתאם לשטר הנאמנות, וזאת ככל שפעולת הנאמן נדרשת על ידי המנפיק. משכך, עשוי להיווצר מצב שבו המחזיקים יידרשו לממן פעולה שביצע הנאמן על פי דרישתם לצורך אכיפת התחייבויות הנאמן כלפיהם, וזאת לאחר שתימחרו את נייר הערך ושילמו בעבורו את המחיר הראוי לדידם. כמו כן, בניגוד להתחייבויותיו בשטר הנאמנות, רבים המקרים שבהם המנפיק לא נאות לשלם את ההוצאות בעד פעולות מיוחדות שביקש הנאמן לנקוט, ועל כן אלה לא ננקטו עד לאישור התשלום בידי המחזיקים. גם במקרים שבהם התקבל אישור המחזיקים לנקיטת הפעולות והסכמה לממנם, לא הועברו בפועל כספים לנאמן.

(ד) על אף האמור בסעיף קטן (ג)1, נפרעו במלואן תעודות התחייבות מסדרה מסוימת, יעביר הנאמן שמונה למחזיקים בתעודות ההתחייבות מאותה סדרה, למנפיק, את כספי הפיקדון בצירוף הפירות שצמחו ממנו.

(ה) שר האוצר יקבע בתקנות, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, את סכום הפיקדון כאמור בסעיף קטן (ג), וכן את אופן הפקדת הפיקדון, תנאיו, דרכי השקעתו ואופן מימושו, והוא רשאי לקבוע בתקנות כאמור גם סוגי הוצאות שייחשבו הוצאות מיוחדות.

תיקון סעיף 135

10. בסעיף 135(א) לחוק העיקרי –

(1) בפסקה (1), אחרי "או בהתחייבות אחרת" יבוא "בפרק זה – בטוחות", במקום "של הנכסים המשועבדים, הערבות או ההתחייבות" יבוא "של הבטוחות" ובמקום "אותם" יבוא "אותן";

(2) במקום פסקה (2) יבוא:

"(2) אם נקבעו בטוחות לפי פסקה (1) – ציון של ההגבלות לעניין שינוי הבטוחות ותנאיהן, כאמור בסעיף 135, ותיאור של המנגנון לשינוי בטוחות ככל שנקבע בהתאם להוראות אותו סעיף";

ד ב ר י ה ס ב ר

סעיף 10 לפסקה (1)

סעיף 135(א) לחוק ניירות ערך מפרט כיום שורה של נושאים שיש לכלול בשטר הנאמנות.

פסקה (1) של הסעיף האמור קובעת כי שטר הנאמנות יכול לכלול את סך ההתחייבויות של המנפיק על פי תעודות ההתחייבות, ואם הן מובטחות בשעבוד על נכסים, בערבות או בהתחייבות אחרת – תיאור של הנכסים המשועבדים, הערבות או ההתחייבות והנסיבות שבהן ניתן לאכוף אותן.

מוצע להגדיר שעבוד על נכסים, ערבות או התחייבות אחרת, כבטוחות, ולהשתמש במונח זה בסעיף 135(א) וכן בסעיפים אחרים בפרק ה'.

לפסקה (2)

פסקה (2) של סעיף 135(א) לחוק ניירות ערך קובעת כי שטר הנאמנות יכול "דרכים לשחרור או להחלפה של שעבודים, ערבויות או התחייבויות אחרות שניתנו להבטחת התחייבויות המנפיק על פי תעודות ההתחייבות".

לאור התיקון המוצע בסעיף 135, שיעקרו הגבלות על שינוי בטוחות (כפי שיפורט בהמשך), נדרשת התאמת נוסח הפסקה לסעיף המוצע כאמור. בהקשר זה, מוצע לקבוע כי שטר הנאמנות יציין במפורש כי לא ניתן לשנות את הבטוחות, אלא בדרכים הקבועות בסעיף 135.

כמו כן, ומאחר שסעיף 135 המוצע מאפשר בין השאר, לקבוע במסגרת שטר הנאמנות מנגנון לשינוי הבטוחות, המבטיח באופן סביר ולהנחת דעת הנאמן כי

הנאמן יהיה רשאי לעשות שימוש בכספי הפיקדון אך ורק לצורך מימון הוצאות מיוחדות, וזאת רק לאחר שעשה מאמצים סבירים לגביית הכספים מהמנפיק. יובהר כי הנאמן אינו רשאי להשתמש בכספי הפיקדון לצורך תשלום שכרו, ככל שזה לא שולם על ידי המנפיק. מוצע לקבוע כי גם אם עשה הנאמן שימוש בכספי הפיקדון, עדיין מוטלת החובה על המנפיק לשאת בהוצאות אלה, שלא מכספי הפיקדון, כלומר על המנפיק "למלא" בחזרה את הפיקדון. אם המנפיק העביר לנאמן את הסכום המגיע בשל הוצאות מיוחדות באיחור, לאחר שכבר שולמו על ידי הנאמן, יפקיד הנאמן סכומים אלה, שקיבל מהמנפיק, בחזרה בפיקדון.

כמו כן מוצע להבהיר, כי על אף הוראות כל דין, כספי הפיקדון, מרגע שהופקדו, הם נכס המוחזק בידי הנאמן בעבור המחזיקים בתעודות התחייבות. דהיינו, כספים אלה אינם שייכים עוד למנפיק ולא ייחשבו כחלק ממצבת הנכסים שלו, והנאמן לא יידרש להשיב כספים אלה ויהיה רשאי לעשות בהם שימוש אף במצבי חדלות פירעון של המנפיק, כינוס נכסים וכדומה.

לסעיף קטן (ד) המוצע

מוצע לקבוע כי עם הפירעון הסופי של תעודות ההתחייבות יעביר הנאמן את כספי הפיקדון למנפיק בתוספת הפירות שנצברו בשלהם, ובכך למעשה יקבל המנפיק מחדש בעלות בכספים.

לסעיף קטן (ה) המוצע

סכום הפיקדון שיעביר המנפיק לנאמן לפי הוראות סעיף קטן (ג) וכן אופן הפקדת הפיקדון ושמיירת הכספים על ידי הנאמן יוסדרו בתקנות שיקבע שר האוצר.

(3) בפסקה (3), אחרי "והנסיבות" יבוא "ככל שנקבעו", במקום "יהיה הנאמן זכאי" יבוא "יהיו הנאמן או המחזיקים זכאים", במקום "שעבודים, ערבויות או התחייבויות אחרות" יבוא "בטוחות" ובסופה יבוא "נוסף על העילות להעמדה לפירעון מידי או למימוש בטוחות המפורטות בסעיף 135טו(א)(1) עד (4)";

(4) בפסקה (4), במקום "אסיפות של המחזיקים בתעודות ההתחייבות" יבוא "אסיפות כלליות של מחזיקים בתעודות התחייבות";

(5) בפסקה (5), במקום "ומועדי תשלומי" יבוא "מועדי תשלומי ואופן השתתפות המחזיקים במימון שכרו של נאמן שמונה לפי סעיף 35ד(ה)";

(6) אחרי פסקה (5) יבוא:

"(6) הסייג לעניין חתימת הנאמן על שטר נאמנות, האמור בסעיף 35ט(ב) סיפה."

11. בסעיף 135 לחוק העיקרי – תיקון סעיף 135

(1) האמור בו יסומן "(א)" ובו, בפסקה (2), במקום הסיפה החל במילים "בהחלטה מיוחדת" יבוא "בהחלטה שהתקבלה באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות ההתחייבות אשר מתקיימות לגביה הוראות סעיף 135טו(ה) או באסיפה נדחית אשר מתקיימות לגביה הוראות הסעיף האמור";

ד ב ר י ה ס ב ר

לפסקה (6)

בשל חשיבות תחומת אחריות הנאמן לעניין אישור שטר הנאמנות, וכדי להבהיר לציבור כי אחריות הנאמן בניסוח שטר הנאמנות מצומצמת לעניינים המפורטים בסעיף 135ט(ב) המוצע להלן, מוצע לקבוע כי הוראת סעיף 135ט(ב) סיפה, שלשונה "אין בחתימת הנאמן על שטר הנאמנות כהבעת דעה מצידו בדבר טיבם של ניירות הערך המוצעים או כדאיות ההשקעה בהם" תיכלל כשלשונה בשטר הנאמנות.

סעיף 11 לפסקה (1)

כיום קובע סעיף 135 לחוק ניירות ערך כי החלטה על שינוי שטר הנאמנות תתקבל באסיפה כללית בדרך של החלטה מיוחדת. החוק אף קובע בסעיף האמור מהו המניין החוקי לקיום אסיפה שעל סדר יומה החלטה מיוחדת (נוכחות של מחזיקים בחמישים אחוזים מיתרת הערך הנקוב של הסדרה או בעשרה אחוזים מהיתרה כאמור באסיפה נדחית). עם זאת, הוא אינו מגדיר מהו הרוב הדרוש לשם קבלת החלטה. לפיכך מוצע לקבוע כי לצורך קבלת החלטה על שינוי שטר הנאמנות באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות נדרש רוב של המחזיקים בשני שלישים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות המיוצג בהצבעה.

בהקשר זה יצוין, כי על פי הכללים הנהוגים בקנדה ובארה"ב, לצורך אישורו של הסדר נושים המבוצע בפיקוחו של בית המשפט יש צורך באישור באסיפות מחזיקים שכונסו על ידי בית המשפט, ברוב דומה.

זכויות המחזיקים לא ייפגעו כתוצאה מהשינוי – נדרש להתאים את הפסקה כך ששטר הנאמנות יכלול תיאור של המנגנון האמור, ככל שנקבע.

לפסקה (3)

כיום נקבע במסגרת פסקה (3) של סעיף 135א לחוק ניירות ערך כי שטר הנאמנות יכלול את "התנאים והנסיבות שבהם יהיה הנאמן זכאי לתבוע פירעון מידי של הסכום המגיע על פי תעודות ההתחייבות, או לממש שעבודים, ערבויות או התחייבויות אחרות שניתנו להבטחת התחייבויות המנפיק על פי תעודות ההתחייבות". כפי שיפורט בהמשך, מוצע לקבוע במסגרת החוק (בסעיף 135ט המוצע) כמה עילות שבהתקיימן יהיה הנאמן רשאי להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מידי. במסגרת שטר הנאמנות יכול שייקבעו עילות נוספות, אך אין הדבר הכרחי. לכן, נדרש להתאים את נוסח הפסקה כך שההתייחסות לעילות ההעמדה לפירעון מידי תיכלל בשטר הנאמנות, רק אם נקבעו עילות נוספות במסגרת השטר מעבר לעילות שאותן מוצע לעגן במסגרת החוק.

לפסקה (5)

כאמור, במסגרת סעיף 135ה מוצע לרכז את ההוראות הנוגעות לשכר הנאמן. בין השאר מוצע לקבוע את חובת המחזיקים לשאת בהפרשי שכר שאינם סבירים, במקרה שבו מינו נאמן חדש, והכל כפי שייקבע בשטר הנאמנות. בהתאם לכך, נדרשת התאמת נוסח פסקה (5) של סעיף 135א) כך שבין הנושאים הכלולים בשטר תיכלל גם התייחסות לאופן השתתפות המחזיקים במימון שכר הנאמן החדש.

"(ב) האמור בפסקה (1) של סעיף קטן (א) לא יחול לעניין שינוי בשטר הנאמנות, אשר נעשה לשם מינוי נאמן במקומו של נאמן שהסתיימה כהונתו לפני תום תקופת מינויו לפי סעיף 335(ד)ה)".

הוספת סעיף 135

12. אחרי סעיף 135 לחוק העיקרי יבוא:

"הגבלות לעניין שינוי בטוחות
135. הונפקו תעודות התחייבות שהתחייבויות המנפיק על פיהן, כולן או חלקן, מובטחות בבטוחות, לא ייעשה כל שינוי בבטוחות כאמור או בתנאיהן, אלא בהתקיים האמור בפסקאות (1) או (2) של סעיף 135, או בהתאם למנגנון שנקבע בשטר הנאמנות המבטיח באופן סביר ולהנחת דעתו של הנאמן כי זכויות המחזיקים לא ייפגעו כתוצאה משינוי הבטוחות."

ד ב ר י ה ס ב ר

סעיף 12 לסעיף 135 המוצע

כיום, הליך שחרור והחלפה של בטוחות שהעמיד המנפיק לזכות המחזיקים בתעודות ההתחייבות אינו מוסדר בחקיקה ונתון לשיקול דעתו של המנפיק, כל עוד ניתן תיאור בשטר הנאמנות לזכרים לשחרור או להחלפה של בטוחות. כתוצאה מכך, עשוי להיווצר מצב שבו המנפיק מציע לציבור תעודות התחייבות עם שעבוד המקנה הגנה מסוימת למחזיקים, ובמהלך התקופה הוא רשאי להחליף את השעבוד בכל שעבוד אחר על פי שיקול דעתו. בשל הקושי לתמחר שינויים אלה כך שישתקללו במחיר נייר הערך, יש להקנות למחזיקים את אותה הגנה שניתנה בהתאם להוראות שטר הנאמנות במועד הנפקת תעודות ההתחייבות, כך שתחול במהלך כל חיי תעודות ההתחייבות. משכך, מוצע לקבוע הגבלה מפורשת על שינוי הבטוחות, כך ששינוי כאמור יתאפשר רק בהתקיים אחד מאלה:

(1) שינוי הבטוחות נעשה בדרך הקבועה בסעיף 135 כנוסחו המוצע, קרי – הנאמן שוכנע כי השינוי אינו פוגע במחזיקים בתעודות ההתחייבות, או שהמחזיקים בתעודות ההתחייבות הסכימו לשינוי בהחלטה מיוחדת;

(2) הבטוחה המחליפה תקנה את אותה מידת הגנה למחזיקים כקודמתה; מנגנון ההחלפה יתואר בשטר הנאמנות ועל הנאמן לאשר כי הוא מבטיח באופן סביר כי זכויות המחזיקים לא ייפגעו כתוצאה מההחלפה. שינוי בטוחה כולל הן שינוי בדרך של שינוי הנכס המבטיח והן בדרך של שינוי תנאיו. כך, על הנאמן לוודא שהמנגנון שנקבע בשטר הנאמנות יבטיח שיהיו בידיו הכלים לבחון שההחלפה אינה פוגעת במחזיקים. לדוגמה, קבלת חוות דעת מומחה (משפטית וכלכלית), שזהותו תיקבע על ידי הנאמן, שתקבע כי שוויה של הבטוחה החדשה ביחס ליתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות במועד השינוי אינו נופל מהיחס בין שווי הבטוחה שניתנה במועד ההנפקה לבין הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות שנרכשו בהנפקה.

עם זאת, ולאור העובדה שכבר עתה במסגרת שטרי הנאמנות נוהגים המנפיקים והנאמנים לקבוע דרישת רוב מחמירה יותר, מוצע לאפשר למנפיק ולנאמן להתנות על קביעה זו.

לגבי דרישת המניין החוקי בהצבעה, מוצע שלא לשנות מן הקיים, קרי – לצורך קבלת החלטה על שינוי שטר נאמנות תידרש נוכחות באסיפת המחזיקים של חמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של סדרת תעודות ההתחייבות, או נוכחות של עשרה אחוזים מהיתרה כאמור באסיפה נדחית. כמו כן מוצע להגביל את המועד לקיומה של אסיפה נדחית כאמור, כך שיחול שבוע ימים לפחות לאחר המועד שנקבע לקיום האסיפה המקורית (ר' ההגדרה "אסיפה כללית נדחית" המוצעת בסעיף 2 להצעת החוק). זאת, בדומה לקבוע בחוק החברות ובשל הפיכת האסיפות הנדרות ל"אות מתה" בשל קיומן זמן קצר לאחר מועד האסיפה המקורית.

משילוב של התיקון המוצע עם התיקון המוצע בסעיף 135(ה) (לעניין העמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי), מתקבלת התוצאה ולפיה דרישת הרוב והמניין החוקי לשם קבלת החלטת המחזיקים להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי (הן מכוח העילות הקבועות בחוק והן מכוח אלה הקבועות בשטר הנאמנות). כמו גם החלטתם על שינוי שטר הנאמנות, יהיו זהות. זאת, לעומת המצב הנוכחי אשר מאפשר קביעת רוב שונה לצורך קבלת החלטה על העמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי לעומת החלטה על שינוי שטר הנאמנות.

לפסקה (2)

מוצע להוסיף בסעיף 135 הוראה אשר תבהיר כי שינוי בשטר הנאמנות שנעשה לשם מינוי נאמן במקומו של נאמן שהסתיימה כהונתו לפי הוראות סעיף 335(ד)ה) כנוסחו המוצע, ובכלל זה שינוי השכר שישולם לנאמן החדש, כפוף לתנאי לעניין שינוי שטר הנאמנות הקבוע בסעיף 135(א)2 (היינו אישור של הנאמן אינו מספיק ונדרש אישורה של האסיפה הכללית).

הוספת כותרת סימן 13. לפני סעיף 35 לחוק העיקרי תבוא הכותרת:

”סימן ד’: חובות הנאמן וסמכויותיו והגבלות על פעולותיו“.

14. בסעיף 35 לחוק העיקרי –

(1) בסעיף קטן (א), בסופו יבוא ”והוא ינהג בזהירות, באמונה ובשקידה, לא יעדיף את עניינו של מחזיק אחד על פני עניינו של מחזיק אחר ולא ישקול במסגרת תפקידו שיקולים שאינם נובעים מעצם החזקת תעודות ההתחייבות בידי המחזיקים שהוא נאמן להם“;

(2) במקום סעיף קטן (ב) יבוא:

”ב) הנאמן ינקוט את כל הפעולות הדרושות לשם הבטחת התחייבויותיו של המנפיק כלפי המחזיקים בתעודות ההתחייבות שהוא נאמן להם, ובכלל זה –

(1) ינקוט את כל הפעולות הדרושות כדי שיובטח, בטרם ישולמו כספים על חשבון תעודות ההתחייבות, תוקפן של בטוחות שנתן המנפיק או שנתן צד שלישי לטובת המחזיקים בתעודות ההתחייבות; הנאמן אחראי כלפי המחזיקים בתעודות ההתחייבות שהבטוחות כאמור יתוארו בתשקיף שעל פיו הוצעו תעודות ההתחייבות, תיאור מלא ומדויק;

(2) יבחן, מעת לעת ולפחות אחת לשנה, את תוקפן של בטוחות כאמור בפסקה (1), ורשאי הנאמן אם סבר כי הדבר דרוש לצורך הבחינה כאמור, לבדוק את נכסי המנפיק המשועבדים לטובת המחזיקים בתעודות ההתחייבות;

(3) יבחן את עמידת המנפיק בהתחייבויותיו כלפי המחזיקים בתעודות ההתחייבות.“;

ד ב ר י ה ס ב ר

ההתחייבות, הכל לשם הבטחת התחייבויותיו של המנפיק כלפי המחזיקים בתעודות ההתחייבות; הנאמן אחראי כלפי המחזיקים בתעודות ההתחייבות שהעניינים האמורים יתוארו בתשקיף שעל פיו הוצעו תעודות ההתחייבות תיאור מלא ומדויק.“

מוצע להבהיר כי תפקיד הנאמן הוא, בין השאר, לפקח ולבחון באופן מתמשך את עמידת המנפיק בהתחייבויותיו כלפי המחזיקים, ולהגן על זכויות המחזיקים בעת הצורך. וזאת, החל בשלב ההנפקה, באופן שוטף כל עוד לא נפרעו תעודות ההתחייבות, עד למועד הפירעון הסופי שלהן.

כיום קובע סעיף קטן (ב) כי על הנאמן לבחון את תוקפן של הבטוחות שניתנו להבטחת התחייבויות המנפיק כלפי מחזיקי תעודות ההתחייבות, בטרם ישולמו כספים על חשבון תעודות ההתחייבות.

כאמור, מוצע לקבוע כי חובה זו תחול גם באופן שוטף, כל עוד לא נפרעו סופית תעודות ההתחייבות, ולא רק בטרם הועברו כספי הנפקת תעודות ההתחייבות למנפיק.

לפיכך מוצע להחליף את נוסח סעיף קטן (ב) בנוסח המתייחס לשלבים השונים המאפיינים את ההחזקה בתעודות ההתחייבות.

כאמור, בשטר הנאמנות יציגו ההגבלות לעניין שינוי הבטוחות ויתואר מנגנון החלפת הבטוחות, ככל שנקבע (ר) דברי ההסבר לסעיף 135(א)2) המוצע בסעיף 10 להצעת החוק.

סעיף 14 לפסקה (1)

כיום מוטלת במסגרת סעיף 35(א) לחוק ניירות ערך חובה על הנאמן לפעול לטובת כלל המחזיקים.

מוצע להבהיר כי חובה זו כוללת גם את החובה לפעול בזהירות ובשקידה, בלי להעדיף את עניינו של מחזיק אחד על פני מחזיק אחר, וכי בפעולותיו על הנאמן לשקול אך ורק עניינים הנובעים מעצם החזקת תעודות ההתחייבות, ולא עניינים אחרים של המחזיקים (כגון: החזקה בניירות ערך אחרים של המנפיק, היותו של המחזיק נושה שלא מכוח ההחזקה בתעודות ההתחייבות, קשרים עסקיים עם המנפיק וכיו”ב).

לפסקה (2)

סעיף 35(ב) לחוק ניירות ערך קובע לאמור:

”ב) הנאמן ינקוט כל הפעולות הדרושות כדי שיובטח, בטרם ישולמו כספים על חשבון תעודות ההתחייבות, תקפם של כל שעבוד, ערבות או התחייבות אחרת שנתן המנפיק או שנתן צד שלישי לטובת המחזיקים בתעודות

- "(ד1) סבר הנאמן כי קיים חשש לקיומה של עילה להעמדה לפירעון מידי או למימוש בטוחות, כמשמעותה בסעיף 335טו(א), יבחן הנאמן את הנסיבות המקימות את החשש כאמור ויפעל להגנת המחזיקים בדרך הנראית לו מתאימה ביותר; לענין זה לא יראו בכינוס של אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות, בידי הנאמן, לשם קבלת הוראות, כהפרת חובתו, ובלבד שאין בעצם כינוס האסיפה כדי לפגוע באופן מהותי בזכויות המחזיקים.
- (ד2) כונסה אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות כאמור בסעיף קטן (ד1), והתקבלה באסיפה החלטה כדין, יפעל הנאמן בהתאם להחלטה.

ד ב ר י ה ס ב ר

בקשר עם התחייבויות המנפיק עד למועד פירעון הסופי של תעודות ההתחייבות, בדומה למבחן יכולת הפירעון בעת החלטה על חלוקת דיבידנד.

לפסקה (3)

מוצע לקבוע בסעיף 335טו(ד1) כי אם קיים חשש לקיומה של עילה להעמדה לפירעון מידי או למימוש בטוחה הקבועה בסעיף 335טו(א) או שנקבעה בשר הנאמנות לפי סעיף 335טו(א)(3) (להלן – עילה להעמדה לפירעון מידי או למימוש בטוחות), על הנאמן לבחון את הנסיבות המקימות את החשש כאמור ואת אפשרויות הפעולה העומדות לו ולמחזיקים, ולפעול בדרך הנראית לו מתאימה ביותר. פעולות הנאמן שעה שהתקיימה אחת מהעילות לפירעון מידי של תעודות ההתחייבות, עשויות להיות, בין השאר, פעולות למניעת שינוי בנכסי החברה באמצעות פנייה לערכאות משפטיות, העמדה לפירעון מידי וכדומה.

עם זאת, ועל אף שמכותו של הנאמן לפעול על פי שיקול דעתו הבלעדי, אין זה מן הנמנע שבטרם יבצע פעולות מהותיות ירצה לקבל את הוראות המחזיקים. משכך, מוצע לקבוע כי לא יראו בפניית הנאמן לאסיפת המחזיקים לשם קבלת הוראות כיצד לפעול, כהפרת חובתו לפעול בדרך הנראית לו מתאימה ביותר, ובלבד שאין בעצם הפנייה לאסיפת המחזיקים כדי לפגוע באופן מהותי בזכויותיהם. דוגמה למקרה שבו עלול להיגרם נזק מהותי היא כאשר מתן פומבי לנקיטת הפעולות שביצע הנאמן עשוי להרע באופן משמעותי את מצב המחזיקים.

מעבר לכך, היות שהנאמן מייצג את המחזיקים בכל עניין הנובע מהתחייבות המנפיק כלפיהם, מוצע לקבוע בסעיף 335טו(ד2) כי אם התקבלה החלטה כדין של אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות, יהיה הנאמן חייב לפעול על פיה. בהקשר זה, נראה כי לאחר התיקון המוצע יידחו על הסף טענות שעלו בעבר נגד נאמנים שפעלו על פי הוראת אסיפת המחזיקים שהתקבלה כדין, כי הם חרגו מתפקידם על פי שטר הנאמנות ופעלו בחוסר תום לב. למותר לציין, כי אם הוראת המחזיקים אינה חוקית או נוגדת את תקנת הציבור, ממילא אין הנאמן רשאי לפעול על פיה.

כך מוצע, במסגרת פסקה (1) של סעיף קטן (ב) לעגן את חובת הנאמן (הקיימת כבר עתה בסעיף קטן (ב)) לבחון את תוקף הבטוחות בזמן ההנפקה ובטרם ישולמו הכספים על חשבון תעודות התחייבות, וכן את אחריותו לגילוי שניתן בתשקיף ביחס לבטוחות אלה. למעשה, מוצע לעגן בפסקה (1) את הוראות סעיף קטן (ב) כנוסחו כיום, המתייחסות לשלב ההנפקה, בטרם שולמו כספים על חשבון תעודות ההתחייבות.

במסגרת פסקה (2) של סעיף קטן (ב) מוצע לעגן את חובת הנאמן לבחון באופן שוטף, ולפחות אחת לשנה, כי לא חל שינוי בתוקף הבטוחות. כלומר, חובתו לפי פסקה (1) אינה מסתיימת לאחר שהועברו כספי הנפקת תעודות ההתחייבות למנפיק, אלא ממשיכה עד לפירעון תעודות ההתחייבות באופן סופי.

לשם כך רשאי הנאמן לדרוש בדיקה של הנכסים המשועבדים עצמם, ככל שמצא לנכון לבצע בדיקה כאמור. יובהר כי בדיקת הנכסים כאמור אינה מצמצמת לבדיקה משפטית בלבד אלא עשויה לכלול גם את החובה לבדוק את קיומם הפיזי של הנכסים המשועבדים למחזיקים, כאשר הנסיבות מחייבות זאת.

ברי כי המנפיק יהיה רשאי לסרב לדרישת נאמן כאמור, אם דירקטוריון המנפיק יקבע כי הבקשה הוגשה בחוסר תום לב. פסקה זו מרחיבה ומבהירה את הימשכות חובת הנאמן הקבועה כיום בסעיף קטן (ב).

במסגרת פסקה (3) של סעיף קטן (ב) מוצע להבהיר כי על הנאמן לבצע מעקב שוטף אחר עמידת המנפיק בהתחייבויותיו כלפי המחזיקים (מעבר לבדיקת הבטוחות כאמור בפסקאות (1) ו-(2) לעיל).

יובהר כי חובה זאת כוללת, בין השאר, בחינה מתמשכת של השאלה האם התקיימו עילות להעמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מידי שאותן מוצע לעגן בחוק המוצע במסגרת סעיף 335טו(א) כפי שיפורט להלן.

משכך, על הנאמן לבחון באופן שוטף האם לאור התפתחויות בתאגיד או בקשר עמו הגורמים להרעה במצב עסקיו, קם חשש ממשי שהמנפיק לא יוכל לפרוע את תעודות ההתחייבות במועדן. הבחינה צריכה להיעשות

(37) בית המשפט רשאי, לבקשת מחזיק בתעודת התחייבות, להורות לנאמן לבצע פעולה אם סבר שאי-ביצועה מהווה הפרה של חובת הנאמן כלפי ציבור המחזיקים בתעודות התחייבות לפי הוראות פרק זה או לפי שטר הנאמנות, או להימנע מביצוע פעולה אם סבר שביצועה מהווה הפרה כאמור;

(4) סעיפים קטנים (ה) ו-(ו) – בטלים.

15. אחרי סעיף 335 לחוק העיקרי יבוא:
"חובות דיווח של הנאמן

(א) הנאמן חייב להגיש לרשות ולבורסה דוח שנתי על ענייני הנאמנות.
(ב) הנאמן חייב להגיש דוח לגבי פעולות שביצע לפי הוראות פרק זה, לפי דרישה של מחזיקים בחמישה אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות מאותה סדרה; דוח כאמור יוגש בתוך זמן סביר ממועד הדרישה.

ד ב ר י ה ס ב ר

כפי שיפורט להלן, במסגרת סעיף 335(ו) מוצע להסמיך את שר האוצר לקבוע את חובות הדיווח של הנאמן לרשות, לבורסה ולמחזיקים בתעודות ההתחייבות. התקנות בעניין זה עתידות להסדיר גם את אופן הגשת הדיווחים לרשות ולציבור, כך שבדומה לשאר הדיווחים המוגשים לרשות, גם הנאמנים יעשו שימוש במערכת הדואר האלקטרונית של הרשות (להלן – מגנא) לשם קיום חובות הדיווח שיוטלו עליהם. לפיכך מוצע לבטל את הסעיפים הקטנים האמורים.

סעיף 15 לסעיף 335 המוצע

במסגרת סעיף זה מוצע להסדיר את חובות הדיווח החלות על הנאמן. כיום מוסמך שר האוצר לקבוע בתקנות מהם הפרטים שעל נאמן לכלול בדוח שנתי על ענייני הנאמנות (סעיף 335(ה)). סעיף זה אף קובע, כמפורט לעיל, את חובת הנאמן להודיע למחזיקים על המקום והזמן שבהם ניתן לעיין בדוח השנתי על ענייני הנאמנות. מעבר לכך, לא נקבעה הסדרה מפורשת, בין אם במסגרת החוק ובין אם בתקנות מכוחו, ביחס לשאר חובות הדיווח החלות על הנאמן. כמו כן אין קביעה מפורשת בדבר החובה להגיש דוח שנתי על ענייני הנאמנות, הגם שחובה זו משתמעת מנוסח סעיף 335(ה) הנוכח לעיל. בהתאם לכך, וככל שהנאמן נדרש למסור דיווחים, הוא עושה כן פעמים רבות באמצעות המנפיק. לכן, מוצע להגדיר באופן מפורש, במסגרת סעיף 335, מהן חובות הדיווח החלות על הנאמן.

במסגרת זו, מוצע לעגן במפורש את חובת הנאמן להגיש דוח שנתי על ענייני הנאמנות, לצד הסמכת שר האוצר לקבוע תקנות בדבר דוחות או הודעות נוספים שיהיה על הנאמן להגיש. במסגרת התקנות תיקבע גם החובה להגיש את הדיווחים באמצעות מערכת המגנא. מאחר שמטרת חובות הדיווח היא לאפשר למחזיקים לעקוב באופן שוטף אחר פעולות הנאמן, הרי שפתיחת האפשרות שלו לדווח במגנא באופן עצמאי ובלי שיהיה תלוי במנפיק לשם כך (כפי המצב היום), היא צעד נוסף שיאפשר השגת תכליות אלה.

עוד יצוין בהקשר הזה כי מוצע להגביל את אחריות הנאמן ביחס להפעלת שיקול דעתו לפי סעיף קטן (ד1). כפי שיפורט בהמשך במסגרת תיקון סעיף 52.

עוד מוצע לקבוע בסעיף 335(ד3) כי בית המשפט יוכל להורות לנאמן, לבקשת מחזיק, לבצע פעולה או להימנע מביצועה, אם סבר כי אי-ביצועה או ביצועה, לפי העניין, מהווה הפרה של חובות הנאמן על פי הדין או מכוח שטר הנאמנות. קביעה זו נועדה ליצור תמריץ לכל מחזיק לעקוב אחר פעולות הנאמן, ומהווה אחד האיוונים להגבלת האחריות של הנאמן כלפי המחזיקים, המוצעת במסגרת תיקון סעיף 52 כפי שיפורט בהמשך. לצד הקביעה כי זכות הפנייה לבית המשפט בבקשה כאמור ניתנת לכל מחזיק, בלא תלות בשיעור החזקותיו, נקבע כי בית המשפט רשאי להורות על נקיטת הפעולה או אי-נקיטתה רק אם סבר כי אי-ביצועה או ביצועה, לפי העניין, מהווה הפרה של חובות הנאמן כלפי ציבור המחזיקים, ולא כלפי אותו מחזיק בלבד.

לפסקה (4)

סעיפים קטנים (ה) ו-(ו) של סעיף 335 לחוק ניירות ערך, קובעים לאמור:

"(ה) הנאמן יודיע למחזיקים בתעודות ההתחייבות על המקום והזמן שבהם ניתן לעיין בדו"ח השנתי על ענייני הנאמנות; הנאמן ישלח למחזיקים בתעודות ההתחייבות עותק מדו"ח כאמור על פי דרישתם; שר האוצר רשאי בהתייעצות עם הרשות, לקבוע בתקנות את הפרטים שעל הנאמן לכלול בדו"ח כאמור.

(ו) הודעה של הנאמן למחזיקים בתעודות ההתחייבות יכול שתהא גם בדרך של פרסום בשני עתונים יומיים לפחות, בעלי תפוצה רחבה, היוצאים לאור בישראל בשפה העברית."

סעיפים קטנים אלה קובעים את חובת הנאמן להודיע למחזיקים בתעודות ההתחייבות על המקום והזמן שבהם ניתן לעיין בדוח השנתי על ענייני הנאמנות.

(ג) הנאמן חייב להגיש דוח לגבי פעולות שביצע לפי הוראות פרק זה, לפי דרישה של יושב ראש הרשות או עובד שהוא הסמיכו לכך אם לדעתם מידע כאמור חשוב למשקיע סביר לצורך הגנה על ענייניו; דוח כאמור יוגש בתוך המועד שייקבע בדרישה אשר לא יקדם למועד להגשת דוחות או הודעות שנקבע בתקנות לפי סעיף קטן (ה).

(ד) הנאמן חייב, לפי דרישה של יושב ראש הרשות או של עובד שהוא הסמיכו לכך –

(1) למסור בכתב לרשות, בתוך המועד שייקבע בדרישה, הסבר, פירוט, ידיעות ומסמכים בקשר לפרטים הכלולים בדוחות או בהודעות לפי סעיף זה;

(2) להגיש דוח המתקן דוח או הודעה שהוגשו לפי סעיף זה, בתוך המועד שייקבע בדרישה, אם נוכחו כי דוח או הודעה שהוגשו אינם כנדרש לפי סעיף זה או כי פרטים שנמסרו לפי פסקה (1) מחייבים מתן הוראה כאמור.

(ה) שר האוצר יקבע בתקנות, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, הוראות בדבר דוחות או הודעות נוספים שעל נאמן להגיש לרשות או לבורסה וכן בדבר הפרטים שיש לכלול בדוחות או בהודעות שיש להגישם לפי סעיף קטן (א) או לפי סעיף קטן זה, צורתם ומועדי עריכתם והגשתם.

(ו) שוכנעו יושב ראש הרשות או עובד הרשות שהוא הסמיכו לכך כי נבצר מנאמן להגיש דוח או הודעה לפי סעיף זה במועד שנקבע לכך בתקנות לפי סעיף קטן (ה), הם רשאים להאריך את המועד להגשתם.

ד ב ר י ה ס ב ר

עוד מוצע לקבוע כי ליושב ראש הרשות או לעובד שהוא הסמיכו לכך תהיה הסמכות לדרוש מהנאמן לפרסם דוח לגבי פעולות שביצע, אם סברו כי מידע על אודותיהם חשוב למשקיע סביר לצורך הגנה על ענייניו, וכי הנאמן יהיה חייב למסור להם, לפי דרישתם, הסבר, פירוט ידיעות ומסמכים בקשר עם דוחות שהגיש, או להגיש דוח מתקן לדוח אחר שהוגש שלא כנדרש. זאת, בדומה לסמכות הרשות הקיימת כיום לפי סעיף 36(ו) לחוק ניירות ערך בקשר לתאגידי המדווחים לה על פי החוק.

בנוסף, מוצע לקבוע כי הנאמן יהיה חייב בדיווח לגבי פעולות שביצע, על פי דרישת מחזיקים (אחד או יותר) בחמישה אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות.

לכסוף, מוצע להקנות ליושב ראש הרשות או לעובד שהוא הסמיכו לכך, סמכות לתת לנאמן ארכה לדיווח לפי סעיף זה, אם שוכנעו כי נבצר מהנאמן למסור את הדיווח הנדרש במועד. גם סמכות זו דומה לסמכות המוקנית לרשות ביחס לתאגידי המדווחים, לפי סעיף 36(ח) לחוק ניירות ערך.

ככלל, דיווחי הנאמן, בדומה לדיווחים של תאגידי מדווחים, יהיו פומביים. ככלל זה ניתן למנות את הדוח השנתי על ענייני הנאמנות, דוחות שייקבעו במסגרת התקנות ודוחות שיהיה על הנאמן להגיש לפי דרישת יושב ראש הרשות או עובד שהוסמך לכך או לפי דרישת המחזיקים עצמם (בהתאם לסעיף קטן (ג) המוצע, כפי שיפורט להלן).

עם זאת, ייתכנו מקרים שבהם יושב ראש הרשות או עובד שהוסמך לכך ידרשו מהנאמן להגיש דוח או מסמך באופן שאינו פומבי.

בתקנות ייקבעו, בין השאר, הפרטים שייכללו בדוח השנתי על ענייני הנאמנות, וכן אירועים שבשלהם יידרש דיווח מיידי (זימון) אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות ותוצאותיה, שימוש בכספי הפיקדון שהפקיד המנפיק לכיסוי הוצאות מיוחדות, קיומה של עילה להעמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי וכדומה).

כמו כן ייקבעו המועדים להגשת הדוחות ואופן הגשתם. נוסף על כך יכול שייקבעו במסגרת התקנות דוחות שעל הנאמן להגיש עם סיום תפקידו כנאמן.

מרשם של מחזיקים בתעודות התחייבות 2.נ35. הנאמן ינהל מרשם של מחזיקים בתעודות התחייבות שהוא נאמן להם, אשר יהיה פתוח לעיונו של כל אדם (בפרק זה – המרשם).

תוכן המרשם של מחזיקים בתעודות התחייבות 3.נ35. (א) במרשם יירשמו –

- (1) כמות תעודות ההתחייבות שהונפקו לציבור, בציון הסדרה, הערך הנקוב ומועד הפירעון;
- (2) כמות תעודות ההתחייבות המוחזקות בידי כלל המחזיקים בתעודות ההתחייבות;
- (3) שמו, מספר זהותו ומענו של כל מי שמחזיק בתעודות התחייבות;
- (4) תאריך ההנפקה של תעודות ההתחייבות או מועד העברתן למחזיק, לפי העניין;
- (5) סומנו תעודות ההתחייבות במספרים סידוריים, יציין הנאמן לצד שמו של כל מחזיק את מספרי תעודות ההתחייבות הרשומות על שמו.

(ב) הוראות סעיפים 130(ב), 131 עד 134 ו-299 לחוק החברות החלות על חברה, על בעל מניה ועל בעל מניה שהוא נאמן, יחולו על נאמן, על מחזיק בתעודות התחייבות ועל מחזיק בתעודות התחייבות בנאמנות, בהתאמה.

תיקון סעיף 35ט .16 בסעיף 35ט לחוק העיקרי –

- (1) בכותרת השוליים, בסופה יבוא "ונפקות חתימתו על שטר הנאמנות";
- (2) האמור בו יסומן "(א)" ובו, במקום "כלפיהם" יבוא "כלפיהם, והוא יהיה רשאי לשם כך, לפעול למימושן של הזכויות הנתונות למחזיקים לפי חוק זה או לפי שטר הנאמנות; ואולם אין בהוראה זו כדי לגרוע מזכותם של מחזיקים בתעודות התחייבות, לפי הוראות כל דין או לפי שטר הנאמנות, להיות מיוצגים שלא באמצעות הנאמן בכל עניין הנובע מהתחייבויות המנפיק כלפיהם";

ד ב ר י ה ס ב ר

וזאת כדי למנוע טענות אפשריות של מנפיקים או של מחזיקים שהנאמן הוא גורם מייצג בלבד, וכדי להקנות לנאמן מעמד של ממש מול המנפיק, בעיקר כאשר הוא מפעיל שיקול דעת עצמאי.

כמו כן, מוצע לקבוע כי חתימת הנאמן על שטר הנאמנות משמעה קבלת אישורו כי השטר אינו כולל הוראות הפוגעות ביכולת המחזיקים לממש את זכויותיהם על פי החוק. דוגמה להוראה הפוגעת ביכולתם כאמור היא הוראה המתנה את האפשרות של המחזיקים להחליף את הנאמן בקבלת אישור המנפיק.

עוד מוצע להבהיר כי אין בחתימת הנאמן על שטר הנאמנות משום הבעת דעה מצדו באשר לטיב ניירות הערך המוצעים או כדאיות ההשקעה בהם. כאמור, מוצע כי סייג זה יצוטט במסגרת שטר הנאמנות (בהתאם לסעיף 135(א)6 המוצע).

לסעיפים 2ח35 ו-3נ35 המוצעים

מוצע לחייב נאמן לנהל מרשם של מחזיקים בתעודות התחייבות, וזאת כדי להקנות ודאות בקשר לזהות המחזיקים שלהם מוקנות זכויות לפי חוק ניירות ערך, כגון הזכות לעיין במסמכי החברה ובפרוטוקולים של האסיפות הכלליות של המחזיקים בתעודות ההתחייבות, או הזכות להגיש תביעה נגזרת לפי סעיף 204 לחוק החברות.

סעיף 16 מוצע להבהיר כי ייצוג המחזיקים בתעודות התחייבות בידי הנאמן אינו פוגע בזכות של מחזיק לייצוג שלא באמצעות הנאמן, בקשר עם זכויותיו על פי כל דין ובכלל זה על פי שטר הנאמנות. זכות זו קיימת למחזיקים ככל ששטר הנאמנות או הדין הכללי מאפשרים פעולה עצמאית, להבדיל מפעולה קולקטיבית של המחזיקים אשר לגביה נדרשת קבלת החלטה באסיפת המחזיקים.

כחלק מחובת הייצוג, מוצע להבהיר כי לנאמן הסמכות לפעול למימוש הזכויות המוקנות למחזיקים,

"(ב) בחתימתו על שטר הנאמנות מאשר הנאמן כי השטר אינו כולל הוראות הפוגעות ביכולתם של המחזיקים לממש את הזכויות הנתונות להם לפי חוק זה; ואולם אין בחתימת הנאמן על שטר הנאמנות כהבעת דעה מצדו בדבר טיבם של ניירות הערך המוצעים או כדאיות ההשקעה בהם."

הוספת סעיף 135ט

17. אחרי סעיף 35ט לחוק העיקרי יבוא:

135ט.1 (א) הנאמן, וכן מחזיקים בתעודות התחייבות, רשאים לתבוע פירעון מיידי של הסכום המגיע למחזיקים על פי תעודות ההתחייבות או לממש בטוחות שניתנו להבטחת התחייבויות המנפיק כלפי המחזיקים על פי תעודות ההתחייבות, אם התקיימה עילה כמפורט להלן או אם התקיימו התנאים או הנסיבות, ככל שנקבעו, בשטר הנאמנות לפי סעיף 135(א)(3) (בסעיף זה – עילות להעמדה לפירעון מיידי או למימוש בטוחות):

(1) חלה הרעה מהותית בעסקי המנפיק ביחס למצבו במועד ההנפקה, וקיים חשש ממשי שהמנפיק לא יוכל לפרוע את תעודות ההתחייבות במועדן;

ד ב ר י ה ס ב ר

להלן פירוט עילות ההעמדה לפירעון מיידי או למימוש בטוחות שאותן מוצע לעגן במסגרת החוק:

(1) חלה הרעה מהותית בעסקי המנפיק ביחס למצבו במועד ההנפקה וקיים חשש ממשי שהמנפיק לא יוכל לפרוע את תעודות ההתחייבות במועדן. בחינת הנאמן והמחזיקים את האפשרות להעמיד לפירעון מיידי מכוח פסקה זו צריכה להיעשות באופן שוטף, לאורך כל חיי תעודות ההתחייבות, וזאת ביחס למצבו של המנפיק במועד ההנפקה, ובראייה של התחייבויות המנפיק עד למועד פירעונן הסופי. ההרעה המהותית האמורה בעסקי המנפיק עשויה להתרחש הן עקב נסיבות הנוגעות לניהול עסקי המנפיק, והן עקב נסיבות שהן חיצוניות למנפיק. המבחן הוא מבחן הדומה לזה הנהוג לצורך בחינת יכולת הפירעון של המנפיק בעת חלוקה. כך לדוגמה, אם המנפיק ביצע עסקה מהותית אשר בטווח הקצר אינה צפויה לפגוע ביכולתו לעמוד בהתחייבויותיו כלפי המחזיקים, ואולם קיים חשש ממשי כי לאחר שנה או יותר המנפיק יגיע לכדי חדלות פירעון, על הנאמן להודיע למחזיקים כי הוא סבור שהתקיימה העילה האמורה או לחלופין לממש בטוחות או להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי. יובהר כי לא כל חשש ערטילאי ואפילו חשש סביר שהמנפיק לא יעמוד בהתחייבויותיו יביא להתקיימותה של העילה האמורה, אלא נדרש קיומו של חשש ממשי וודאות קרובה לאי-עמידת המנפיק בהתחייבויותיו. סעיף זה מהווה "מנוף" עיקרי של המחזיקים מול המנפיק בדרישתם לניהול משא ומתן על תנאי תעודות ההתחייבות טרם הגיע מועד התשלום של המנפיק על פי תנאי תעודות ההתחייבות, כאשר יש חשש ממשי שהמנפיק לא ישלם.

סעיפים 17 ו-35ט לטעין המוצע

בשונה מנותני אשראי אחרים, מחזיקים בתעודות ההתחייבות אינם לוקחים, בדרך כלל, חלק פעיל בעיצוב תנאי תעודות ההתחייבות. שטר הנאמנות, שהוא המסמך המרכז את תנאי ההתחייבות, מתגבש עובר להנפקה, והוא בבחינת "מוצר מוגמר" שהמחזיקים אינם צד לגיבושו. משכך, שטר הנאמנות הוא לעתים בעל מאפיינים של חוזה חדי-צדדי, המעניק לצד שאינו מיוצג, קרי – למחזיקים, זכויות מועטות, שאינן מאפשרות להם להגן באופן ראוי על זכויותיהם כמלווים. טענה שכיחה בקרב המנפיקים היא כי סעיפים בשטר הנאמנות המעניקים זכויות למחזיקים הם חלק מהתנאים המסחריים של תעודות ההתחייבות, וכי מעורבות המחזיקים באה לידי ביטוי בתמחור תעודות ההתחייבות.

המציאות הוכיחה, כי קיים קושי בתמחור כאמור, ומרבית שטרי הנאמנות חסרים תנאים בסיסיים להגנת המחזיקים, וכן תנאים מתוחכמים יותר המאפיינים הסכמי הלוואה עם נותני אשראי אחרים, כגון אמות מידה פיננסיות וכיוצא באלה.

כדי להתמודד עם האמור לעיל, מוצע בסעיף 17 להצעת החוק לקבוע בחוק כי הנאמן או המחזיקים יהיו רשאים לתבוע פירעון מיידי של הסכום המגיע להם על פי תנאי תעודות ההתחייבות, או לממש שעבודים, ערבויות או התחייבויות אחרות שניתנו להם (להלן – בטוחות). זאת, אם התקיימה אחת מארבע העילות המוצעות במסגרת סעיף זה והמפורטות להלן, או בהתקיים תנאים ונסיבות אחרים בעניין זה שנקבעו בשטר הנאמנות. יצוין כי במסגרת השטר ניתן להוסיף, אך לא להתנות, על העילות הקבועות בחוק.

- (2) המנפיק לא פרע את תעודות ההתחייבות במועדן או לא עמד בהתחייבות מהותית אחרת שלו כלפי המחזיקים;
- (3) המנפיק לא פרסם דוח כספי שהוא חייב בפרסומו לפי כל דין, בתוך 30 ימים מהמועד האחרון שבו הוא חייב בפרסומו;
- (4) תעודות ההתחייבות נמחקו מהמסחר בבורסה.

ד ב ר י ה ס ב ר

הרגילה במשך תקופה מסוימת הקבועה בתקנון הבורסה ולא התקיימו התנאים לחזרתו למסחר.

במסגרת סעיף 1ט35 מוצע לקבוע כמה הוראות נוספות, הנוגעות להליך מימוש הבטוחות או העמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי.

ראשית, מוצע לקבוע כי החלטת המחזיקים להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי צריכה להתקבל בדרך של החלטה מיוחדת. זאת, לעומת סמכות הנאמן לממש בטוחות או להעמיד לפירעון מיידי בלי להיזקק להליכי אישור כלשהם.

עם זאת, מוצע לסייג את זכות הנאמן והמחזיקים כאמור ולקבוע כי הם לא יתבעו פירעון מיידי או מימוש בטוחות אלא לאחר שמסרו למנפיק הודעה על כוונתם לעשות כן. הטעם בכך הוא מתן אפשרות למנפיק להיערך לפעולות אלה וככל שיעלה בידו אף לתקן את הנסיבות שהקימו את העילה. מוצע להסמיך את שר האוצר לקבוע תקנות הנוגעות לאופן מסירת הודעה כאמור למנפיק, מועדי מסירתה והפרטים שיש לכלול בה. ואולם במקרים שבהם קיים חשש שמסירת ההודעה המוקדמת למנפיק תפגע באפשרות מימוש הבטוחות או העמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי, לא יהיו הנאמן או המחזיקים חייבים למסרה.

שנית, מוצע לאפשר לקבוע במסגרת שטר הנאמנות תקופה סבירה לתיקון הנסיבות כך שלא תיווצר בעטין עילה למימוש בטוחות או להעמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי. במקרים שבהם נקבעה בשטר הנאמנות תקופה כאמור, יהיו הנאמן והמחזיקים רשאים להפעיל את סמכותם לממש בטוחות או להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי רק אם חלפה התקופה אשר נקבעה בשטר הנאמנות, ולא חל שינוי בנסיבות (כלומר העילה עדיין מתקיימת). הנאמן יהיה רשאי לקצר תקופה זו אם סבר כי יש בכך כדי לפגוע באופן מהותי בזכויות המחזיקים.

עוד מוצע להחריג, במסגרת תוספת שלישית א'1 בנוסחה המוצע בסעיף 30 להצעת החוק, סוגים של תעודות התחייבות או של מנפיקים שלגביהם לא יחולו הוראות סעיף 1ט35 לעניין סמכות הנאמן והמחזיקים לממש בטוחות או להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי, כולן או חלקן. לעת עתה, מוצע להחריג מתחולת כל סעיף 1ט35 תעודות התחייבות המהוות מכשירים הוגנים שהונפקו על

דוגמה נוספת היא "הערת עסק חי" בדוחות הכספיים של המנפיק. הערת עסק חי היא עדות על קיומו של חשש ממשי לאי-פירעון כאמור, וכאשר היא נובעת מהרעה בעסקי המנפיק, תוקנה לנאמן ולמחזיקים זכות להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי או למימוש בטוחות, מכוח עילה זו;

(2) המנפיק לא פרע את תעודות ההתחייבות במועדן או לא עמד בהתחייבות מהותית אחרת שלו כלפי המחזיקים. דהיינו, בעת הפרה בפועל של תנאי הפירעון של תעודות ההתחייבות או התחייבויות מהותיות אחרות של המנפיק, תקום למחזיקים עילה להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי או למימוש בטוחות שניתנו להם. התחייבות מהותית עשויה להיות התחייבות להימנע מחלוקת דיבידנד לבעלי המניות של המנפיק, התחייבות שלא להרחיב את סדרת תעודות ההתחייבות או שלא להנפיק סדרות נוספות של תעודות התחייבות, התחייבות המנפיק לעמוד באמות מידה פיננסיות וכדומה;

(3) המנפיק לא פרסם דוח כספי שהוא חייב בפרסומו לפי כל דין, בתוך 30 ימים מהמועד האחרון שבו הוא חייב בפרסומו. במקרים אלה, העובדה כי לא פורסם הדוח הכספי פוגעת ביכולתם של המחזיקים להעריך נכונה את הסיכון הכרוך בהמשך החזקת תעודות ההתחייבות, ומשכך הם אינם יכולים לתמחרו כראוי. ברי כי במניין ימי האיחור בהגשת הדוח הכספי בהתאם לעילה זו לא יובאו בחשבון ימים שנכללו בארכה שניתנה על ידי רשות ניירות ערך, שכן ארכה כזו מאריכה על פי דין את המועד להגשת הדוח הכספי;

(4) תעודות ההתחייבות נמחקו מהמסחר בבורסה. כאשר נמחקת סדרת תעודות התחייבות ממסחר בבורסה, המנפיק אינו חייב לבצע פדיון מוקדם של תעודות ההתחייבות אלא אם כן לקח על עצמו התחייבות זאת במסגרת שטר הנאמנות. מכיוון שכך, נותרים המחזיקים ציבור "שבו", כאשר שווי הנכס שבידיהם נמוך בשל העדר סחירות. במצב זה מן הראוי לאפשר למחזיקים להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מוקדם או לממש בטוחות. כיום, על פי תקנון הבורסה, תעודות ההתחייבות יימחקו ממסחר בכמה מקרים: כאשר שווי החזקות הציבור בתעודות התחייבות להמרה פחת מסך של 1.6 מיליון שקלים חדשים; כאשר שווי סדרת תעודות התחייבות קונצרניות פחת מסך של 1.6 מיליון שקלים חדשים; כאשר מונה למנפיק מפרק קבוע, או כאשר נייר הערך אינו נסחר במסגרת הרשימה

(ב) הנאמן או המחזיקים לא יתבעו פירעון מידי ולא יממשו בטוחות, לפי סעיף קטן (א), אלא לאחר שמסרו למנפיק הודעה על כוונתם לעשות כן; שר האוצר רשאי לקבוע בתקנות, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, הוראות לעניין מסירת הודעה לפי סעיף קטן זה, ובכלל זה האופן והמועד למסירתה והפרטים שיש לכלול בה.

(ג) על אף הוראות סעיף קטן (ב), נאמן או מחזיקים אינם חייבים למסור הודעה למנפיק לפי הוראות אותו סעיף קטן, אם קיים חשש סביר כי מסירת הודעה כאמור תפגע באפשרות להביא לפירעון מידי של תעודות ההתחייבות או לממש בטוחות.

(ד) נקבעה בשטר הנאמנות תקופה סבירה שבה רשאי המנפיק לבצע פעולה או לקבל החלטה אשר כתוצאה ממנה נשמטת העילה להעמדה לפירעון מידי או למימוש בטוחות, רשאים הנאמן או המחזיקים לתבוע פירעון מידי לפי סעיף קטן (א) רק אם חלפה התקופה שנקבעה כאמור והעילה לא נשמטה; ואולם הנאמן רשאי לקצר את התקופה שנקבעה בשטר הנאמנות אם סבר שיש בה כדי לפגוע באופן מהותי בזכויות המחזיקים.

(ה) החלטת מחזיקים לתבוע פירעון מידי או לממש בטוחות לפי סעיף קטן (א), תתקבל באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות שנכחו בה מחזיקים בחמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות התחייבות מאותה סדרה, ברוב של המחזיקים בשני שלישים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות המיוצג בהצבעה או ברוב אחר שנקבע בשטר הנאמנות, לפי הגבוה מביניהם, או ברוב כאמור באסיפה נדחית שנכחו בה מחזיקים בעשרה אחוזים לפחות מהיתרה כאמור.

(ו) הוראות סעיף זה אינן ניתנות להתניה.

(ז) הוראות סעיף זה המנויות בטור ג' בתוספת שלישית א'1, לא יחולו לגבי תעודות התחייבות מהסוג המנוי לצדן בטור א' בתוספת האמורה המונפקות בידי מנפיק המנוי בטור ב' באותה תוספת.

ד ב ר י ה ס ב ר

כמו כן מוצע להחריג מתחולת העילה הקבועה בפסקה (1) של סעיף 1035(א), תעודות התחייבות רגילות שהונפקו על ידי תאגיד בנקאי או מבטח ואשר אינן מהוות מכשירים הוניים. זאת, מתוך ההכרה במשטר הדינים והפיקוח החלים על המערכת הבנקאית ועל חברות הביטוח ובצורך ביציבות פעילותם של גופים אלה.

ידי תאגידים בנקאיים, מבטחים או חברות בנות שלהם. המדובר במכשירי הון מורכבים או כתבי התחייבות נדחים, הנכללים בהון התאגיד הבנקאי או המבטח לצורכי קביעת יחס ההון המזערי כנדרש בהוראות ניהול בנקאי תקין או ההון המוכר כנדרש בהוראות שנקבעו לפי חוק הפיקוח על שירותים פיננסיים (ביטוח), התשמ"א-1981, לפי העניין.

”דיווח או העברת 35. מידע לנאמן, ממנפיק או מחבר בורסה

(א) שר האוצר יתקין, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, תקנות בדבר דוחות או הודעות שעל מנפיק להגיש לנאמן וכן הפרטים שיש לכלול בהם, צורתם, מועדי עריכתם והגשתם.

(ב) המנפיק יעביר לנאמן, נוסף על דוחות או הודעות לפי סעיף קטן (א), גם מידע אחר, לפי דרישה סבירה של הנאמן.

(ג) חבר בורסה יעביר לנאמן, לפי דרישתו, רשימה של מחזיקים בתעודות התחייבות הרשומים אצלו.

(ד) הנאמן ישמור בסוד מידע שהגיע אליו לפי סעיף זה, לא יגלה אותו לאחר ולא יעשה בו כל שימוש, אלא לשם מילוי תפקידו לפי חוק זה, לפי שטר הנאמנות, או לפי צו של בית משפט.”

19. בסעיף 35א לחוק העיקרי, אחרי ”נאמן” יבוא ”נושא משרה בנאמן, עובד של הנאמן או מי שמועסק על ידי הנאמן לצורך מילוי תפקידו” ובמקום ”שלגביה הוא משמש נאמן” יבוא ”נושא הנאמנות”.

ד ב ר י ה ס ב ר

הסבירה של הנאמן (חובה הקבועה כבר כיום בסעיף 35א) סיפה).

סעיף 18 סעיף 35 לחוק ניירות ערך, שעניינו דיווח המנפיק לנאמן, קובע לאמור:

”דיווח של המנפיק לנאמן

בנוסף, מוצע לעגן במסגרת הסעיף חובות דיווח של חברי בורסה לנאמן, לפי דרישתו, על רשימת המחזיקים בתעודות ההתחייבות הרשומים אצלם. כיום, הנאמן אינו יודע את זהות המחזיקים בתעודות ההתחייבות שאותם הוא מייצג. עובדה זאת פוגעת ביכולתו של הנאמן לייצג את המחזיקים בצורה המיטבית. משכך, מוצע לקבוע כי חבר בורסה יעביר לנאמן, על פי דרישתו, רשימה של המחזיקים בתעודות ההתחייבות. כמו כן, מוצע לקבוע כי הנאמן ישמור על המידע בסודיות ויעשה בו שימוש אך ורק לצורך ביצוע תפקידו מכוח חוק זה או בהתאם להוראות שטר הנאמנות.

35. (א) המנפיק יעביר לנאמן העתק מכל דו”ח שהוא חייב בהגשתו לרשות, באותו מועד שהוא מגיש אותו לרשות, וכן העתק מכל מסמך שהמנפיק מעביר לבעלי המניות שלו או למחזיקים בתעודות ההתחייבות ופרטי כל מידע שהוא מעביר להם בדרך אחרת; כן יעביר המנפיק לנאמן מידע נוסף לפי דרישה סבירה של הנאמן.

(ב) המנפיק ידווח לנאמן, במועד ולפי פרטים שיקבע שר האוצר בתקנות, על הנכסים המשועבדים וההתחייבויות שניתנו להבטחת זכויותיהם של המחזיקים בתעודות ההתחייבות.”

עוד מוצע לקבוע כי הנאמן ישמור בסוד מידע שהגיע אליו, לא יגלה אותו לאחר ולא יעשה בו כל שימוש, אלא לשם מילוי תפקידו לפי החוק, לפי שטר הנאמנות, או לפי צו של בית משפט.

מוצע להחליף את נוסח הסעיף בהסמכת שר האוצר להתקין תקנות בדבר דיווחים שעל המנפיק למסור לנאמן. התקנות יסדירו את חובות הדיווח של המנפיק באופן שיאפשר לנאמן לעקוב בזמן אמת אחר ציות המנפיק להוראות שטר הנאמנות ולבצע את חובותיו בעת הצורך בהפעלת שיקול הדעת לפי סעיף 35(ד) המוצע (בעת חשש לקיומה של עילה להעמדה לפירעון מיידית או למימוש בטוחות).

סעיף 19 מוצע לקבוע כי האיסור הקבוע בסעיף 35א לחוק ניירות ערך שלפיו ”נאמן לא ירכוש ולא יחזיק בעד עצמו תעודות התחייבות מן הסדרה שלגביה הוא משמש נאמן ולא יחזיק בעד עצמו ניירות ערך של המנפיק או של חברה-אם, חברה-בת או חברה קשורה של המנפיק”, יחול גם נושא משרה בנאמן, עובד של הנאמן או מי שמועסק על ידו לצורך מילוי תפקידו, שכן הם האנשים בעלי הגישה למידע הנוגע למנפיק, מעבר למידע המדווח לציבור כולו.

הסמכה זו היא רחבה יותר מההסמכה הקיימת כיום לעניין דיווח המנפיק בדבר הבטוחות שנתן להבטחת זכויות המחזיקים בתעודות ההתחייבות.

לצד ההסמכה לתקנות כאמור, מוצע להותיר את חובת המנפיק למסור לנאמן מידע נוסף על פי דרישתו

20. בסעיף 35 ציב לחוק העיקרי, אחרי "נאמן" יבוא "נושא משרה בנאמן, עובד של הנאמן או מי שמועסק על ידי הנאמן לצורך מילוי תפקידו" ובמקום "נושא נאמנותו" יבוא "נושא הנאמנות".
21. אחרי סעיף 35 ציב לחוק העיקרי יבוא:

הוספת סימן ה'
בפרק ה'1

"סימן ה': אסיפות מחזיקים בתעודות התחייבות

אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות

(א) הנאמן יזמן, בכל שנה ולא יאוחר מתום ארבעה עשר ימים ממועד הגשת הדוח השנתי על ענייני הנאמנות לפי סעיף 35א(1) (בסעיף זה – הדוח השנתי על ענייני הנאמנות), אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות, לגבי כל סדרת תעודות התחייבות בנפרד; האסיפה תכונס לא יאוחר מתום שישים ימים ממועד הגשת הדוח השנתי על ענייני הנאמנות.

(ב) סדר היום באסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות יכלול מינוי נאמן לתעודות התחייבות, דיון בדוח השנתי על ענייני הנאמנות וכן כל נושא אחר שנקבע על סדר היום כאמור בסעיף 35ב3.

(ג) על אף הוראות סעיפים קטנים (א) ו-(ב), החליטה אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות, לפי הוראות סעיף 35ב3(א1), כי תקופת מינויו של נאמן לתעודות התחייבות, תסתיים במועד המאוחר ממועד האסיפה השנתית הבאה של מחזיקים בתעודות ההתחייבות, היא רשאית שלא לקיים אסיפה שנתית כאמור בסעיף קטן (א) אלא אם כן הסתיימה כהונתו של הנאמן לפי הוראות סעיף 35ד(א) עד (ד).

אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות

(א) הנאמן יכנס אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות, מסדרה מסוימת, אם ראה צורך בכך או לדרישת מחזיק בתעודת התחייבות, אחד או יותר, שלו חמישה אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות התחייבות מאותה סדרה.

ד ב ר י ה ס ב ר

היא מינוי נאמן, מוצע לקבוע חובה לכנס אסיפה שנתית רק כאשר חובה על המנפיק למנות נאמן. על פי המוצע האסיפה השנתית תוזמן בכל שנה ולא יאוחר מתום ארבעה עשר ימים לאחר פרסום הדוח השנתי על ענייני הנאמנות בהתאם לסעיף 35א(א). כמו כן, לנוכח המוצע בסעיף 35ב3(א1) לחוק ניירות ערך ולפיו מחזיקים בתעודות התחייבות יוכלו להחליט כי הנאמן ימונה לתקופה של עד שלוש שנים, מוצע לקבוע כי במקרים שבהם החליטו המחזיקים כאמור, הנאמן לא יהיה חייב לכנס אסיפה שנתית בכל שנה ושנה אלא ככל שהדבר נחוץ למינוי נאמן אחר, או אם ביקש זאת מחזיק בתעודת התחייבות, אחד או יותר, שלו חמישה אחוזים לפחות מסדרת תעודות ההתחייבות, בהתאם לסעיף 35ב3(א) המוצע.

לסעיף 35ב3 המוצע

מוצע לקבוע כי נאמן יכנס אסיפה מיוחדת של מחזיקים בסדרה מסוימת של תעודות התחייבות אם ראה צורך בכך. כמו כן יכנס הנאמן אסיפה כאמור אם נדרש

מאותם טעמים שבשלהם מוצע כאמור תיקון לסעיף 35א לחוק ניירות ערך, מוצע לקבוע כי גם ההגבלות על ביצוע עסקאות בניירות ערך בעבור חשבונו של אחר תוך הפעלת שיקול דעת עצמאי, המפורטות בסעיף 35 ציב לחוק ניירות ערך, יחולו על נושא משרה בנאמן, עובד של הנאמן או מי שמועסק על ידי הנאמן לצורך מילוי תפקידו. ברי כי מבצעי הפעולות האמורות הם אותם יחידים (ולא הנאמן כחברה), ומשכך האיסורים וההגבלות רלוונטיים באותה מידה גם אליהם.

סעיף 21 לסעיף 35ב1 המוצע

על פי המוצע, הנאמן יהיה חייב לכנס אסיפה שנתית של מחזיקים בתעודות התחייבות. באסיפה ימונה הנאמן, יידון הדוח השנתי על ענייני הנאמנות וכן יידונו נושאים שהוצעו על ידי המנפיק, על ידי הנאמן או על ידי מחזיקים בתעודות התחייבות המחזיקים חמישה אחוזים או יותר מסדרת תעודות ההתחייבות. לעניין זה יובהר כי מכיוון שמטרתה העיקרית של האסיפה השנתית

(ב) נאמן שנדרש לכנס אסיפה מיוחדת לפי הוראות סעיף קטן (א), יזמנה בתוך עשרים ואחד ימים מיום שהוגשה לו הדרישה, למועד כאמור בסעיף 63(ג) לחוק החברות החל לגבי אסיפה מיוחדת בחברה ציבורית; ואולם רשאי מחזיק כאמור בסעיף קטן (א) לדרוש מהנאמן להקדים את המועד לכינוס האסיפה אם סבר כי הדבר דרוש לצורך הגנה על זכויות המחזיקים.

(ג) לא כינס הנאמן אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות, לפי דרישת מחזיק, בתוך המועד כאמור בסעיף קטן (ב), יכנסה המחזיק בהקדם האפשרי ולא יאוחר מארבעה עשר ימים מהמועד כאמור באותו סעיף קטן, והנאמן יישא בהוצאות שהוציא המחזיק בקשר עם כינוס האסיפה.

(א) סדר היום באסיפה 35יב3. סדר היום באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות ייקבע בידי הנאמן, וייכללו בו גם נושאים שבשלהם נדרש כינוס של אסיפה מיוחדת של מחזיקים בתעודות התחייבות לפי סעיף 35יב2, וכן נושא שנתבקש כאמור בסעיף קטן (ב).

סדר היום באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות

(ב) מחזיק בתעודת התחייבות, אחד או יותר, שלו חמישה אחוזים לפחות מסדרת תעודות התחייבות, רשאי לבקש מהנאמן לכלול נושא בסדר היום של אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות שתכנס בעתיד, ובלבד שהנושא מתאים להיות נדון באסיפה כאמור; שר האוצר רשאי, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים, לקבוע הוראות לעניין סעיף קטן זה, לרבות לעניין המועד להגשת הבקשה.

(ג) באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות יתקבלו החלטות בנושאים שפורטו בסדר היום בלבד.

ד ב ר י ה ס ב ר

שבשלהם נדרש כינוס אסיפה מיוחדת או נושא שהתבקש על ידי מי שמחזיק בתעודות התחייבות אחת או יותר, שלו חמישה אחוזים לפחות מסדרת תעודות התחייבות. יצוין כי לגבי בעלי מניות קובע סעיף 66(ב) לחוק החברות כי בעל מניה המחזיק אחוז אחד או יותר רשאי להציע להוסיף נושא לסדר היום, ואילו לגבי מחזיק איגרת חוב מוצע להעניק זכות זו רק למי שמחזיק חמישה אחוזים או יותר, וזאת בשל המאפיינים השונים של ניירות ערך וזכות הבעלות המגולמת במניה, ולנוכח ההגנה הקיימת למחזיקים בתעודות התחייבות שמועד פירעונן הוא במועד העולה על שנה ממועד הנפקתן, באמצעות מינוי הנאמן. כמו כן בדומה לקבוע בסעיף 66(ג) לחוק החברות, מוצע לקבוע כי באסיפה הכללית יתקבלו החלטות בנושאים שפורטו בסדר היום בלבד. האסיפה הכללית של מחזיקים בתעודות התחייבות תהיה רשאית לקבל החלטות השונות מן הנוסח שהיה על סדר היום, בהתאם לתקנות שיוקנו מכוח סעיף 70 לחוק החברות כפי שהוא מוחל בסעיף 35יב(6)(4) המוצע.

לכך בידי מחזיק, אחד או יותר, מן המחזיקים בחמישה אחוזים לפחות מסדרת תעודות התחייבות, זאת כדי לאפשר למחזיקים בתעודות התחייבות לפקח על קיום זכויותיהם.

על פי המוצע, הנאמן יזמן את האסיפה בתוך 21 ימים מיום שהוגשה לו הדרישה, בדומה לקבוע בסעיף 63(ג) לחוק החברות, לעניין מועד זימון אסיפה מיוחדת של בעלי מניות. מועד הכינוס יהיה לא יאוחר מ-35 ימים ממועד פרסום ההודעה על האסיפה, ואולם במקרים שעל סדר היום של האסיפה נושאים שחובה לאפשר לגביהם הצבעה בכתב בהתאם לסעיף 35יב4 המוצע, מועד הכינוס ייקבע בתקנות לפי סעיף 89 לחוק החברות כפי שהוא מוחל בסעיף 35יב(17) המוצע.

לסעיף 35יב3 המוצע

מוצע לקבוע כי סדר היום באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות ייקבע בידי הנאמן וייכללו בו נושאים

הצבעה באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות

4135. (א) מחזיק בתעודת התחייבות רשאי להצביע באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות, בעצמו או באמצעות שלוח וכן בכתב הצבעה לפי הוראות סעיף קטן (ב).

(ב) מחזיק בתעודת התחייבות רשאי להצביע באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות, באמצעות כתב הצבעה שבו יציין המחזיק את אופן הצבעתו, בהחלטות בנושאים אלה:

- (1) החלטה לשינוי שטר הנאמנות או לויתור על זכות המוקנית למחזיקים בתעודות ההתחייבות;
- (2) החלטה על מינוי נאמן או על הפסקת כהונתו;
- (3) החלטה למימוש בטוחות;
- (4) החלטה להעמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי;
- (5) נושאים אחרים שפורטו בשטר הנאמנות או שקבע שר האוצר לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים.

מחזיק בתעודת התחייבות שהוא בעל שליטה

5135. מחזיק בתעודת התחייבות שהוא בעל שליטה במנפיק, קרובו, או תאגיד בשליטת מי מהם, לא יובאו בחשבון לצורך קביעת המניין החוקי באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות, וקולותיהם לא יובאו במניין הקולות בהצבעה באסיפה כאמור.

תחולת הוראות מחוק החברות

6135. ההוראות לפי סעיפים 62, 65, 69 עד 74, 78 עד 81, 84 עד 86, 87 (ב) עד (ד), 88 עד 91 ו-182 (ב) ו-(ג) לחוק החברות, שעניינן אסיפה כללית של בעלי מניות בחברה או בחברה ציבורית ובעלי מניות בחברה כאמור יחולו לעניין אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות ולעניין מחזיקים בתעודות התחייבות, בהתאמה, בשינויים המחויבים ובשינויים המפורטים להלן, והכל אלא אם כן נקבע אחרת בחוק זה:

ד ב ר י ה ס ב ר

לסעיף 4135 המוצע

לסעיף 5135 המוצע

בשל ניגוד העניינים המובנה בין בעל השליטה בחברה ובין מחזיקים בתעודות ההתחייבות, מוצע לקבוע כי קולותיהם של מחזיקים בתעודות התחייבות, שהם בעלי שליטה במנפיק, בני משפחתם או תאגידים בשליטת מי מהם, לרבות החברה ותאגידים בשליטתה, לא יובאו במניין הקולות באסיפת מחזיקים בתעודות התחייבות.

לסעיף 6135 המוצע

מוצע להחיל על אסיפת מחזיקים בתעודות התחייבות ועל מחזיקים בתעודות התחייבות הוראות מסוימות מחוק החברות כמפורט להלן, החלות על אסיפה כללית של בעלי מניות בחברה או בחברה ציבורית ועל בעלי מניות בחברה כאמור, בשינויים המחויבים ובשינויים המפורטים בסעיף

כדי להגביר את מעורבותם של מחזיקים בתעודות התחייבות בקבלת החלטות מהותיות, מוצע לאפשר להם להצביע באמצעות כתבי הצבעה ובלא נוכחות פיזית או מינוי מיופה כוח, בדומה לזכותם של בעלי מניות על פי סעיף 87(א) לחוק החברות. על פי הצעה יהיה ניתן להצביע באמצעות כתבי הצבעה באסיפות מחזיקים שעל סדר יומן החלטות מהותיות. החלטות מהותיות ייחשבו החלטות לשינוי שטר הנאמנות, החלטות להעמדת חוב לפירעון מיידי, החלטות למימוש בטוחות והחלטות בקשר למינוי נאמן או להפסקת כהונתו. כמו כן מוצע להסמיך את שר האוצר לקבוע עניינים נוספים שלגביהם יהיה ניתן להצביע באמצעות כתבי הצבעה באסיפת מחזיקים וכן לאפשר להוסיף עניינים נוספים בשטר הנאמנות.

(1) בסעיף 62 לחוק החברות –

(א) בסעיף קטן (א), במקום "כאמור בסעיף 60" יקראו "כאמור בסעיף 35ב1(א)", במקום "כאמור בסעיף 61" יקראו "כאמור בסעיף 35ב2(א)" והמילים "או דירקטור בחברה" לא ייקראו;

(ב) בסעיף קטן (ב), במקום "תישא החברה" יקראו "יישא הנאמן" והסיפה החל במילה "והדירקטורים" – לא תיקרא;

(2) בסעיף 65 לחוק החברות –

(א) בסעיף קטן (א), במקום "הדירקטוריון" יקראו "הנאמן", במקום "לפי סעיף 63" יקראו "לפי סעיף 35ב2(א)";

(ב) בסעיף קטן (ב), במקום "תישא החברה" יקראו "יישא הנאמן" והסיפה החל במילה "והדירקטורים" – לא תיקרא;

(3) בסעיף 69 לחוק החברות –

(א) בסעיף קטן (א), במקום "השר" יקראו "שר האוצר, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים";

(ב) בסעיף קטן (ד), במקום "השר רשאי לקבוע לאחר התייעצות עם רשות ניירות ערך" יקראו "שר האוצר רשאי, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים, לקבוע";

(4) בסעיף 70 לחוק החברות, במקום "השר" יקראו "שר האוצר, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים";

(5) בסעיף 71 לחוק החברות, במקום "השר" יקראו "שר האוצר, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים";

(6) בסעיף 72 לחוק החברות, במקום "בתקנון" יקראו "בשטר הנאמנות" ובמקום "הדירקטור" יקראו "הנאמן";

(7) בסעיף 73 לחוק החברות, במקום "חברה ציבורית שמניותיה הוצעו" יקראו "נאמן למחזיקים בתעודות התחייבות שהונפקו" ובמקום "תקיים" יקראו "יקיים";

ד ב ר י ה ס ב ר

סעיפים 69 עד 74 שעניינם אופן הודעה על האסיפה; סמכות השר לקבוע מקרים שבהם ניתן לקבל החלטות שונות מאלה שפורטו בהזמנה; הוכחת בעלות בתעודות

המוצע: סעיף 62 שעניינו כינוס אסיפה שנתית בידי בית משפט; סעיף 65 שעניינו פנייה לבית משפט כאשר הנאמן אינו מכנס אסיפה לבקשת מחזיק בתעודת התחייבות;

- (8) בסעיף 74 לחוק החברות –
- (א) בסעיף קטן (ב), במקום "בסעיפים 67 עד 69" יקראו "בסעיף 69 כפי שהוא מוחל בפסקה (3)";
- (ב) בסעיף קטן (ג), במקום הסיפה החל במילים "לפי סעיפים" יקראו "לפי סעיף 69(א) כפי שהוא מוחל בפסקה (3)";
- (9) בסעיף 78 לחוק החברות –
- (א) בסעיף קטן (ב), במקום הסיפה החל במילים "לשבוע ימים" יקראו "למועד אחר שלא יקדם משני ימי עסקים לאחר המועד שנקבע לקיום האסיפה המקורית";
- (ב) סעיף קטן (ג) – לא ייקרא;
- (10) בסעיף 79 לחוק החברות –
- (א) בסעיף קטן (א), המילים "כאמור בסעיפים 74 או 78(ב)" – לא ייקראו;
- (ב) בסעיף קטן (ב), במקום "בסעיפים 63 או 64" יקראו "בסעיף 35(ב2)א או כאמור בסעיף 64 לחוק החברות כפי שהוא מוחל בסעיף זה" ובמקום "בסעיף 63" יקראו "בסעיף 35(ב2)א";
- (11) בסעיף 80 לחוק החברות, בסעיף קטן (ב), במקום הסיפה החל במילים "יושב ראש הדירקטוריון" יקראו "הנאמן";
- (12) בסעיף 81 לחוק החברות, במקום "בתקנון" יקראו "בשטר הנאמנות";
- (13) בסעיף 84 לחוק החברות, הסיפה החל במילים "חברה פרטית" לא תיקרא;
- (14) בסעיף 85 לחוק החברות, במקום "או בתקנון" יקראו "או בשטר הנאמנות";
- (15) בסעיף 87 לחוק החברות –
- (א) בסעיף קטן (ב), במקום "על ידי החברה" יקראו "על ידי הנאמן" ובמקום "לחברה" יקראו "לנאמן";
- (ב) בסעיף קטן (ג), במקום "לחברה" יקראו "לנאמן" ובסופו יבוא "כפי שהוא מוחל בפסקה (9)";

ד ב ר י ה ס ב ר

נדחית; יושב ראש האסיפה הכללית וחופש התנאה בקשר למניין חוקי; סעיפים 84 עד 86 שעניינם הצבעה במניין קולות; רוב באסיפה כללית והכרזה כראיה; סעיף 87(ב)

התחייבות; כינוס אסיפה בידי בית משפט; חובת קיום אסיפה בישראל ודחיית אסיפה כללית; סעיפים 78 עד 81 שעניינם מניין חוקי באסיפה כללית; מניין חוקי באסיפה

(ג) בסעיף קטן (ד), במקום "בחברה" יקראו "אצל הנאמן", אחרי "סעיף 74" יקראו "כפי שהוא מוחל בסעיף זה" ובסופו יבוא "כפי שהם מוחלים בסעיף זה";

(16) בסעיף 88 לחוק החברות –

(א) בסעיף קטן (א), במקום הרישה עד המילים "לבעלי המניות" יקראו "הנאמן וכן מי שלפי דרישתו מכנס הנאמן אסיפה מיוחדת לפי סעיף 35ב2(א), רשאים לפנות בכתב, באמצעות הנאמן, למחזיקים בתעודות ההתחייבות", אחרי "בסעיף 87" יקראו "כפי שהוא מוחל בפסקה (15)", במקום "החברה תשלח" יקראו "הנאמן ישלח" ובמקום "על חשבונה" יקראו "על חשבונו";

(ב) בסעיף קטן (ב), אחרי "בסעיף 87" יקראו "כפי שהוא מוחל בפסקה (15)", במקום "לפנות לחברה ולבקשה" יקראו "לפנות לנאמן ולבקשו", במקום "על חשבונה של החברה" יקראו "על חשבונו של הנאמן", במקום "השר" יקראו "שר האוצר, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים", אחרי "לפי הוראות סעיף 89" יקראו "כפי שהוא מוחל בפסקה (17)", במקום "ואולם חברה רשאית" יקראו "ואולם נאמן רשאי" ובמקום "על חשבונה" יקראו "על חשבונו";

(ג) בסעיף קטן (ג), במקום "דירקטוריון חברה" יקראו "נאמן" ואחרי "סעיפים קטנים (א) או (ב)" יבוא "כפי שהם מוחלים בפסקאות משנה (א) ו-(ב)";

(ד) בסעיף קטן (ד), במקום "בעל מניה כמשמעותו בסעיף 177(1)" יקראו "מחזיק בתעודת התחייבות כהגדרתו בפסקה (1) להגדרה "מחזיק", "מחזיק בתעודת התחייבות" שבסעיף 35א";

(17) בסעיף 89 לחוק החברות –

(א) במקום הרישה עד המילים "ועם רשות ניירות ערך" יקראו "שר האוצר רשאי, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים" ובמקום "לפי סימן זה" יקראו "לפי סעיפים 87 ו-88 כפי שהם מוחלים בפסקאות (15) ו-(16)";

ד ב ר י ה ס ב ר

סעיף 182(ב) ו-1(ג) שעניינו המועד הקובע לעניין הצבעה באסיפה כללית.

עד (ד) שעניינו הוראות לעניין כתב הצבעה; סעיפים 88 עד 91 שעניינם הודעות עמדה; סמכות לתקן תקנות בקשר לכתבי הצבעה; פרוטוקולים של האסיפה ופגמים בכינוס;

(ב) בפסקה (2), אחרי "סעיפים 87 ו-88" יקראו "כפי שהם מוחלים בפסקאות (15) ו-(16)", במקום "חברות מסוימות" יקראו "מנפיקים מסוימים", במקום "לשיעור ההחזקות שבידי בעל השליטה באותן חברות ברוב הדרוש לקבלת החלטה באסיפה הכללית בחברות מסוימות" יקראו "לרוב הדרוש לקבלת החלטה באסיפה הכללית באותם מנפיקים" ובמקום "של החברה" יבוא "של המנפיק";

(ג) בפסקה (3), במקום "בחברות מסוימות" יקראו "של מנפיקים מסוימים" ובמקום "בבעלי מניות כאמור בסעיף 177(1)" יקראו "במחזיקים בתעודות התחייבות כאמור בפסקה (1) להגדרה "מחזיק", "מחזיק בתעודת התחייבות" שבסעיף 35א";

(ד) בפסקה (4), במקום "לחברה" יקראו "לנאמן" ובמקום "על הבעלות במניות" יקראו "על החזקה בתעודות ההתחייבות";

(18) בסעיף 90 לחוק החברות –

(א) בסעיף קטן (א), במקום "חברה תערוך" יקראו "נאמן יערוך" ובמקום "ותשמור אותם במשרדה הרשום" יקראו "וישמור אותם במשרדו הרשום";

(ב) בסעיף קטן (ג), במקום "במשרדה הרשום של החברה" יקראו "במשרדו הרשום של הנאמן";

(19) בסעיף 91 לחוק החברות, בסעיף קטן (א), במקום "או בתקנון" יקראו "או בשטר הנאמנות";

(20) בסעיף 182 לחוק החברות, בסעיף קטן (ג), במקום "השר" יקראו "שר האוצר לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובהסכמת שר המשפטים" ואחרי "בסעיף 87" יקראו "כפי שהוא מוחל בפסקה (15)".

735. (א) כונסה אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות, יבחן הנאמן את קיומם של ניגודי עניינים אצל המחזיקים, בין עניין הנובע מהחזקתם בתעודות ההתחייבות לבין עניין אחר שלהם; הנאמן רשאי לדרוש ממחזיק המשתתף באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות להודיע לו, לפני ההצבעה, אם יש לו ניגוד עניינים כאמור.

בחינת ניגודי עניינים

ד ב ר י ה ס ב ר

לסעיף 735ב המוצע

מוצע לקבוע כי בעת כינוסה של אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות, על הנאמן לבחון את קיומו של ניגוד עניינים אצל המחזיקים, בין עניין הנובע מעצם ההחזקה שלהם בתעודות ההתחייבות לבין עניין אחר

ההוראות שלעיל יחולו כל עוד לא נקבע אחרת בחוק ניירות ערך. כך למשל קובע חוק ניירות ערך בסעיפים 135 ו-135יד הוראות אחרות לעניין הרוב הדרוש לשינוי שטר נאמנות ולעניין המניין החוקי לשם שינוי שטר הנאמנות וסיום כהונתו של הנאמן.

(ב) בספירת מניין הקולות בהצבעה שהתקיימה באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות, לא יביא הנאמן בחשבון את קולותיהם של מחזיקים שלא נענו לדרישתו כאמור בסעיף קטן (א) או של מחזיקים שלגביהם מצא כי מתקיים ניגוד עניינים כאמור באותו סעיף קטן (בסעיף זה – מחזיקים בעלי עניין מנוגד).

(ג) על אף האמור בסעיף קטן (ב), פחת סך החזקות המשתתפים בהצבעה, שאינם מחזיקים בעלי עניין מנוגד, משיעור של חמישה אחוזים מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות מאותה סדרה, יביא הנאמן בחשבון בספירת מניין הקולות בהצבעה גם את קולותיהם של המחזיקים בעלי עניין מנוגד.

הוספת כותרת סימן 22. לפני סעיף 35ג לחוק העיקרי תבוא הכותרת:
ו' בפרק ה'

“סימן ו': הוראות כלליות”.

תיקון סעיף 35ג 23. בסעיף 35ד לחוק העיקרי –

(1) ברישדה, אחרי “פוקעת” יבוא “לפני תום תקופת מינויו כאמור בסעיף 35ב”;

ד ב ר י ה ס ב ר

מניין הקולות בהצבעה, את קולותיהם של המחזיקים בעלי העניין המנוגד, שכן בהתאם לסך החזקותיהם יוכלו להטות את ההחלטה בהתאם לאינטרסים שלהם, שאינם נובעים מעצם החזקה בתעודות התחייבות. עם זאת, אין מניעה כי קולותיהם של בעלי עניין מנוגד יימנו לצורך קביעת המניין החוקי להצבעה. קביעה אחרת בהקשר זה היתה מקשה על השגת המניין החוקי ועל מנגנון קבלת ההחלטות בקשר לסדרת תעודות ההתחייבות.

עם זאת, מוצע לקבוע כי אם פחת סך המשתתפים בהצבעה, שאינם בעלי עניין מנוגד, משיעור של 5% מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות מאותה הסדרה, יביא הנאמן בחשבון גם את קולותיהם של מחזיקים שלהם עניין המנוגד לעניין הנובע מהחזקת תעודות ההתחייבות. כלל זה מטרתו למנוע מצבי קיצון שבהם מיעוט מחזיקים שאינם בעלי עניין מנוגד ואשר הם בעלי אינטרס כלכלי זניח ביחס לסדרה כולה, יכריע את גורלה. יובהר, כי בכל מקרה קולותיהם של המנויים בסעיף 35ב המוצע לא יובאו במניין הקולות בהצבעה באסיפה.

סעיף 23 לפסקאות (1) ו-(2)

סעיף 35ד לחוק ניירות ערך, שעניינו סיום כהונתו של נאמן, קובע בסעיף קטן (א) שלוש חלופות שבהתקיימן פוקעת כהונתו של נאמן לפני תום תקופת מינויו:

(1) כאשר חדל להתקיים בו האמור בסעיף 35ג (חברה רשומה בישראל שמטרתה העיקרית לעסוק בנאמנות);

שלהם, ובמניין הקולות בהצבעה יידרש הנאמן לנטרל את אותם המחזיקים שבעניינם מתקיים ניגוד עניינים (להלן – בעלי עניין מנוגד); לצורך ביצוע האמור, מוצע לקבוע כי הנאמן יהיה רשאי לדרוש מן המחזיקים המשתתפים באסיפת המחזיקים להודיע לו, לפני ההצבעה, אם הם בעלי עניין מנוגד. מחזיק שלא נענה לפניית הנאמן האמורה, ייחשב בעל עניין מנוגד וקולו לא יובא במניין הקולות באסיפת המחזיקים בתעודות ההתחייבות.

בהקשר זה יובהר כי אופן כינוס אסיפות המחזיקים וניטרול בעלי העניין המנוגד אינו דומה לאופן כינוסן של אסיפות סוג בהתאם להוראות סעיף 350(א) לחוק החברות. הליך לפי סעיף 350 לחוק החברות, עניינו פשרה או הסדר בין החברה לבין נושיה או בעלי מניותיה. בהליך כאמור מכנסים בנפרד אסיפות נושים (לפי סוגיהם) או אסיפות בעלי מניות (אסיפות סוג). בהתאם לסיווג האינטרסים שלהם כבעלי זכויות מול המנפיק. מאחר שההסדר משפיע באופן ישיר על הזכויות של כל אלה, נדרש אישורן של כל אסיפות הסוג שכונסו. לעומת זאת, באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות לפי סעיף 35ב המוצע, עומד להצבעה נושא הנוגע לאינטרס הכללי של המחזיקים בתעודות ההתחייבות מהסדרה המסוימת. במקרה כזה, ברי כי במניין הקולות בהצבעה אין להביא בחשבון את קולם של בעלי עניין מנוגד, ואולם קולותיהם יימנו לצורך קביעתו של מניין חוקי. אילו נקבעה בעניין זה דרישה ברוח חוק החברות, קרי – דרישה כי ההחלטה תאושר גם באסיפה נפרדת של מחזיקים בעלי עניין מנוגד, הרי שהיה בכך למעשה כדי להקנות לאותם מחזיקים זכות וטו על אישור ההסדר. מטעם זה גם אין להביא בחשבון, בעת

(א) במקום פסקה (1) יבוא:

”(1) מתקיים לגביו האמור בפסקאות (1) או (2) של סעיף 2ג35(א);“

(ב) פסקה (2) – תימחק;

(3) בסעיף קטן (ד), במקום ”אסיפה כללית של בעלי תעודות ההתחייבות“ יבוא ”אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות ההתחייבות“, במקום ”על פי הצבעת המחזיקים בחמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות מאותה סדרה, על העברת הנאמן מכהונתו“ יבוא ”על העברת הנאמן מכהונתו, ובלבד שנכחו באסיפה מחזיקים בחמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות מאותה סדרה, ולעניין אסיפה נדחית – ובלבד שנכחו בה מחזיקים בעשרה אחוזים לפחות מהיתרה כאמור“;

ד ב ר י ה ס ב ר

כלומר, לאחר התיקון המוצע תפקע כהונתו של נאמן אם התקיים לגביו תנאי מהתנאים להסרת שמו ממרשם הנאמנים (בשל אי-עמידה בתנאים או בשל פגם במהימנות) או אם יתקיימו בעניינו נסיבות של ניגוד עניינים.

יצוין, כי בהתאם לסעיף 335 המוצע, כהונתו של נאמן תפקע גם אם תקופת מינויו בהתאם להוראות הסעיף האמור הסתיימה, והוא לא מונה בשנית.

לפסקה (3)

סעיף קטן (ד) של סעיף 335 צידד לחוק ניירות ערך, קובע לאמור:

”(ד) המחזיקים בעשרה אחוזים מיתרת הערך הנקוב של תעודות התחייבות מסדרה מסויימת רשאים לכנס אסיפה כללית של בעלי תעודות ההתחייבות מאותה סדרה, והאסיפה רשאית להחליט, על פי הצבעת המחזיקים בחמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות מאותה סדרה, על העברת הנאמן מכהונתו.“

כלומר, אין דרישה למינוי חוקי של מחזיקים באסיפה שכונסה כאמור, אך כדי להעביר את הנאמן מכהונתו נדרשת תמיכתם של מחזיקים בחמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של הסדרה.

מוצע לתקן את הסעיף הקטן האמור ולקבוע כי החלטתה על העברת נאמן מכהונתו, באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות שכונסה לפי דרישה של המחזיקים בעשרה אחוזים מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות מסדרה מסוימת, תיעשה בהחלטת רוב באסיפה שנכחו בה מחזיקים בחמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות מאותה סדרה, או בהצבעת רוב מבין המשתתפים באסיפה נדחית שנכחו בה מחזיקים בעשרה אחוזים לפחות מהיתרה כאמור.

זאת, כדי לאזן בין אפשרות המחזיקים להעביר נאמן מכהונתו מחד גיסא (מעבר מדרישה של קבלת ההחלטה על פי הצבעת המחזיקים בחמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של הסדרה, לדרישה של קבלת ההחלטה ברוב

(2) כאשר ההון העצמי שלו פחת מסכום שנקבע בתקנות;

(3) כאשר התקיימה בו אחת הנסיבות המנויות בסעיף 335 (ניגודי עניינים בין הנאמן או נושא משרה בו לבין המנפיק; מתן צו פירוק או מינוי כונס נכסים ומנהל בידי בית המשפט; הרשעת הנאמן או דירקטור שלו בעבירה המעידה על פגם במהימנות).

מוצע לקבוע, חלק שתי החלופות הראשונות המנויות לעיל, כי כהונת הנאמן פוקעת כאשר מתקיים לגביו תנאי מהתנאים להסרת שמו ממרשם הנאמנים בהתאם לסעיף 2ג35 המוצע, קרי – חדל להתקיים לגביו תנאי מן התנאים לרישום במרשם הנאמנים לפי סעיף 1ג35(ב) או התקיימו לגביו נסיבות שיש בהן כדי להעיד על פגם במהימנות, המנויות ברשימה לפי סעיף 335.

כמפורט לעיל, בהתאם לסעיף 1ג35(ב) המוצע, התנאים לרישום במרשם הנאמנים כוללים, בשינויים מסוימים, התייחסות לחלופות האמורות. כלומר המבקש להירשם במרשם הנאמנים חייב להיות –

- חברה שהתאגדה בישראל, או שהיא חברת חוץ והמציאה לרשות אישור לכך שהדין במדינת המוצא שלה מאפשר לאכופ נגדה במדינת המוצא או במקום עסקיה פסק דין שניתן בישראל;
- מטרתה העיקרית היא לעסוק בנאמנות;
- היא עומדת בתנאים נוספים שעניינם חובת הפקדת פיקדון, עריכת ביטוח, הכשירות הנדרשת מנושא משרה ודרישת הון עצמי.

כמו כן, יושב ראש הרשות רשאי שלא לרשום מבקש במרשם, או להסיר נאמן מהמרשם, בשל נסיבות הנוגעות להמהימנות.

את החלופה השלישית המנויה לעיל מוצע להותיר כלשונה. בעקבות התיקון המוצע לסעיף 335 תתייחס חלופה זו לקיומן של נסיבות המעידות על ניגודי עניינים בין הנאמן והמנפיק, שאר הנסיבות ייבחנו במסגרת בחינת המהימנות לקראת רישום במרשם או לפני הסרה מהמרשם.

(4) במקום סעיף קטן (ה) יבוא:

"(ה) נאמן שהסתיימה כהונתו לפי סעיפים קטנים (א) עד (ד) ימשיך לכהן בתפקידו עד למינוי נאמן אחר במקומו; נאמן אחר כאמור ימונה בידי אסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות, שנכחו בה מחזיקים כאמור בסעיף קטן (ד), או בידי אסיפה כללית נדחית";

(5) אחרי סעיף קטן (ה) יבוא:

"(ה1) פקעה כהונתו של נאמן לפי סעיף קטן (א) ולא מונה נאמן אחר במקומו בתוך זמן סביר, רשאי בית המשפט למנות נאמן אחר במקומו לתקופה ובתנאים שייראו לו";

(6) בסעיף קטן (ו), במקום "(ה)" יבוא "(ה1)".

24. אחרי סעיף 35 לחוק העיקרי יבוא:

הוספת סעיפים
21035 ו-21035

פטור מהוראות 1035. יושב ראש הרשות רשאי לפטור מהוראות פרק זה, כולן או מקצתן, תאגיד המציע לציבור בישראל תעודות התחייבות אשר רשומות למסחר בבורסה בחו"ל או שיירשמו בה למסחר מיד לאחר פרסום התשקיף, אם מצא שהדין החל על התאגיד מבטיח די הצורך את ענייניו של ציבור המשקיעים בישראל; יושב ראש הרשות רשאי להתנות מתן פטור כאמור בתנאים.

שינוי תוספת 21035. (א) שר האוצר רשאי, בצו, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה, ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, לשנות את תוספת שלישית א'.

שינוי תוספת
שלישית א'

ד ב ר י ה ס ב ר

למנות נאמן חדש יוכלו לזווג פנייה לבית המשפט בנושא. כמו כן, יובהר כי במקרים שבהם נדרש אישור בית המשפט למינוי הנאמן הרי שהחלטת בית המשפט תקבל לאחר שאסיפת המחזיקים קיבלה החלטה בעניין.

שנית, מוצע לקבוע כי נאמן ימשיך לכהן בתפקידו עד למינוי נאמן אחר, בכל המקרים שבהם מסתיימת כהונתו, ולא רק במקרה של פקיעת כהונה כאמור בסעיף קטן (א); מינוי נאמן אחר ייעשה בהחלטת רוב באסיפה כללית של מחזיקים בתעודות התחייבות או בכפוף לדרישת מניין חוקי של מחזיקים בחמישים אחוזים מיתרת הערך הנקוב של סדרת תעודות ההתחייבות, או ברוב באסיפה נדחית (בלא דרישת מניין חוקי באסיפה).

כלומר, הרוב הדרוש למינוי נאמן חדש במקום נאמן שכהונתו הסתיימה בנסיבות הקבועות בסעיף 35, הוא רוב באסיפת המחזיקים שנכחו בה מחזיקים של חמישים אחוזים לפחות מיתרת הערך הנקוב של תעודות התחייבות מאותה סדרה או רוב באסיפה נדחית. דרישת הרוב הזו תחול במקרים שבהם כהונת הנאמן המכהן כבר הסתיימה ולכן אין לראות בהחלטה על מינוי נאמן חדש כהחלטה על העברת נאמן מכהן מתפקידו (כך למשל, במקרה שבו

רגיל מבין המשתתפים בהצבעה), ומאידך גיסא להימנע מאפשרות העברת נאמן מכהונתו באסיפה שאינה מייצגת את הסדרה באופן הולם (ולשם כך דרישת קיומו של מניין חוקי באסיפה, לשם קיום הצבעה).

לפסקה (4)

סעיף קטן (ה) של סעיף 35 לחוק ניירות ערך, קובע לאמור:

"(ה) פקעה כהונתו של נאמן, רשאי בית המשפט למנות נאמן אחר לתקופה ובתנאים שייראו לו; הנאמן שכהונתו פקעה ימשיך לכהן בתפקידו עד למינוי נאמן אחר."

ראשית, מוצע להחליף את הרישאה ולקבוע במפורש, במסגרת סעיף קטן (ה1), כי סמכות בית המשפט למנות נאמן אחר לתקופה ובתנאים שייראו לו, מתייחסת רק לפקיעת כהונת הנאמן בנסיבות המפורטות בסעיף קטן (א), ורק אם לא מונה נאמן אחר בתוך זמן סביר. כלומר, במקרים שבהם הנאמן התפטר ובית המשפט נתן תוקף להתפטרותו, או אם בית המשפט או המחזיקים הורו על פיטוריו של נאמן, מינוי הנאמן החדש ייעשה על ידי המחזיקים ולא על ידי בית המשפט. מובן, כי במקרים שבהם לא יצליחו המחזיקים

(ב) צו לפי סעיף קטן (א) הנוגע לתעודות התחייבות המונפקות על ידי תאגיד בנקאי או חברה בת של תאגיד כאמור, יותקן גם לאחר התייעצות עם המפקח על הבנקים שמונה לפי סעיף 5 לפקודת הבנקאות, 1941².

תיקון סעיף 339א

2. בסעיף 339א לחוק העיקרי –

- (1) בכותרת השוליים, אחרי "ומניותיה" יבוא "או תעודות ההתחייבות שלה";
- (2) בסעיף קטן (א), המילים "המפורטות בתוספת הרביעית" והמילים "בשינויים המפורטים" – יימחקו, אחרי "מניות" יבוא "או תעודות התחייבות" ואחרי "לציבור בישראל" יבוא "הכל בהתאם למפורט בחלק א' או בחלק ב' לתוספת הרביעית, לפי העניין", במקום "אותה" יבוא "חברה כאמור", אחרי "מהוראות ותקנות" יבוא "המפורטות בתוספת האמורה" ואחרי "בשל רישום ניירות ערך" יבוא "או תעודות התחייבות".

ד ב ר י ה ס ב ר

לפי המוצע, אפשרות מתן הפטור תחול, כאמור, רק אם תעודות ההתחייבות רשומות למסחר בבורסה בחו"ל או שיירשמו בה למסחר לאחר הנפקתן. בורסה בחו"ל מוגדרת בסעיף 1 לחוק ניירות ערך כ"בורסה לניירות ערך, שוק מוסדר או רשימת מסחר בכל אחד מהם, שאינם בישראל, המנויים בתוספת השניה או השלישית".

הגבלה זו נועדה לצמצם את הפטור, ככל שיינתן, כך שיחול רק על חברות הרשומות בבורסה שמשטרי הגילוי והאחריות הנהוגים בה נבחנו על ידי הרשות והוכרו על ידה כמספקים הגנה ראויה לציבור המשקיעים. פטור כאמור לא יינתן, אם כן, לחברות הרשומות בבורסה זרה (שאינה רשומה בתוספת השניה או השלישית לחוק ניירות ערך) או לתעודות התחייבות של תאגיד שהוצעו רק לציבור בישראל.

מתן הפטור מהוראות מהותיות של הפרק, ייבחן לאור ההוראות הקיימות בדין החל במדינה שבה רשומות או יירשמו למסחר תעודות ההתחייבות של התאגיד, תוך בחינה האם דין זה נותן הגנה מספקת למחזיקים בתעודות התחייבות.

לסעיף 21335 המוצע

מוצע להסמיך את שר האוצר, לפי הצעת הרשות או לאחר התייעצות עמה ובאישור ועדת הכספים של הכנסת, לשנות את תוספת שלישית א'1, על ידי הוספה של תעודות התחייבות וסוגי מנפיקים שלגביהם לא יחולו הוראות סעיף 1335 המוצע ששנינו סמכות הנאמן והמחזיקים לממש בטוחות או להעמיד את תעודות ההתחייבות לפירעון מידי, כולן או חלקן, או גריעתם ממנה, ובלבד שאם השינוי יתייחס לתעודות התחייבות המונפקות על ידי תאגיד בנקאי או חברה בת של תאגיד בנקאי, יקיים הש, נוסף על כך גם התייעצות עם המפקח על הבנקים.

סעיף 25 כיום מחיל סעיף 339א לחוק ניירות ערך הוראות לפי חוק החברות, המפורטות בתוספת הרביעית, על חברה שהתאגדה מחוץ לישראל ומניותיה מוצעות לציבור בישראל, תוך הסמכת שר האוצר להוסיף ולגרוע מן

הנאמן התפטר או הועבר מתפקידו עוד קודם לכן). במקרים אלה מוצע, כאמור, כי לא תתקיים דרישה למניין חוקי באסיפה הנדחית, וזאת כדי למנוע מצב שבו הסתיימה כהונת נאמן ולא ניתן למנות נאמן חדש עקב קשיים בכינוס אסיפה נדחית עם מניין חוקי לקיום ההצבעה.

בהקשר זה יש להבהיר כי החלטה באסיפה השנתית של המחזיקים, על מינוי נאמן חדש במקומו של נאמן מכהן שכהונתו טרם הסתיימה, כמוה כחלטה על העברת הנאמן המכהן מתפקידו, ולכן על החלטה זו להתקבל באותו רוב הדרוש לקבלת החלטה על העברת נאמן מתפקידו באסיפה שכונסה לפי דרישה של המחזיקים בעשרה אחוזים מיתרת הערך הנקוב של תעודות ההתחייבות בסדרה מסוימת כמפורט לעיל. יובהר שבמקרים שבהם סיים נאמן את כהונתו משום שחלפה התקופה שקבעה האסיפה השנתית למינויו והאסיפה לא מינתה אותו שוב (לפי סעיף 335 המוצע), מינוי נאמן חדש ייעשה בהחלטת אסיפה שנתית לפי סעיף 335 המוצע (ולא בדרך המינוי של נאמן לפי סעיף 335ד(ה) המוצע).

סעיף 24 לסעיף 21335 המוצע

כדי שלא לפגוע בתהליכי הגלובליזציה המתעצמים, וכדי להפוך את שוק ההון הישראלי לשוק המהווה חלופה טבעית לגיוסי הון של חברות בין-לאומיות, מוצע להעניק ליושב ראש הרשות סמכות לפטור מהוראות פרק ה'1, כולן או מקצתן, תאגיד המציע לציבור בישראל תעודות התחייבות הרשומות למסחר בבורסה בחו"ל או שיירשמו בה למסחר מיד לאחר פרסום התשקיף. תאגידים אלה מדווחים לציבור בישראל לפי הוראות פרק ה'3 לחוק ניירות ערך (להלן – תאגיד ברישום כפול).

מסחר בניירות ערך של תאגיד ברישום כפול מתאפיין בשונות מובנית ביחס למסחר בניירות ערך של תאגידים ישראלים (למשל מבחינת שפת הדיווח, וגולציה, כללי ממשל תאגידי שונים החלים על תאגיד כזה וכדומה). אי-החלת מכלול ההוראות הנוגעות לנאמן לתעודות התחייבות על תאגיד ברישום כפול, היא לפיכך סיכון נוסף שעל משקיע להביא במכלול השיקולים עובר לקבלת החלטה להשקיע בניירות ערך של תאגיד ברישום כפול.

² ע"ר 1134, 1941, תוס' 1, עמ' (ע) 69, (א) 85.

תיקון סעיף 52ב .26 בסעיף 52ב לחוק העיקרי, האמור בו יסומן "א" ואחריו יבוא:

"(ב) תקופת ההתיישנות של תביעה לפי סעיף קטן (א) בשל הפרת חובת דיווח של הנאמן לפי סעיף 1035, שלא הוגשה עליה תובענה, היא שנתיים מהמועד שבו הוגש הדיווח או מהמועד להגשת הדיווח בהתאם להוראות הדין, לפי המאוחר מביניהם."

תיקון סעיף 52ג .27 בסעיף 52ג לחוק העיקרי, האמור בו יסומן "א" ואחריו יבוא:

"(ב) על אף האמור בכל דין, נאמן שפעל לשם מילוי תפקידו בתום לב ובתוך זמן סביר וכן בירר את העובדות שנאמן סביר היה מברר בנסיבות העניין, לא יהיה אחראי כלפי מחזיק בתעודות התחייבות לנזק שנגרם לו כתוצאה מכך שהנאמן הפעיל את שיקול דעתו לפי הוראות סעיפים 1035(ד1) או 1035 אלא אם כן יוכיח התובע כי הנאמן פעל ברשלנות חמורה; ואולם אם נקבעה בשטר הנאמנות הוראה בעניין שלילת האחריות לפי סעיף קטן זה, המחמירה יותר עם הנאמן, תחול בעניין זה ההוראה שנקבעה בשטר הנאמנות."

ד ב ר י ה ס ב ר

להרחיב את העילות להגבלת אחריותו של הנאמן כלפי המחזיקים. הגבלת האחריות נועדה ליצור סביבת עבודה סבירה לנאמן, שיוכל לפעול בחופשיות ובלא חשש לשם הגנה על זכויות המחזיקים, תוך הפעלת שיקול דעת עצמאי, ולאפשר לו לבטח, בסכום סביר, את אחריותו המקצועית כנדרש. משכך, מוצע לקבוע כי הנאמן לא יהיה אחראי כלפי מחזיק בתעודות התחייבות לנזק שנגרם לו כתוצאה מהפעלת שיקול הדעת המוקנה לנאמן לפי סעיפים 1035(ד1) או 1035 (המדובר בהפעלת שיקול דעתו של הנאמן לתבוע פירעון מיידי ובהפעלת שיקול דעתו בנוגע לפעולה להגנת המחזיקים בדרך הנראית לו מתאימה ביותר בנסיבות המפורטות בסעיף). זאת, אם יוכיח הנאמן כי פעל בתום לב לשם מילוי תפקידו ובתוך זמן סביר וכן בירר את העובדות שנאמן סביר היה מברר בנסיבות העניין. ואולם למרות האמור, הנאמן יוסיף להיות אחראי כלפי המחזיק אם המחזיק יוכיח כי הנאמן פעל ברשלנות חמורה. דהיינו, הנאמן עשוי לחוב באחריות אם לא בירר את העובדות באופן מספק (למשל אם לא קרא את כל דיווחי המנפיק או לא דרש מידע נוסף מכוח הסמכות המוענקת לו בחוק, וקיבל החלטה על סמך מידע חלקי), וזאת גם אם המעשה או המחולל נגרמו בשל טעות בשיקול דעת שנעשתה בתום לב.

הגבלת אחריות הנאמן עשויה להביא לכך שהמחזיקים לא יוכלו לאכוף את הדין כלפי הנאמן במקרים מסוימים, עובדה אשר עשויה לגרום לנאמן לפעול בגבולות הדין תוך צמצום העלויות המוטלות עליו.

לצורך התמודדות עם סיכון זה, התיקון המוצע כולל הרחבה של אמצעי הפיקוח העומדים לרשות המחזיקים, כמפורט להלן: מתן זכות למחזיקים לדרוש מהנאמן לקיים את חובותיו כלפיהם באמצעות פנייה לבית המשפט; הבהרה כי המחזיקים רשאים לממש את הזכויות המוקנות להם (על פי שטר הנאמנות או מכוח הדין) שלא באמצעות הנאמן; וזכותם של המחזיקים להעביר את הנאמן מכהונתו.

במקביל, מוצע לאפשר לצדדים לקבוע רף אחריות מחמיר יותר עם הנאמן בשטר הנאמנות.

כמו כן, מוצע להבהיר כי הנאמן לא יהיה אחראי בשל פעולה שביצע בתום לב ובלא התרשלות בהתאם

ההוראות המפורטות בתוספת הרביעית והסמכת הרשות לתת פטור במקרים מסוימים. מוצע לתקן את סעיף 39א האמור ולהוסיף הסמכה לקבוע בתוספת הרביעית לחוק אילו הוראות מחוק החברות יחולו, בשינויים המחויבים, גם על חברה שהתאגדה מחוץ לישראל ומציעה את תעודות ההתחייבות שלה לציבור בישראל, וזאת בכפוף לאפשרות מתן פטור מהוראות אלה, כולן או חלקן. ההסמכה נדרשת בעקבות תיקון חוק החברות אשר במסגרתו נקבעו בין השאר, כללי ממשל תאגידי לחברות שהניפיקו לציבור תעודות התחייבות ואינן חברות ציבוריות. יובהר כי לעת עתה ההוראות המפורטות בתוספת הרביעית ימשיכו לחול רק על חברות שהתאגדו מחוץ לישראל המציעות מניות לציבור בישראל, אך בעתיד יהיה ניתן לתקן את התוספת הרביעית ולקבוע בה הוראות שיחולו גם על חברות שהתאגדו מחוץ לישראל והמציעות תעודות התחייבות לציבור בישראל.

סעיף 26 סעיף 52ב לחוק ניירות ערך שעניינו אחריות של נאמן, קובע כי הנאמן אחראי כלפי מחזיק בתעודות התחייבות לנזק שנגרם לו כתוצאה מכך שהנאמן הפר הוראה מהוראות פרק ה' או תקנות לפיו או חובה שהוטלה עליו על פי שטר הנאמנות. מאחר שחובות הדיווח של הנאמן הן חובות הנלוות לחובות המהותיות המוטלות עליו, מן הראוי להגביל את זכות התביעה בשל הפרת חובות אלה.

משכך, מוצע לקבוע כי תקופת התיישנות של תביעת נזיקין בשל הפרת חובת דיווח של הנאמן לפי סעיף 1035 תהיה שנתיים מיום הדיווח או מהמועד הראשון שבו היה אמור להינתן הדיווח על פי דין, לפי המאוחר מביניהם.

סעיף 27 סעיף 52ג לחוק ניירות ערך שעניינו שלילת אחריות, קובע נסיבות שבהן לא תחול אחריות הנאמן לפי סעיפים 52א ו-52ב. לאור היקף החובות המוטלות על הנאמנים ועיגון מפורש בחוק ניירות ערך של עמדת הרשות כי על הנאמן לבחון את יכולתו של המנפיק לעמוד בהתחייבותיו כלפי המחזיקים (כחלק מהצורך לבחון האם התקימה העילה להעמדת תעודות ההתחייבות לפירעון מיידי לפי סעיף 1035 המוצע), מוצע

(ג) פעל הנאמן בתום לב ובלא התרשלות בהתאם להוראות סעיף 35(ד) או (ד) לא יהיה הנאמן אחראי בשל ביצוע הפעולה כאמור"

28. בסעיף 53(ב) לחוק העיקרי, בפסקה (5), במקום "או סעיף 35" יבוא "או את ההוראות לפי סעיף 35(א) או (ב)".

29. אחרי סעיף 55 לחוק העיקרי יבוא:

30. "סמכות לדחות את המועד לכינוס אסיפה (א) על אף האמור בכל דין, פורסם דוח בדבר זימון אסיפה של מחזיקים בניירות ערך של תאגיד (בסעיף זה – דוח בדבר זימון אסיפה), רשאי יושב ראש הרשות או עובד הרשות שהוא הסמיכו לכך להורות על דחיית המועד לכינוס האסיפה כפי שנקבע בדוח בדבר זימון אסיפה, למועד שלא יאוחר משלושים וחמישה ימים ממועד פרסום הדוח כאמור, אם נוכח כי יש צורך בכך כדי להבטיח את הגילוי הנאות הנדרש לשם שמירה על ענייניו של ציבור המשקיעים בניירות הערך של התאגיד.

(ב) על אף הוראות סעיף קטן (א), הורה יושב ראש הרשות או עובד שהוא הסמיכו לכך לתאגיד, בהתאם להוראות לפי חוק זה, להגיש דוח המתקן דוח בדבר זימון אסיפה או דוח המתקן דוח אחר בקשר עם האסיפה, או להגיש דוח או מסמכים נוספים בקשר עם האסיפה, הוא רשאי להורות על דחיית מועד כינוס האסיפה מעבר למועד האמור באותו סעיף קטן, ובלבד שהמועד הנדחה יחול במועד שלא יאוחר משלושים וחמישה ימים ממועד הגשת הדוח המתוקן או המסמכים הנוספים".

הוספת תוספת שלישית א'1

30. אחרי תוספת שלישית א' לחוק העיקרי יבוא:

"תוספת שלישית א' 1

(סעיפים 101 ו-102)

(א) סוגי תעודות התחייבות וסוגי מנפיקים שהוראות סעיף 101 לא חלות לגביהם:

טור א'	טור ב'	טור ג'
סוג תעודות ההתחייבות	סוג המנפיק	ההוראות שלא יחולו
1. תעודות התחייבות המהוות מכשיר הוני	תאגיד בנקאי, מבטח או חברה בת של מי מהם	סעיף 101
2. תעודות התחייבות שאינן מהוות מכשיר הוני	תאגיד בנקאי, מבטח או חברה בת של מי מהם	סעיף קטן (א)1 של סעיף 101

ד ב ר י ה ס ב ר

יהיה להכריע מהי מידת האחריות, טיבה והיקפה ביחס לאלה.

סעיפים
לאור התיקונים המוצעים בסעיפים שונים 28, 31 ו-32 בפרק ה' לחוק ניירות ערך, נדרש להתאים את נוסח סעיף 53 לחוק ניירות ערך, שעניינו הפרת הוראות של חוק זה, וכן את התוספת החמישית והתוספת השביעית לחוק ניירות ערך, באופן שהעבירות

להוראות אסיפת המחזיקים (סעיף 35(ד) המוצע) או בהתאם להוראות בית המשפט (סעיף 35(ד) המוצע. יצוין כי אין בהוראה זו כדי לפטור את המחזיקים מאחריותם, ככל שקיימת.

התיקון המוצע אינו נוגע בסוגיות אחריות הנאמן כלפי גורמים אחרים (המנפיק או צדדים שלישיים), ומשכך בנוגע לאלה יחול הדין הכללי, משמע על בית המשפט

“הוראות ניהול בנקאי תקין” – כמשמעותן בסעיף 5(ג1) לפקודת הבנקאות, 1941; “חוק הפיקוח על הביטוח” – חוק הפיקוח על שירותים פיננסיים (ביטוח), התשמ”א-1981³; “מבטח” – כהגדרתו בחוק הפיקוח על הביטוח;

“מכשיר הוני” – מכשיר הון מורכב או כתב התחייבות נדחה, הכלול בהון של התאגיד הבנקאי או של המבטח, לפי העניין, לצורכי קביעת יחס ההון המזערי של התאגיד הבנקאי או לצורכי קביעת ההון המוכר של המבטח, בהתאם להוראות ניהול בנקאי תקין או להוראות לפי חוק הפיקוח על הביטוח, לפי העניין.”

31. בתוספת החמישית לחוק העיקרי – תיקון התוספת החמישית
- (1) בפרט (3)א), המילה “35(ב)2” – תימחק;
- (2) בפרט (5), אחרי “סעיף 35” יבוא “(א) או (ב)”.
32. בתוספת השביעית לחוק העיקרי, בחלק ב', בפרט (7), במקום “שלבגיה הוא משמש נאמן” יבוא “נושא הנאמנות” ובמקום “נושא נאמנות” יבוא “נושא הנאמנות”.
33. תחילתו של חוק זה, בכפוף להוראות סעיף קטן (ב), 60 ימים מיום פרסומו.
- (א) תחילתם של סעיפים 35, 135א) עד (ג) ו-235 לחוק העיקרי, כנוסחם בסעיף 6 לחוק זה, במועד תחילתן של תקנות לפי סעיף 135א) עד (ד) לחוק העיקרי כנוסחו בסעיף האמור.
- (ג) תחילתו של סעיף 35ה)1א) עד (ד) לחוק העיקרי, כנוסחו בסעיף 9 לחוק זה, במועד תחילתן של תקנות לפי סעיף 35ה)1ה) לחוק העיקרי כנוסחו בסעיף האמור.
34. מי שכהן כנאמן ערב תחילתם של סעיפים 35, 135א) עד (ג) ו-235 לחוק העיקרי כנוסחם בסעיף 6 לחוק זה (בסעיף זה – המועד הקובע) יראו אותו כמי שרשום במרשם הנאמנים לפי הוראות סעיף 135א) לחוק העיקרי כנוסחו בסעיף 6 לחוק זה, עד תום שנה מהמועד הקובע אלא אם כן הסתיימה כהונתו קודם לכן לפי סעיף 35 לחוק העיקרי כנוסחו בסעיף 23 לחוק זה, ובלבד שמתקיימים לגביו התנאים כמפורט להלן, והכל בכפוף להוראות סעיף קטן (ב):

ד ב ר י ה ס ב ר

סעיף 33 מוצע לקבוע כי תחילתו של החוק המוצע, למעט הסעיפים המחייבים התקנת תקנות, תהיה 60 ימים מיום פרסומו. בהתאם לכך, מוצע לקבוע את תחילתם של הסעיפים התלויים בהתקנת התקנות, במועד תחילתן של התקנות.

סעיף 34 מוצע לקבוע כי מי שכהן כנאמן ערב תחילתם של סעיפים 35 ו-135א) (תנאים לשמש נאמן) 135א) עד (ג) (מרשם הנאמנים) ו-235 (הסרה ממרשם הנאמנים) לחוק העיקרי, כנוסחם בסעיף 6 לחוק המוצע (בסעיף זה – המועד הקובע), יהיה רשאי להמשיך ולשמש נאמן במשך השנה הראשונה שלאחר המועד הקובע, וזאת גם אם לא נרשם במרשם הנאמנים, ובלבד שהוא עומד בהוראות החלות על נאמן לפי פרק ה' לחוק כנוסחו ערב

או ההפרות המנויות בהם, לפי העניין, יותאמו לנוסח החוק כפי שיהיה לאחר התיקון. לעת עתה לא מוצע לבצע שינויים ולהוסיף עבירות או הפרות על אלה המנויות בסעיף 53 ובתוספות האמורות. בעתיד, במקביל לקידום תקנות לפי חוק ניירות ערך, ייבחן הצורך בעדכון סעיף 53 והתוספות האמורות, וככל שיידרש תקודם חקיקה לביצוע תיקונים כאמור.

סעיף 29 מוצע להבהיר כי יושב ראש הרשות או עובד רשות שהוא הסמיך לכך יהיה מוסמך להורות על דחיית מועד לכינוס אסיפה (הן אסיפת בעלי מניות והן אסיפת מחזיקים בניירות ערך אחרים). במקרה שבו מצא כי הגילוי למשקיעים אינו מספיק כדי לאפשר להם לקבל החלטה מושכלת לעניין שבו צפויה האסיפה לדון.

³ ס”ח התשמ”א, עמ’ 208.

(1) הוא עומד בהוראות החלות על נאמן לפי פרק ה' לחוק העיקרי כנוסחו ערב תחילתו של חוק זה;

(2) הוא הגיש בקשה להירשם במרשם הנאמנים בתוך חודש מהמועד הקובע ואי-העמידה בתנאי מהתנאים לרישום במרשם הנאמנים לפי סעיף 1335(ב) לחוק העיקרי כנוסחו בסעיף 6 לחוק זה, ככל שקיימת, צוינה במפורט ובהבלטה בגוף הבקשה.

(ב) על אף הוראות סעיף קטן (א), רשאי יושב ראש רשות ניירות ערך לקבוע כי הוראות הסעיף הקטן האמור לא יחולו לעניין מי שכיהן כנאמן ערב המועד הקובע, אם מצא כי מתקיימות לגביו נסיבות המעידות על פגם במהימנות המנויות ברשימה לפי סעיף 335 לחוק העיקרי כנוסחו בסעיף 6 לחוק זה או אם מצא לנכון לעשות כן בשל אי-עמידת הנאמן בתנאי מהתנאים המנויים בסעיף 1335(ב) לחוק העיקרי כנוסחו בסעיף 6 לחוק זה.

35. ההוראות לפי סעיפים 35(ב) עד (ה), 1335, 1335 ו-1335 לחוק העיקרי כנוסחם אי-תחולה בסעיפים 9, 12, 17 ו-24 לחוק זה, וכן הוראות סעיף 52(ג) לחוק העיקרי כנוסחו בסעיף 27 לחוק זה לעניין הפעלת שיקול דעתו של הנאמן לפי סעיף 1335(א), לא יחולו לעניין תעודות התחייבות שהיו מוחזקות בידי הציבור ערב תחילתו של חוק זה או לעניין מי שכיהן כנאמן למחזיקים בתעודות התחייבות כאמור ערב תחילתו של חוק זה, לפי העניין.

ד ב ר י ה ס ב ר

גם על נאמנים שנתמנו ותעודות התחייבות שהונפקו ערב תחילתו של החוק המוצע. במקרים כאלה יישום הוראות החוק אינו כרוך בעלויות ועל כן אין הצדקה ליצור הבחנה בתחולתו. עם זאת, בכל הנוגע להוראות שיש בהן כדי להטיל דרישות וחובות חדשות, אשר עמידה בהן מצריכה השקעת תשומות ומשאבים שעלותם לא תומחרה בשכר הנאמן ולא ניתנה לה התייחסות בשטרי הנאמנות כפי שנקבעו או נחתמו לפני תחילתו של החוק המוצע, מוצע שלא להחילן אלא על נאמנים שימונו לאחר תחילת החוק המוצע, או על תעודות התחייבות שיונפקו לאחר המועד האמור, לפי העניין. בין הוראות אלה ניתן למנות את ההוראות הנוגעות לפיקדון שעל המנפיק להפקיד אצל הנאמן להבטחת התחייבויותיו (סעיף 1335(ה) המוצע), ההגבלות על שינוי בטוחות (סעיף 1335(ז) המוצע), הסמכות לתבוע פירעון מידי או מימוש בטוחות (סעיף 1335(ט) המוצע) וסמכות יושב ראש הרשות לפטור תאגידי רישום כפול מהוראות הפרק (סעיף 1335(טז) המוצע).

תחילתו של החוק המוצע והגיש בקשה להירשם במרשם הנאמנים ובה פירט האם הוא עומד בתנאי הסעיף אם לאו.

במקביל, מוצע להקנות ליושב ראש הרשות סמכות להגביל את המשך כהונתו של נאמן שכיהן כאמור, באופן אוטומטי, אם מצא כי מתקיימות לגביו נסיבות המעידות על פגם במהימנות המנויות ברשימה לפי סעיף 335 לחוק ניירות ערך כנוסחו המוצע, או אם מצא לנכון לעשות כן בשל אי-עמידת הנאמן בתנאי מהתנאים המנויים בסעיף 1335(ב) לחוק ניירות ערך כנוסחו המוצע.

סעיף 35 החוק המוצע יחול, ככלל, גם על נאמנים ועל תעודות התחייבות אשר נתמנו או הונפקו, לפי העניין, ערב תחילתו של החוק המוצע, והן על אלה שימונו או שיונפקו, לפי העניין, לאחר המועד האמור. על פי רוב מדובר בהוראות שתכליתן הבהרת המצב החוקי הקיים, הקניית זכויות למחזיקים, הקניית סמכויות לנאמנים וכדומה, ולפיכך מוצע להחיל את ההוראות הרלוונטיות

