

מאי 2016

מזכר

לכבוד
לקוחות המשרד

הנדון: הקלות בנושא תגמול נושאי משרה בחברות ציבוריות ובחברות אג"ח

ביום 3 באפריל, 2016 וביום 17 באפריל, 2016 פורסמו ברשומות תיקונים לתקנות שהותקנו על פי חוק החברות, התשנ"ט-1999 ("חוק החברות" ו- "התיקונים", לפי העניין), אשר נועדו להקל על אופן קביעת מדיניות תגמול ואופן אישור תגמול לנושאי משרה בחברות ציבוריות ובחברות אג"ח.

מפאת חשיבותן המעשית של הוראות התיקונים, נפנה את שימת לבכם במזכר זה להוראות בהן חלו השינויים נוכח התיקונים.

1. הקלה לעניין קביעת מדיניות תגמול לחברה המציעה לראשונה ניירות ערך שלה לציבור

על פי התקנות הרלוונטיות ערב התיקונים, היה על חברה המציעה לראשונה ניירות ערך שלה לציבור לקבוע מדיניות תגמול לראשונה לא יאוחר מתום תשעה חודשים מהמועד בו הפכה לחברה ציבורית או חברת אג"ח.

במסגרת התיקונים, התווספה האפשרות לפיה מדיניות תגמול שתוארה במסגרת תשקיף או במסמך הצעה של החברה הנ"ל, תהיה תקפה לאחר הפיכתה לחברה ציבורית או לחברת אג"ח, לפי העניין, ותחשב כמדיניות תגמול שאושרה כדין על פי חוק החברות, על כל המשתמע מכך.

עוד נקבע בתיקונים, כי מדיניות תגמול של חברה שמציעה לראשונה ניירות ערך שלה לציבור, תהיה תקפה לחמש שנים ממועד הפיכתה לחברה ציבורית או לחברת אג"ח, במקום שלוש שנים כפי שהיה נדרש ערב התיקונים.

2. הקלה בהתקשרות חברה שהפכה לחברה ציבורית עם בעל השליטה בה או עם קרובו המכהן

כנושא משרה בה

במסגרת התיקונים, נקבע כי התקשרות של חברה ציבורית עם בעל השליטה בה או עם קרובו המכהן כנושא משרה בה, לעניין קבלת שירותים בידי החברה או לעניין תנאי כהונתו והעסקתו שהחלה לפני שהחברה הפכה להיות ציבורית, תהא טעונה אישור רק בתום חמש שנים מהמועד בו הפכה לחברה ציבורית, ובלבד שההתקשרות הנ"ל תוארה בתשקיף או במסמך ההצעה לציבור, לפי העניין.

עוד נקבע, כי ככל שההתקשרות הנ"ל אושרה כדין לאחר שהפכה לחברה ציבורית, תהא טעונה אישור בתום חמש שנים מהמועד בו הפכה לחברה ציבורית או בתום שלוש שנים ממועד אישורה, לפי המאוחר.

3. הקלה בהתקשרות חברה שהפכה להיות חברה ציבורית או חברת אג"ח, עם מנכ"ל באשר

לתנאי כהונתו והעסקתו

במסגרת התיקונים, התווספה האפשרות לפיה התקשרות של חברה ציבורית או חברת אג"ח, לפי העניין, עם אדם שנתמנה לכהן כמנכ"ל, לגבי תנאי כהונתו והעסקתו במהלך חמש שנים מהמועד בו הציעה ניירות ערך שלה לראשונה לציבור, לא תהא טעונה אישור האסיפה הכללית, אם התקיימו שני אלה: (א) תנאי הכהונה וההעסקה של המועמד אינם מטיבים לעומת תנאי הכהונה וההעסקה של המנכ"ל שכיהן במועד שהפכה לחברה ציבורית או לחברה אג"ח או שאין שינוי של ממש בתנאים בין שתי ההתקשרויות ובשאר הנסיבות הצריכות לעניין; ו- (ב) תנאי הכהונה וההעסקה תואמים את מדיניות התגמול של החברה.

4. הקלה בחידוש או הארכה של התקשרות חברה ציבורית או חברת אג"ח עם מנכ"ל באשר

לתנאי כהונתו והעסקתו

במסגרת התיקונים, נקבע כי חידוש או הארכה של התקשרות של חברה ציבורית או חברת אג"ח, לפי העניין, עם המנכ"ל שלה לגבי תנאי כהונתו והעסקתו, לא תהא טעונה אישור האסיפה הכללית אם התקיימו שני אלה: (א) תנאי הכהונה וההעסקה במסגרת החידוש או הארכה אינם מטיבים לעומת אלה שבהתקשרות הקודמת, או שאין שינוי של ממש בתנאים ובשאר הנסיבות הצריכות לעניין; (ב) תנאי הכהונה וההעסקה תואמים את מדיניות התגמול של החברה; ו- (ג) ההתקשרות הקודמת אושרה כדין (בהתאם לסעיף 272(ג1) לחוק החברות).

5. הקלה בהתקשרות חברה ציבורית עם מנכ"ל או דירקטור באשר לתנאי כהונתו והעסקתו

במסגרת התיקונים, נקבעה הקלה לפיה התקשרות של חברה ציבורית עם המנכ"ל שלה או עם דירקטור בחברה לגבי תנאי כהונתו והעסקתו, לא תהא טעונה אישור אסיפה כללית ביחס לתקופה שממועד ההתקשרות ועד מועד האסיפה הכללית הקרובה שתכנס החברה, אם התקיימו כל אלה: (א) תנאי הכהונה וההעסקה אושרו בידי ועדת התגמול והדירקטוריון בהתאם לסעיפים הרלוונטיים בחוק החברות; (ב) תנאי הכהונה וההעסקה תואמים את מדיניות התגמול של החברה; ו- (ג) תנאי הכהונה וההעסקה אינם מטיבים לעומת תנאי הכהונה וההעסקה של המנכ"ל שכיהן קודם לכן, או שאין שינוי של ממש בתנאים בין שתי ההתקשרויות ובשאר הנסיבות הצריכות לעניין, לרבות היקף ההעסקה.

6. עיגון פרקטיקה נוהגת ביחס ל"חלק לא מהותי" של רכיבי תגמול משתנה

על פי התוספת הראשונה א' לחוק החברות, חלה חובה לבסס את הרכיבים המשתנים בתנאי הכהונה וההעסקה של נושאי משרה על ביצועים בראייה ארוכת טווח, ועפ"י קריטריונים הניתנים למדידה. ואולם, חברה רשאית לקבוע כי "חלק לא מהותי" מהרכיבים הללו יוענק עפ"י קריטריונים שאינם ניתנים למדידה בהתחשב בתרומתו של נושא המשרה לחברה. בשוק רווחה פרשנות, לפיה תשלום של בונוס בשיקול דעת של עד 3 משכורות חודשיות מקיים את הדרישה הנ"ל באשר ל"חלק לא מהותי". במסגרת התיקונים אושרה פרשנות זו והפרקטיקה הנוהגת עוגנה בלשון התוספת הנ"ל לחוק החברות.

7. הקלה בהענקת תגמול משתנה לנושאי משרה הכפופים למנכ"ל

החובה הנזכרת בפסקה 6 לעיל - לבסס את הרכיבים המשתנים בתנאי הכהונה וההעסקה על ביצועים בראייה ארוכת טווח, ועל על פי קריטריונים הניתנים למדידה - חלה לפני התיקונים על כלל נושאי המשרה בחברה. במסגרת התיקונים נקבע, כי חובה זו לא תחול על נושאי משרה הכפופים למנכ"ל.

שימת ליבכם, כי על מנת שחברה ציבורית או חברת אג"ח תוכל ליישם הקלה זו, עליה לבצע תיקון למדיניות התגמול שלה.

8. הקלה באישור שינויים לא מהותיים בתנאי כהונה והעסקה של נושאי משרה הכפופים למנכ"ל

במסגרת התיקונים נקבעה הקלה לפיה שינוי לא מהותי בתנאי כהונה והעסקה של נושא משרה הכפוף למנכ"ל בחברה ציבורית או בחברת אג"ח, טעון אישור המנכ"ל בלבד בהתקיים כל אלה: (א) מדיניות התגמול של החברה אפשרה למנכ"ל לאשר שינוי לא מהותי כאמור בגבולות הקבועים בה; ו- (ב) תנאי הכהונה וההעסקה תואמים את מדיניות התגמול של החברה.

שימת ליבכם, כי על מנת שחברה ציבורית או חברת אג"ח תוכל ליישם את ההקלה הנ"ל, עליה לבצע תיקון למדיניות התגמול שלה.

כל המידע הנכלל במזכר זה הינו מידע כללי בלבד לנוחות המעיין והוא אינו מהווה תחליף לאמור בהוראות החוק והתקנות במלואן. נשמח לעמוד לרשותכם בכל שאלה או הבהרה, או למתן ייעוץ משפטי מוסמך לכל שאלה או בעיה ספציפית שתתעורר בנושא, לגופה ולנסיבותיה.

בכבוד רב,

יוסי אברהם ושות', עורכי דין