

תאריך : 20 ביוני 2014

לכבוד

עו"ד דוד רותם

יו"ר ועדת חוק, חוקה ומשפט

קריית הממשלה

ירושלים

- בדוא"ל ובדואר רשום -

א.ג.

הנדון: תזכיר חוק - לתיקון פקודת השותפויות (ממשל תאגידי בשותפות מוגבלת ציבורית)

בשם הזדמנות ישראלית - חיפושי נפט וגז בע"מ ("הזדמנות ישראלית" או "השותף הכללי") הריני לפנות אליך כדלקמן:

1. ביום שלישי ה-24.6.2014 תובא לדיון הצעת חוק לתיקון פקודת השותפויות (מס' 5) (ממשל תאגידי בשותפות מוגבלת ציבורית) ("הצעת החוק").
2. תכלית הצעת החוק ברורה ואנו סבורים כי היא בהחלט ראויה ומבורכת. יחד עם זאת סעיף 65ב(א) להצעת החוק בנוסחו הנוכחי הקובע כי השותף הכללי יהיה תברה אשר עיסוקה הבלעדי הוא ניהול עסקי השותפות המוגבלת עלולגרום לזק אדיר להזדמנות ישראלית ולתוצאה הנוגדת את עקרונות הצדק והדין של שיטת המשפט בישראל.
3. ראשית דבר ברקע קצר אודות הזדמנות ישראלית: החברה הוקמה בפברואר 2010 והינה השותף הכללי של הזדמנות ישראלית - מקורות אנרגיה, שותפות מוגבלת ("השותפות המוגבלת"). כמו כן השותף הכללי הינו בעל שליטה בחברה קפריסאית פרטית ובחברה קפריסאית ציבורית (מצ"ב לנוחיתך תרשים החזקות).

החברה הקפריסאית הציבורית מתמודדת בסיבוב השני של המכרז להענקת רישיונות נפט וגז בקפריסין (2nd licensing round offshore Cyprus). עם סיום המכרז, הגישה החברה הקפריסאית הציבורית עתירה לביחמי"ש העליון הקפריסאי ובו טענה נגד אי זכייתה בבחוק 8 במכרז. יצוין כי אין ודאות לגבי תוצאות ומועד סיום ההליך המשפטי.

ההתמודדות במכרז האמור, בדומה להתמודדות במכרזים על נכסי נפט וגז במקומות אחרים בעולם לרבות ישראל, תלויה בהצגת הניסיון והיכולות הכלכליות והמקצועיות של הגורמים העומדים מאחורי המתמודדת. כך הציגה החברה הקפריסאית הציבורית דוחות כספיים ומצגים לעניין היכולות המקצועיות של השותף הכללי, שמהל כיום את השותפות המוגבלת המועלת ב-8 רישיונות ימים בישראל.

יצוין כיחפעילות בקפריסין הצריכה משאבים רבים, כך למשל כתנאי סף להשתתפות במכרז בקפריסין נרכש מידע סיסמי בעלות של 800 אלף יורו. כל שינוי במוטת השליטה בקפריסין כך שיואלץ את בעלי השליטה להעמיד מאחורי החברה המתמודדת חברת אחזקות "ריקה" מניסיון מקצועי, ללא רקורד כלכלי מספק ויכולת מוכחת מאחוריה - עשוי להביא לאיבוד הסיכוי לזכות ברישיונות.

כמו כן יצוין כי בתחומי הנכסים המנוהלים בישראל, העברת זכויות השותף הכללי לחברת אחרת (חברה אחת למשל) כפוף להסכמת האסיפה הכללית של בעלי היחידות בשותפות המוגבלת לאישור שינוי הסכם השותפות ולמינוי שותף כללי חדש (אשר כמובן עשויים שלא לאשר זאת). כמו כן ייתכן כי שינוי שליטה בשותפות המוגבלת (כך שתנוהל ע"י שותף כללי חדש) יבחן ע"י הממונה על ענייני הנפט, שכן מדובר בשינוי שליטה, ואז יידרש השותף הכללי החדש להציג הניסיון והיכולות הכלכליות והמקצועיות (בעייתי כשמדובר בשותף כללי חדש).

4. בין היתר לאור כל האמור לעיל, ברור כי קיים חשש ממשי שהחלת סעיף 65ב(א) להצעת החוק באופן רטרואקטיבי תוביל לנזקים אדירים להזדמנות ישראלית.



כמו כן, קיים חשש ממשי שהמדינה והציבור הישראלי יצאו נפסדים מהמלך, שכן אף הם צפויים ליהנות (מבחינה לאומית, מבחינת הכנסות מס וכד') מהענקת רישיון גז ונפט לחברה בבעלות ושלטת חברה ישראלית בקפריסין.

5. תחולה למפרע נוגדת את עקרון החוקיות, נוגדת אתהדין והצדק ופוגעת אנושות באינטרס ההסתמכות המוגן של הזדמנות ישראלית, לא כל שכן בניסבות העניין.

כך, בין היתר, תיאר נשיא בית המשפט העליון (בדימוסי) כבוד השופט אהרון ברק את נושא החקיקה למפרע:

"...יחא זה משום עוול ואי-צדק לאדם אשר בתומו רכש זכויות בסמכו על הדין שחיה נוהג באותה שעה. החלת חוק חדש על עסקה שתמה ונשלמה לפני צאת החוק, והנוגעים בדבר עשו והשלימו אותה בסומכם על הדין שהיה הנוהג אותה שעה, עלולה לגרום לעוול ואי צדק. חקיקה רטרואקטיבית נוגדת מושגים מקובלים של צדק והחזקה נגד חקיקה זו דרושה למען עשיית צדק ומגיעת פגיעה בזכויות שנרכשו. חקיקה רטרואקטיבית, כותב פולר, היא מפלצתית. עקרון שלטון החוק דורש ודאות וביטחון ביחסים בינאישיים וזו נפגעת על ידי חקיקה רטרואקטיבית. היא אינה מאפשרת תכנון מראש של התנהגות ולפיכך מוגעת גם ביציבות של המשפט". (פרופ' אהרון ברק, פרשנות במשפט, כרך ב' עמ' 618)

6. תחולת סעיף 65ב(א) להצעת החוק באופן רטרואקטיבי תוביל לפגיעה בזכויות היסוד של הזדמנות ישראלית בהתאם לחוק יסוד - חופש העיסוק וחוק יסוד: כבוד האדם וחירותו שלא באופן ההולם את ערכיה של מדינת ישראל, שלא לתכלית ראויה ובמידה שעולה על הנדרש.

7. נציין כי למיטב ידיעתנו, הזדמנות ישראלית הינה החברה היחידה אשר עוסקת בעיסוק נוסף מלבד ניחול השותפות המוגבלת כך שחתועלת בהחלת הסעיף המדובר באופן פרוספקטיבי הינה מצומצמת מאוד, ככל שכלל קיימת, וזאת לעומת הפגיעה האנושה בזכות היסוד הקניינית ובאינטרס ההסתמכות של הזדמנות ישראלית ובעלי מניותיה.

8. עוד נציין כי אמנם העלינו על הכתב טיעונים כבדי משקל כמפורט לעיל, אולם זאת טרם שבחנו משמעויות אחרות כגון השלכות מיסוייות בהעברת נכסים או מניית מן השותף הכללי לחברה אחרת ואו עלויות כספיות הכרוכות במהלך.

9. כאמור, אנו מבינים היטב את תכלית הצעת החוק ובפרט סעיף 65ב(א) להצעת החוק, יחד עם זאת, אנו סבורים כי הכללים שיאומצו במסגרת הצעת החוק, וכן הוראות רגולציה נוספות והסכמי השותפות המוגבלת מסוגלים לחשיג תכלית זאת מבלי צורך בפגיעה האנושה בהזדמנות ישראלית כאמור. כמו כן, נציין כי הזדמנות ישראלית קיבלה על עצמה עוד טרם כניסת הצעת החוק לתוקף הוראות מגבילות נוספות אשר נועדו לפקח ולשמור על ניחול תקין של השותף הכללי, כך למשל באחד מחנחלים הפנימיים שאומצו על ידי השותף הכללי הוחלט שכל הוצאה ותאושר על ידי מפקח השותפות.

10. קצרה היריעה מלתאר השלכות נוספות של קבלת סעיף 65ב(א) להצעת החוק, כך בין היתר, ניתן להתייחס להשלכות מס, השלכות חוזיות ועוד עוד.

11. לאור כל האמור לעיל, אנו מבקשים כי הצעת החוק ובפרט סעיף 65ב(א) להצעת החוק יוחל באופן פרוספקטיבי ולא רטרואקטיבי.

על מנת להסיר את החשש כי שותפים כללים נוספים ינצלו את התיקון, אנו מציעים כי החלטה הפרוספקטיבית כאמור תחול רק ביחס לשותף כללי אשר היתה לו החזקה בפעילות נוספת לפני 31.12.2013.

12. נשמח לעמוד לרשותכם בכל שאלה או הבהרה.

בכבוד רב,

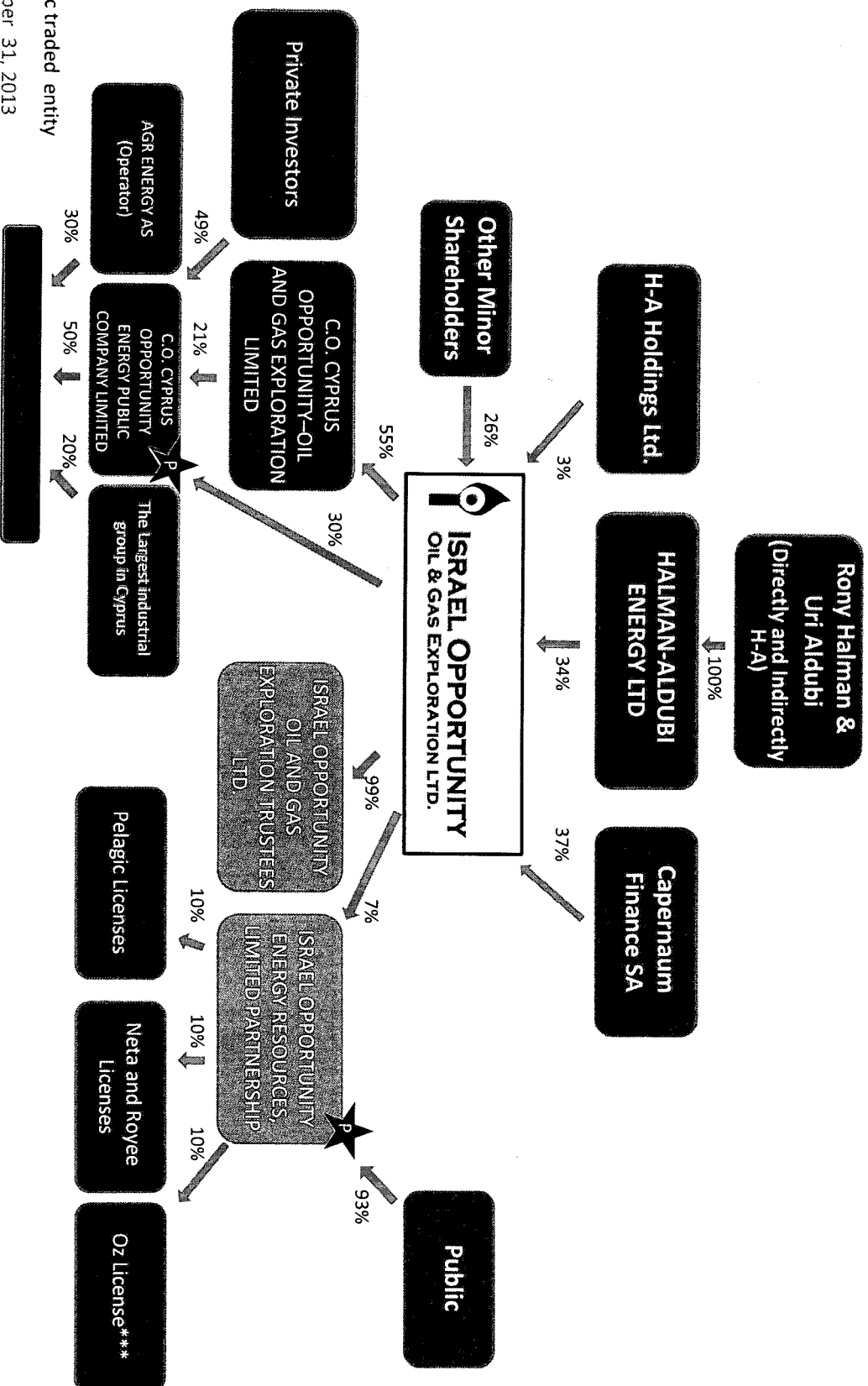
רוני הלמן, יו"ר דירקטוריון

הזדמנות ישראלית - חיפושי נפט וגז בע"מ

העתק:

ד"ר עו"ד זאב חולנדר ועו"ד איתי ברפמן - משרד עורכי דין זאב חולנדר ושות'

Holding Structure



Public traded entity

* As of December 31, 2013

** Subject to obtaining a license by decision of the Cypriot government

*** Subject to obtaining all required approvals

**** The percentages above are subject to vesting of shares under employee share plan