

בעניין:

בי קומיוניקיישנס בע"מ, ח.צ. 51-2832742
באמצעות ב"כ עוה"ד גיא גיסין ו/או יעל הרשקוביץ
ו/או שרון אייזנר-בל
ממשרד גיסין ושות', עורכי דין
מרחוב הברזל 38(B), תל אביב 6791054
טלפון: 03-7467777, פקס: 03-7467700

**"המבקשת", "החברה" או
"ביקום";**

- נ ג ד -

אינטרנט גולד – קווי זהב, ח.צ. 52-0044264

באמצעות ב"כ עוה"ד איה יופה ו/או יואב פרידמן ואח'
ממשרד גרוס, קלינהנדר, חודק, הלוי, גרינברג, שנהב ושות'
מרכז עזריאלי 1, תל אביב
טלפון: 03-6074444, פקס: 03-6074422

**"המשיבה", "אינטרנט זהב"
או "בעלת השליטה";**

1. רזניק פז נבו נאמנויות בע"מ

בתוקף תפקידה כנאמן למחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') של החברה
באמצעות ב"כ עוה"ד אופיר נאור ו/או רנן גרשט
ו/או טלי שלו ואח'
ממשרד עוה"ד נאור-גרשט
מרחוב מיטב 6, תל אביב
טלפון: 03-5447404, פקס: 03-5447405

2. משמרת חברה לשירותי נאמנות בע"מ, ח.פ. 51-3771337

בתוקף תפקידה כנאמן למחזיקי אגרות החוב (סדרה ב') של החברה
באמצעות ב"כ עוה"ד אמיר פלמר ו/או אביגיל קרמר
ממשרד עוה"ד אמיר פלמר ושות'
מרחוב מצדה 7, מגדל ב.ס.ר. 4, בני ברק
טלפון: 03-3730630, פקס: 03-3730650

3. רשות ניירות ערך

באמצעות ב"כ עוה"ד ליאב וינבאום (פרקליטות מחוז ת"א-אזרחי)
מרחוב הנרייטה סולד 1, תל אביב
טלפון: 03-6970222, פקס: 03-9618541

משיבים פורמאליים;

מהות התובענה: סעד הצהרתי.

סכום התביעה: אינו ניתן לביטוי בכסף.

המרצת פתיחה ובקשה לדיון דחוף

בהמשך להחלטת כב' הנשיא (השופט אורנשטיין) מיום 21.5.2019 בתיק פר"ק 19-05-28612, מתכבדת המבקשת להגיש לבית המשפט הנכבד המרצת פתיחה דחופה זו. לאור האמור בהמרצת פתיחה זו מתבקש בית המשפט הנכבד לעשות שימוש בסמכותו ולהורות כדלקמן:

א. ליתן סעד הצהרתי המורה כי הצבעת המשיבה, בעלת השליטה, אינטרנט גולד - קווי זהב בע"מ, נגד הצעת ההחלטה להגדיל את הון המניות של ביקום במסגרת אסיפת בעלי מניות מיום 23.5.2019 - נעשתה בניגוד להוראות הדין ותוך הפרת חובות בעלת השליטה לפעול בהגינות ובתום לב בהתאם להוראות סעיפים 192 ו-193 לחוק החברות, התשנ"ט-1999 ("חוק החברות");

ב. להצהיר כי לאור הפרת חובות ההגנות ותוס' הלב כאמור, רשאית ביקום שלא למנות את הצבעתה זו ולהכריז, כי ההצעה לביצוע הגדלת ההון הרשום בחברה מהון רשום של 50,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה להון רשום של 150,000 אלפי מניות בנות 0.1 ₪ למניה, לאחר שזכתה לתמיכת כ-97% מבעלי המניות מן הציבור – התקבלה ברוב קולות;

ג. להורות על קיום דיון דחוף בהמרצת הפתיחה – כפי שיפורט להלן, עקב מצבה הפיננסי של המבקשת, והפרת התחייבויותיה, היא נדרשת לגבש בדחיפות הסדר מול נושיה ומול משקיעים פוטנציאליים. הגדלת ההון הרשום הינו תנאי לכל מהלך של גיוס הון כנדרש לשם כך ומשכך – הצבעת בעלת השליטה המשיבה באסיפת בעלי המניות של המבקשת מיום 23.5.19, כנגד הגדלת ההון המוצעת, עלולה לסכל קידום הליכים כאמור.

ד. ליתן כל סעד אחר למיציא זכויות המבקשת בנסיבות העניין.

תובענה זו מוגשת בהמשך לדיון אשר התקיים בבקשה למינוי מומחה לליווי הסדר החוב של המבקשת (פר"ק 28612-05-19) בפני כבוד הנשיא אורנשטיין ביום 21.5.2019 (יומיים לפני מועד האסיפה), במסגרתו הוצגה על ידי המבקשת סוגיית הגדלת ההון והצורך הדחוף בה, כמפורט בפרוטוקול הדיון.

- העתק פרוטוקול הדיון מיום 21.5.2019 מצורף ומסומן כנספח 1.

א. פתח דבר

1. בקשה זו מוגשת בדחיפות נוכח מצבה של החברה, אשר נדרשה בעת האחרונה בעקבות אירועים הקשורים לנכס הבסיס שלה – מניות בזק, לעצור תשלומים לנושיה הפיננסיים - מחזיקי אגרות החוב, ולהיכנס למו"מ עימם לשם תיקון הפרות התחייבויות החברה כלפיהם לפי שטרי הנאמנות.

2. בעלת השליטה נמצאת בעצמה מאז ינואר 2019, במו"מ עם נושיה הפיננסיים (מחזיקי אגרות החוב סדרות ג' ו-ד' של אינטרנט זהב), לאור חדלות פירעונה.

3. בין החברה, בעלת השליטה ומחזיקי אגרות החוב שלה מתקיים מו"מ אשר נועד להסדיר את יכולת החברה לפרוע את חובותיה, וכן את תיקון אמות המידה הפיננסיות הכלולות בשטר הנאמנות של אגרות החוב (סדרה ג') של החברה.

4. בימים אלו מתקיימים מאמצים אינטנסיביים משותפים מטעם כל הצדדים להשלים ולהתקשר בעסקה משולבת עם סרצ'לייט (כהגדרתה להלן), אשר קידום הצעתה אושר ברוב גורף הן של מחזיקי אגרות החוב של החברה והן של מחזיקי אגרות החוב של בעלת השליטה.

5. קידום עסקת סרצ'לייט ואישור הגדלת ההון הרשום של החברה דרים בכפיפה אחת, כאשר אף לשם השלמת עסקת סרצ'לייט תידרש הגדלת ההון הרשום של החברה.

6. ויובהר, אין בבקשה זו כדי לגרוע מהמאמצים האדירים אותם עושה החברה על מנת לקדם את עסקת סרצ'לייט; החברה פרסמה עוד לפני כינוס אסיפות מחזיקי אגרות החוב הודעת תמיכה ברורה וחדה בעסקה, וצוות החברה עושה לילות כימים על מנת לקדם את העסקה ולקדם את שיתוף הפעולה הנדרש בין החברה, בעלת השליטה, ומחזיקי אגרות החוב שלהן.

- הודעת התמיכה בעסקה שפורסמה בידי החברה, מצ"ב כנספח 2.

7. עם זאת, השלמת עסקת סרצ'לייט, כרוכה בשורה ארוכה של תנאים מתלים – לרבות: גיבוש נוסח הסכמים ומסמכים נלווים כגון שטרות נאמנות לאגרות החוב על בסיס ההצעה; אישור בית המשפט של חדלות פרעון לשתי החברות לכנס אסיפות נושים; חוות דעת של מומחה בית המשפט שמונה לאינטרנט זהב; אישור אסיפות מקדמיות של 4 סדרות אגרות החוב (שתיים של אינטרנט זהב ושתיים של ביקום); אישור ההסדרים לפי סעיף 350 לחוק החברות, בשתי החברות, על ידי בית המשפט של חדלות פרעון; הגשת בקשה מפורטת וקבלת אישור משרד התקשורת לשינוי השליטה ולזהות בעלת השליטה החדשה בקבוצת בזק; הגשת בקשה מפורטת וקבלת אישור הממונה על התחרות לעסקה; אישור הבורסה לתנאי השטרות המתוקנים; ועוד.

כן נדרשת כאמור לצורך השלמת העסקה הגדלת ההון הרשום של החברה.

8. בנסיבות אלו, מבקשת החברה מזה מספר חודשים להגדיל את ההון הרשום שלה באופן שיאפשר לה, בין אם תיחתם ותושלם עסקת סרצ'לייט ובין אם לאו, להקצות מניות במסגרת גיוס הון לחברה מהציבור או ממשקיעים כלשהם. הצורך לאפשר טכנית גיוס הון כאמור, ולשם כך הגדלת ההון הרשום של החברה, מודגש במיוחד בסיטואציה העסקית ובחוסר היציבות ממנה סובלת הקבוצה בכלל ונכס הבסיס – בזק בפרט. שינויים אלו עלולים לחייב את ביקום לנקוט פעולות דחופות על מנת לחזק את נזילותה והונה, בכדי להגן על נכס הבסיס של החברה.

9. חלופה זו, אשר החברה מנסה לקדם מזה מספר חודשים, נתקלת בהתנגדות עקבית מצד בעלת השליטה, אשר אינה מספקת ולו סיבה עניינית אחת להצבעתה נגד הגדלת ההון הרשום של החברה, ולנזק העשוי להיגרם לה ככל ותאושר הגדלת ההון. לאחר מיצוי הנסיונות להגיע להסכמות עם בעלת השליטה על מנת לגרום לה להצביע בעד הגדלת ההון באסיפה הכללית (בפעם השנייה שכונסה לשם כך!), לא נותר לחברה אלא לפנות לבית המשפט הנכבד בבקשה זו לצורך הגדלת ההון.

10. לאור החזקתה של בעלת השליטה בכ-52% ממניות החברה, הצבעתה בעניין הינה מכריעה, וזאת חרף העובדה שמעל ל-97% מבעלי המניות מהציבור הצביעו בעד הגדלת ההון, ולמרות שהצבעת בעלת השליטה הינה בניגוד להמלצת אנטרופי ביחס לחשיבותה של הגדלת ההון לחברה.

11. בהתנהלותה זו מגדירה בעלת השליטה, הלכה למעשה, את עסקת סרצ'לייט, אשר במסגרתה אמורה בעלת השליטה לממש את המניות שהיא מחזיקה בחברה, כחלופה האפשרית היחידה להזרמת ההון הנדרשת לחברה, וזאת תוך התעלמות מאפשרות שהעסקה לא תושלם מסיבות כאלו או אחרות, באופן אשר יחייב פעולה מהירה לגיוס הון או הכנסת משקיע אחר. דומה כי בהתנהלותה זו, מתעלמת בעלת השליטה מההשלכות הצפויות ממעשיה, ומסיכול יכולת החברה לפעול לתיקון הפרות התחייבויותיה על פי שטרי הנאמנות.

12. לאור התנודתיות הקשה של מניות בזק ושל החברה עצמה, עשוי כל עיכוב נוסף בהיערכות להליך גיוס (כאשר רק הזימון של אסיפה להגדלת הון לוקח כ-40 ימים), לגרום לנזק בלתי הפיך לתוצאות הליך לגיוס הון.

13. בית המשפט הנכבד דן עוד בשנה שעברה באירועים דומים סביב הליכי חדלות הפרעון של החברה האם של אינטרנט זהב – יורוקום תקשורת בע"מ (במסגרת פר"ק 17-12-42633), כאשר האירועים שהתרגשו על קבוצת בזק חייבו יכולת תגובה וגיוסי הון מהירים. נזכיר כי במסגרת אותה פרשה התנגדו המנהלים המיוחדים של יורוקום לעסקה במחיר של 47 ש"ח למניית החברה, ואילו המחיר בהצעת סרצ'לייט המקודמת בימים אלו עומד כבר על כעשירית מסכום זה – 4.8 ש"ח למניית החברה.

14. והנה – דומה כי אינטרנט זהב עצמה – שעמדה בלב ליבם של אותם אירועים מן השנה שעברה – נמנעת מללמוד מנסיונה שלה עצמה ועלולה להכניס את הקבוצה כולה לסחרור מחודש ולנזקים אדירים לכספי ציבור שכלל לא ניתן להעריך את היקפם כעת.

15. חסימה מראש של יכולת החברה ליצור אלטרנטיבות להצעת סרצ'לייט הינה חסרת אחריות; בנסיבות אלו - השימוש בכוחה המכריע של בעלת השליטה בהצבעה ביחס להצבעה על הגדלת ההון הרשום, מהווה הפרה של חובות תום הלב של בעלי המניות וחובת ההגיונות של בעל שליטה על-פי חוק החברות. מקום שברור לכל שאין מנוס מהגדלת ההון (גם על מנת לקדם ולהשלים את עסקת סרצ'לייט), והטעם היחיד בגינו בעלת השליטה מתנגדת להגדלת ההון הוא רצונה לשלוט על התהליך ולהגביל את עצמאותה של החברה וגמישותה במציאת פתרונות - בבחינת "אחרי המבול".

16. לאור תנודתיות נכס הבסיס של החברה, מניות החברה סבלו במהלך השנה האחרונה כאמור מירידות חדות בשער המניה, וקיים חשש כי הימנעות מיצירת חלופה להצעה העומדת על הפרק, או אף עיכובה, עשוי לגרום לנזק בלתי הפיך לנושיה בהיקף של כ-2.5 מיליארד ש"ח ואף לבעלי מניותיה (הן מן הציבור והן לבעלת השליטה עצמה).

ב. הצדדים

17. המבקשת, חברת בי קומיוניקיישנס בע"מ היא חברה ציבורית-דואלית, אשר ניירות הערך שלה, ובהם אגרות החוב ומניותיה, נסחרות בבורסה לניירות ערך בתל אביב ובנאסד"ק בניו-יורק (להלן: "החברה" או "ביקום"). נכס הבסיס של המבקשת בו היא מחזיקה הוא מניות חברת התקשורת בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ.

18. החברה הנפיקה סדרות אגרות החוב כמפורט להלן; סדרה ב' (ע.ג. 225,783,333 ₪), שמועד פירעונה הסופי חלף ביום 31.3.2019 (להלן: "סדרה ב'"), וסדרה ג' (ע.ג. 2,240,265,000 ₪), שמועד פירעונה הסופי חל ביום 30.11.2024 (להלן: "סדרה ג'") (יחד להלן: "שטרי הנאמנות").

- העתק שטר הנאמנות לסדרה ב' והתוספת לו מצורפים ומסומנים **כנספח 3**.

- העתק שטר הנאמנות לסדרה ג' מצורף ומסומן **כנספח 4**.

19. המשיבה, חברת "אינטרנט גולד – קווי זהב בע"מ" (להלן: "בעלת השליטה"), גם היא חברה ציבורית-דואלית הנסחרת בבורסה לניירות ערך בתל אביב ומחזיקה במניות המהוות כ-51.95% ממניות המבקשת. יתרת מניות החברה מוחזקות בידי הציבור בישראל ובארה"ב.

20. המשיבות הפורמאליות 1 ו-2, רזניק פז נבו נאמנויות בע"מ ומשמרת חברה לשירותי נאמנות בע"מ, הן הנאמנים למחזיקי אגרות החוב (סדרות ב' ו-ג' בהתאמה) של החברה. מכיוון שהחברה הודיעה על עצירת תשלומים לנושיה הפיננסיים ומצויה בהפרת התחייבויות על פי שטרי הנאמנות וכן של אמות המידה, המאפשרת למחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') להעמיד לפירעון מיידי את מלוא חובות החברה כלפיה, לנושיה הפיננסיים עניין ישיר ומהותי ביכולת החברה לגייס הון לשם תיקון ההפרות, כיוון שכך, הם צורפו כמשיבים פורמליים להליך זה.

21. המשיבה הפורמאלית 3, רשות ניירות ערך, היא הרגולטור האמון מכח הוראות חוק ניירות ערך התשכ"ח 1968 על הפיקוח על תאגידים אשר ניירות הערך שלהם הוצעו לציבור. לרשות ניירות ערך עניין בהליך זה לאור מהות תיקון ההחלטה העומדת במרכז של המרצת פתיחה זו.

ג. רקע

22. ביום 20.3.2019 הודיעה החברה כי בעקבות אירועים שהתרחשו בקשר לנכס הבסיס של החברה – מניות בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ ("בזק"), ההון העצמי שלה צפוי לרדת מתחת ל-650 מליון ₪ (ולמעשה ירד לרף של כ-170 מליון ש"ח באופן אשר לא איפשר ריפוי מהיר של ההפרה). על פי אמות המידה הפיננסיות שנקבעו בשטר הנאמנות של אגרות החוב סדרה ג', במקרה שההון העצמי ירד מתחת לסכום זה משך שני דוחות כספיים רצופים או יותר, למחזיקי אגרות החוב סדרה ג' תהיה עילה להעמדת החוב לפרעון. כבר בסוף מרץ (סוף הרבעון הראשון) – התברר כי בפועל הן הדוחות השנתיים והן דוחות הרבעון הראשון חצו את רף אמת המידה ומתקיימת הפרה עמוקה וברורה של אגרות החוב (סדרה ג') של החברה. כמו כן, מהלך זה לווה בסדרה של אירועי הרעה מהותיים בנכס הבסיס – מניות בזק, לרבות עצירת תשלומי דיבידנד, הרעה כלכלית בסגמנטים עסקיים, הרעה רגולטורית וכיו"ב, זאת לצד מהלכי התייעלות אותם מבצעת בזק, העשויים להיות כרוכים בביצוע הפרשות.

משכך, הודיעה החברה בסוף חודש מרץ כי היא מבקשת להכנס לדיאלוג אל מול מחזיקי אגרות החוב שלה, וכי היא עוצרת בשלב זה את התשלומים למחזיקי אגרות החוב, משתי הסדרות שהנפיקה החברה.

23. מאז לא חלה הטבה במצב החברה. החברה אינה יכולה לפרוע בעת זו את מלוא חובותיה כלפי מחזיקי אגרות החוב, ככל ויועמדו לפירעון מיידי בהתאם לזכויותיהם של מחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') על פי שטר הנאמנות.

24. משכך, קיים צורך אשר עליו אין חולק, בהסדרת תנאי שטרי אגרות החוב של אגרות החוב מסדרה ג', בהיקף של כ-2.3 מיליארד ש"ח. רכיב זה מהווה חלק מהצעת סרצ'לייט כמו גם בהצעות אחרות, לרבות התניות שהועלו מטעם בעלת השליטה עצמה כתנאי להזרמת הון לחברה. ראו למשל את סעיף ה"קובננטים" בהצעת סרצ'לייט שקידומה אושר על ידי המחזיקים, אשר כולל דרישה למחיקה של קובננטים קיימים והכנסת קובננטים מרוככים לשטר הנאמנות:

קובננטים	
- מוסכם כי העמידה בקובננטים להלן לא תיבחן במהלך 24 חודשים ממועד סגירת העסקה ("תקופת השקט"). - החל מתום "תקופת השקט" ובמהלך 2 רבעונים רצופים, יתרת החוב נטו (בניכוי מזומנים) של ב-קום ביחס לשווי מניות בזק ביד-בי-קום ("LTV") כפי שתחושב ביום המסחר האחרון ברבעון החולף, לא תעלה על א) 80% עד לתאריך 30 בנובמבר, 2023, ו-ב) 75% לאחר מכן. - שווי מניות בזק לצורך חישוב "LTV" יחושב על פי ממוצע משוקלל של מחיר מניית בזק ב-90 הימים שקדמו ליום המסחר האחרון ברבעון החולף. - יובהר כי אירוע העמדה לפירעון מיידי (Event of Default) יחול בכפוף לכך שהקובננט לעיל הופר והפרה זו לא תוקנה בתוך תקופת הריפוי כפי שתוגדר בהסכמים הסופיים. - למען הסר ספק, הדרישות הבאות בהסכמי המימון הקיימים יוסרו לחלוטין: - שמירה על רמת הון עצמי מינימלי - אירועי העמדה לפירעון מיידי בקשר עם א) דירוג החוב ו-ב) שמירת קרן לכיסוי שירות חוב עתידי בגובה 18 חודשים	

25. במקביל, למיטב ידיעת החברה, ההחזקות בבזק מוסיפות לסבול מתנודתיות גבוהה ומאי בהירות, זאת לצד מהלכי התייעלות ומיקוד אסטרטגי אותם מבצעת ההנהלה החדשה בבזק, העשויים להיות כרוכים בביצוע הפרשות, עם חשש להמשך ירידות שווי שירחיקו את החברה מעמידה באמות המידה.

26. כידוע, בעת האחרונה, פורסמו מספר הצעות להשקעה בחברה באמצעות בעלת השליטה בה, וביניהן הצעת קבוצת L.P Partners, Capital Searchlight. (להלן: "סרצ'לייט"), אשר קידום הצעתה העדכנית (מיום 13.5.2019) אושר ברוב מכריע של מחזיקי אגרות החוב הן של החברה והן של בעלת השליטה.

- הצעת סרצ'לייט העדכנית ותוצאות הצבעת מחזיקי אגרות החוב של החברה ושל בעלת השליטה מצ"ב **כנסתפים 5 ו-6.**

27. כידוע, בעבר נדונו אפשרויות לביצוע עסקאות למכירת השליטה בקבוצת בזק ב"קומות" השונות של הקבוצה (לרבות במסגרת הליכי חדלות הפרעון של יורוקום תקשורת). כאשר עסקאות אלו עוכבו, ולא התממשו, הורע מצב הקבוצה כולה. למגינת הלב, אירועים מעין אלו מלווים את הקבוצה במהלך השנתיים האחרונות - במיוחד לאור המצב התנודתי בו מצויה קבוצת בזק ושוק התקשורת בישראל. מציעים רבים הגישו הצעות אשר לא הבשילו לכדי הצעת הסדר מחייבת. כתוצאה מכך גם מתווה עסקת סרצ'לייט, שונה (לרעה) - מבחינת הקבוצה, באופן משמעותי מספר פעמים במהלך החודשים האחרונים של המו"מ מול בעלת השליטה ובהמשך מול החברה.

ד. הגדלת ההון הרשום של החברה

28. מזה למעלה משלושה חודשים מבקשת החברה להעלות להצבעת בעלי מניותיה הצעה לביצוע מהלך של הגדלת הונה הרשום של החברה מהון רשום של 50,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה להון רשום של 100,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה.

29. מדובר בתיקון הכרחי הנדרש הן ביחס להשלמת עסקה בהתאם להצעת סרצ'לייט, והן ביחס לחלופות נוספות הכרוכות בהקצאת מניות בחברה, לרבות גיוס הון במסגרת הנפקה ציבורית.

30. בהתאם זומנה כבר ביום 14.2.2019 אסיפה שנתית אשר על סדר יומה הגדלת ההון, אשר נדחתה לבקשת בעלת השליטה, ליום 7.4.2019, במטרה לאפשר מיצוי המגעים מול בעלת השליטה והגעה להסכמה.

- זימון אסיפה שנתית מיוחדת מיום 14.2.2019, מצ"ב **כנספת 7**.

31. אולם אף במועד האסיפה הנדחית, הצביעה בעלת השליטה נגד הגדלת ההון, וזאת בניגוד לעמדת בעלי המניות מהציבור, אשר אישרו את הגדלת ההון ברוב של כ-99%.

- תוצאות ההצבעה באסיפה מיום 7.4.2019, מצ"ב **כנספת 8**.

32. לנוכח הצבעת בעלת השליטה, ועל מנת לאפשר הן דין ודברים עם בעלת השליטה בעניין הצבעתה באסיפה והן את השלמתה של עסקה בהתאם להצעת סרצ'לייט, החליטה החברה על דחיית האסיפה, וביום 12.5.19 פרסמה החברה זימון חדש של אסיפת בעלי המניות ליום 23.5.2019 (מועד נדחה), שעל סדר יומה ביצוע הגדלת ההון הרשום של החברה מהון רשום של 50,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה להון רשום של 150,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה.

33. במהלך תקופת דחייה זו התקיימו בין הצדדים, כמו גם בין מחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') של החברה לבעלת השליטה, דיונים בניסיון לשכנע את בעלת השליטה שלא להשתמש בכוח הצבעתה על מנת למנוע את הגדלת ההון, ולפרוס בפניה את הסיכונים והנזקים הטמונים בהחלטתה זו. וכך נכתב בפניית ב"כ מחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') של החברה :

"1. כידוע לכם, החברה נמצאת בהפרה חמורה של התחייבויותיה כלפי נושיה ונמצאת בסביבה חדלת פירעון.

2. כנושים מהותיים של החברה, החל מהיום הראשון אנו פועלים בשיתוף פעולה עם אינטרנט זהב ו/או מחזיקי אגרות החוב שלה, בניסיון למצוא משקיע ואף גובש יחדיו מתווה הצעת השקעה שאושר אינדיקטיבית הן על ידי מחזיקי אגרות החוב של החברה והן על ידי מחזיקי אגרות החוב של אינטרנט זהב.

3. במסגרת מאמצי החברה לתקן את ההפרות החמורות בהן היא נמצאת, ועל מנת לאפשר הצעת השקעה בחברה, מחר עתידה להתקיים אסיפת בעלי מניות לצורך הגדלת ההון הרשום של החברה.

4. יודגש כי מדובר בהגדלת ההון הרשום בלבד, אשר לאור המורכבות של החברה (בין היתר לאור היותה של החברה חברה דואלית) - מדובר במהלך מורכב, אשר צפוי להמשך מספר חודשים, וכל עיכוב בהוצאתו אל הפועל עלול לגרום נזק כבד לחברה.

5. ככל ואינטרנט זהב ו/או נושיה יחסמו את החברה מלתקן את ההפרות בהן היא נמצאת, ולא יאפשרו את הגדלת ההון בחברה, מחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') של החברה, יראו באינטרנט זהב ו/או במחזיקי אגרות החוב שלה כאחראים לכל נזק שייגרם בשל כך.

6. בעניין זה נבקש להפנות לדיון שהתקיים אמש בבית המשפט המחוזי בתל אביב, ובפרט לדבריו של כבוד השופט אורנשטיין אשר הופנו למחזיקי אגרות החוב של אינטרנט זהב שהתרה בהם לנהוג בזהירות רבה ביותר בנסיבות אלה.

7. בהקשר זה גם יודגש כי כאשר כבוד השופט איתן אורנשטיין פנה אל ב"כ מחזיקי אגרות החוב של אינטרנט זהב על מנת שיבהיר מדוע יש לדחות את מהלך הגדלת ההון הרשום של החברה ולא לעשותו באופן מיידי - לא ניתן נימוק ראוי אחד לדבר, וזאת על אף פניותיו הרבות של כבוד הנשיא בעניין ואמירותיו הברורות לפיהן לא ברור מדוע יש לדחות את מהלך הגדלת ההון בחברה.

8. בפרט, אין כל בסיס לחשש אינטרנט זהב ו/או למחזיקי אגרות החוב שלה, ככל שקיים, כי עומדים מניעים נסתרים מאחורי הגדלת ההון הרשום אותו מבקשת החברה לבצע.

9. בנסיבות אלה, אינטרנט זהב מתבקשת לאשר את הגדלת ההון הרשום של החברה ולא לקשור את ידיה של החברה מלפעול לתיקון הפרותיה כלפי נושיה, ובפרט, שלא לקשור את ידיה מלאפשר להוציא לפועל את הצעת ההשקעה של סרצ'לייט, בשים לב ללוחות הזמנים שנקבעו בהצעתה.

"...

- העתק תכתובת בין מחזיקי אגרות החוב (מסדרה ג') לבין בעלת השליטה ומחזיקי אגרות החוב של בעלת השליטה בנושא זה, מצ"ב כנספחים 9-11.

34. במהלך תקופה זו, אף שקידום עסקת סרצ'לייט אושר על ידי מחזיקי אגרות החוב של החברה ושל בעלת השליטה, ניכר כי עסקת סרצ'לייט אמנם מצויה בשלבים מתקדמים אך הדרך להשלמתה עוד רבה וארוכה וקיימות לא מעט מחלוקות, כמו גם סיכונים ותנאים מקדימים אשר נדרשים לשלם השלמתה אף לאחר חתימת הסכם מחייב, כדוגמת אישור משרד התקשורת להחזקת היתר השליטה במניות בזק על ידי סרצ'לייט.

35. ויודגש - נציגי סרצ'לייט הבהירו כי סרצ'לייט לא תתערב או תביע עמדה בשאלת הגדלת ההון, ואין מקום לטענה (כפי שהושמעה בעבר בפורומים שונים), כי סרצ'לייט הודיעה על התנגדותה למהלך הגדלת ההון.

36. לפיכך סברה החברה, כמו גם רוב מכריע של בעלי המניות מן הציבור, כי אין מנוס מאישור הגדלת ההון במסגרת האסיפה הכללית, אשר תאפשר לחברה להשלים את עסקת סרצ'לייט ולחילופין, לקדם באופן מהיר חלופות נוספות אחרות, ככל ועסקת סרצ'לייט לא תבשיל.
37. וכך נכתב לעניין זה אף בהמלצת אנטרופי שירותי מחקר כלכלי – ייעוץ לאסיפות ("אנטרופי") ביחס להחלטה בדבר הגדלת ההון:

ב. נכון למועד זה, הון המניות הרשום של החברה כולל 50 מיליוני מניות רגילות בנות 0.1 ₪ ע"נ כ"א. הונה המונפק והנפרע של החברה נכון למועד זה עומד על כ-38 מיליוני

מניות המהוות שיעור של 76% מההון הרשום. במצב שכזה, וככל שהחברה תבקש להנפיק הון היא מוגבלת ולא תהא לה האפשרות לאפשר השתתפות לבעלי מניות קיימים שלה. משכך, אנו מעריכים כי הגדלת ההון הרשום בהיקף המבוקש תאפשר גמישות ככל שהחברה תחליט על גיוס הון עתידי. כמו כן, בהתאם לחיווי שהתקבל מהחברה, לאור ההפחתות המהותיות שנעשו בדוחות הכספיים האחרונים של בזק, עשויה החברה לגייס הון בעתיד הקרוב על מנת לעמוד בקובננטים ולהימנע מהסדר חוב.

ג. בנוסף נזכיר, כי הגדלת ההון הרשום של החברה הינו מהלך ראשוני מקדים, וכי לא מדובר בהקצאת הון בפועל. עוד נציין, כי בהתאם לחוק החברות¹ כל מהלך של הקצאה פרטית מהותית ואו עסקה של החברה עם בעל שליטה או שלבעל השליטה בה עניין אישי יובא לאישור האסיפה הכללית בנפרד ברוב מיוחד. לאור האמור, אנו מתרשמים כי אין חשש לפגיעה בבעלי המניות מקרב המיעוט.

• העתק המלצת אנטרופי מצ"ב כנספח 12.

38. עולה כי אנטרופי לא רק המליצה לשמור את הגמישות לגיוס הון עתידי, אלא היא אף מתריעה מפני הצורך בגיוס הון בעתיד הקרוב, עקב ההפחתות המהותיות שבוצעו בדוחות בזק, על מנת לעמוד בקובננטים ולהימנע מהסדר חוב.
39. ואכן, הן החברה והן בעלת השליטה מציינות במסגרת גורמי הסיכון בדוחות השנתיים אשר פורסמו על ידן בימים האחרונים, במסגרת גורמי הסיכון, אפשרות למחיקות נוספות בבזק, אשר השפעתן על החברות עשויה להיות מהותית.

• העתק עמ' 9 בדוחות השנתיים של החברה ועמ' 9 בדוחות השנתיים של בעלת השליטה ביחס לגורמי הסיכון מצ"ב כנספחים 13 ו-14.

40. ודוק, אף טענות שהועלו על ידי בעלת השליטה, בדבר השפעה אפשרית של הגדלת הון על היתר השליטה במניות בזק, אינו מצדיק את מניעת הצעד המקדמי הנדרש של הגדלת ההון הרשום, אשר תאפשר במידת הנדרש לפעול הלכה למעשה לגיוס הון לחברה בעתיד.
41. כאשר כפי שהובהר לעיל, אף עסקת סרצ'לייט עצמה מותנית באישור משרד התקשורת, ולכן לא ברור מטענה זו מדוע בעלת השליטה נאותה לקדם את הצעת סרצ'לייט אך לא חלופות אחרות.
42. סוגיות הקשורות בהיתר השליטה נבחנות על ידי החברה אל מול משרד התקשורת ודי אם נאמר בשלב זה כי אף המצב הנוכחי, בו היתר השליטה מוחזק על ידי יורוקום, אינו חף משאלות לאור חדלות פרעון של יורוקום ושל בעלת השליטה עצמה. בנסיבות אלו אכן עולות שאלות כבדות משקל ביחס למעמד היתר השליטה בבזק, אולם אין בכך כדי להצדיק את חסימת החברה מפני פעולות אשר יאפשרו את שירות חובותיה לנושיה, וזאת במיוחד נוכח מצבה של החברה.

43. על אף האמור, ואף שבמסגרת האסיפה הצביעו כ-97% מבעלי המניות מן הציבור של החברה בעד אישור הגדלת ההון, הצביעה אינטרנט זהב (שוב!) כנגד הגדלת ההון וניסתה לנצל את כח ההכרעה שניתן לה, ניצול ציני חסר תוס לב, בלתי הוגן ואולי חמור מכל – חסר אחריות וחסר אכפתיות לעתידה של ביקום ובעלי העניין בה, ובראש ובראשונה נושיה ובעלי המניות מן הציבור.

• העתק כתב ההצבעה ובו התנגדות אינטרנט זהב מצ"ב לבקשה זו ומסומן כנספח 15.

44. היות ועל פי כללי הדיווח החלים על החברה היא היתה מחויבת לדווח על התוצאות, ובהעדר הכרעה משפטית בשאלת סיווג הקולות כפי שמתבקש בהליך דנן, נאלצה החברה לדווח ביום 23.5.19 כי הצעת ההחלטה להגדלת ההון נכשלה וכי לא אושרה הגדלת ההון. מובהר למען הסר ספק כי בכפוף לקבלת הסעדים המבוקשים בבקשה דנן, בכוונת החברה לפרסם תיקון לדיווח האמור.

• העתק הדיווח על תוצאות האסיפה מצ"ב כנספח 16.

45. ה"חסימה" שנוצרה ביחס לאפשרות להגדיל את הון החברה, המחייבת המתנה בת 40 ימים לפחות טרם קידומה של כל עסקה לגיוס הון, חוסמת כל עסקה אפשרית ומטרפדת את יכולת החברה לפעול מול חתמים, מפצים וגופי השקעה, על מנת לייצר עסקה איכותית בשוק ההון.

46. הצבעת בעלת השליטה נגד הגדלת ההון, ללא כל סיבה עניינית, וחמור מכך – בנסיון להגביל את החברה ולשמור על אינטרסים צרים שלה על חשבון טובת החברה וחובתה לעמוד בהתחייבויותיה לנושיה, מהווה הפרה של חובות תוס הלב המוטלות על בעל מניה בעל כוח מכריע בהצבעה שעל הפרק, וחובת ההגיונות המוטלת על בעל שליטה בהצבעתו ביחס להגדלת ההון בחברה וזאת בהתאם לסעיפים 192 ו-193 לחוק החברות.

47. החלטה זו חוסמת את החברה מנקיטה בפעולות אשר נדרשות בדחיפות לשם הסדרת חובותיה של החברה, וזאת על מנת לקשור את ידיה של החברה אך ורק לתנאיו של הסדר אשר יהיה מקובל (שלא לומר יוכתב) על ידי בעלת השליטה. כוונה זו עולה מפורשות ממכתב ב"כ בעלת השליטה אשר מתרה בחברה כי עליה לפסוע אך ורק במסלול עסקת סרצ'לייט, בהתאם לאינטרסים של בעלת השליטה:

9. טוב יעשו מרשיכם, אילו ימשיכו לפעול לקידום עסקת סרצ'לייט, אשר כאמור מיטיבה עמם, חלף הטחת האשמות והעלאת טענות חסרות בסיס נגד אינטרנט זהב ויימנעו מהשחתת זמן יקר של הצדדים אשר ראוי שיושקע בקידום העסקה.

48. בהתנהלותה זו מפרה בעלת השליטה ברגל גסה את חובותיה הן כבעל מניות והן כבעלת השליטה בחברה, מתוך טעמים זרים.

49. הפרה זו חמורה עוד יותר לאור הנסיבות בהן מצויה החברה, הצורך שלה בשמירת גמישות שתאפשר גיוס הון לשם תיקון הפרות התחייבויותיה לנושים על פי שטרי הנאמנות.

50. לפיכך, מתבקש בית המשפט ליתן סעד הצהרתי המורה על פסילת הצבעתה של בעלת השליטה כפי שניתנה באסיפת בעלי המניות מיום 23.5.2019 ולהורות כי בהתאם להצבעת 97% מבעלי המניות מן הציבור אשר הצביעו כאמור בעד אישור ההחלטה - הצעת החברה לביצוע הגדלת הון התקבלה.

ה. מסגרת נורמטיבית:

51. סעיף 192 לחוק החברות מטיל על בעל מניות בחברה לנהוג בהפעלת זכויותיו ובמילוי חובותיו כלפי החברה וכלפי בעלי המניות האחרים בתום לב ובדרך מקובלת ולהימנע מלנצל לרעה את כוחו בחברה, בין היתר בהצבעתו באסיפה הכללית בעניין הגדלת הון המניות הרשום. וזו לשונו:

"192. (א) בעל מניה ינהג בהפעלת זכויותיו ובמילוי חובותיו כלפי החברה וכלפי בעלי המניות האחרים בתום לב ובדרך מקובלת, ויימנע מניצול לרעה של כוחו בחברה, בין השאר, בהצבעתו באסיפה הכללית ובאסיפות סוג, בענינים האלה:

(1) שינוי התקנון;

(2) הגדלת הון המניות הרשום;

(3) מיזוג;

(4) אישור פעולות ועסקאות הטעונות אישור האסיפה הכללית לפי הוראות סעיפים 255 ו-268 עד 275;

(ב) בעל מניה יימנע מלקפח בעלי מניות אחרים.

(ג) על הפרת הוראות סעיפים קטנים (א) ו-(ב) יחולו הדינים החלים על הפרת חוזה, בשינויים המחויבים, ועל הפרת הוראות סעיף קטן (ב), יחולו גם הוראות סעיף 191, בשינויים המחויבים."

52. סעיף 193 לחוק החברות מטיל על בעל שליטה, וכן על בעל מניה בעל כוח הצבעה מכריע, חובה לפעול בהגינות כלפי החברה, וזו לשונו:

"193. (א) על המפורטים להלן מוטלת החובה לפעול בהגינות כלפי החברה:

(1) בעל השליטה בחברה;

(2) בעל מניה היודע שאופן הצבעתו יכריע בענין החלטת אסיפה כללית או אסיפת סוג של החברה;

(3) בעל מניה שלפי הוראות התקנון יש לו כוח למנות או למנוע מינוי של נושא משרה בחברה או כוח אחר כלפי החברה.

(ב) על הפרת חובת הגינות יחולו הדינים החלים על הפרת חוזה, בשינויים המחויבים, בשים לב למעמדם בחברה של המנויים בסעיף קטן (א)."

53. בית המשפט הנכבד, עמד לא אחת על תוכנה והיקפה של חובת ההגינות של בעל השליטה. כך למשל, בענין ע"א 7735/14 ורדניקוב נ' אלוביץ [פורסם בנבו] (28.12.2016) חזר בית המשפט על הגישה המקובלת בפסיקה בהקשר זה, לפיה חובת ההגינות מטילה על בעל השליטה סטנדרט התנהגות מחמיר מזה שמוטל על בעל-מניות "מן השורה", אך מקל לעומת סטנדרט ההתנהגות המוטל על נושאי המשרה בחברה –

"על רקע האמור, השתרשה התפישה הרואה את חובת ההגינות כממוקמת בתווך בין חובת תום הלב, המוטלת על כל בעל מניה באשר הוא, לבין חובת האמונים המוטלת על נושאי משרה. דהיינו, חובת ההגינות מחמירה היא מחובת תום הלב, אולם מקלה היא מחובת האמונים".¹

¹ ע"א 7735/14 ורדניקוב נ' אלוביץ [פורסם בנבו] (28.12.2016) (להלן: "ורדניקוב").

54. עוד נאמר בעניין ורדניקוב כי למרות שבעל השליטה רשאי לשקול את טובתו האישית, הוא אינו רשאי לפעול באופן שפוגע בטובת החברה מתוך אדישות להשלכותיהן האפשריות של פעולותיו –

“ודוק: העובדה שבעל שליטה רשאי לשקול את טובתו האישית, אין פירושה כי הוא רשאי להתעלם מטובתה של החברה. מתוקף חובת ההגיונות, עליו לקחת בחשבון את ההשלכות הפוטנציאליות של פעולותיו על טובתה של החברה, ופשיטא שאין הוא רשאי לעשות שימוש בכוחו על-מנת לפגוע בה.”

55. בכלל זאת, ביחס להפעלת כוחו של בעל השליטה במקרה של הגנה מפני דילול החזקות נקבע בע”א 6041/15 האמה בע”מ נ’ אורנה מולר (פורסם בנבו, 25.09.2016) כי על בעל השליטה לפעול בתום לב והגיונות –

“בכל הנוגע להגנה מפני דילול שיעור אחזקות, על בעלי המניות לפעול בהתאם לסטנדרט ההתנהגות הקבוע בסעיפים 192 ו-193 לחוק החברות: על כלל בעלי המניות לפעול בתום לב כלפי החברה; ועל בעלי השליטה וכן על בעלי כוח ההכרעה לפעול בהגיונות כלפי החברה. מהוראות סעיפים 192 ו-193 לחוק החברות נלמד “שמכלול בעלי המניות כפופים לחובות הדדיות, כלפי החברה וכלפי בעלי המניות האחרים, בדרגות שונות, בהתאם למידת כוחם להשפיע על קבלת ההחלטות בחברה...” [ראו: חביב-סגל, עמוד 637]. לצד הכוח נלווית אחריות – האחריות כלפי החברה. ככל שגדל כוחו של בעל המניות להשפיע על גורלה של החברה – כך גדלה אחריותו להשתמש בכוח זה למען קידום טובתה של החברה.”²

56. ד”ר אירית חביב-סגל ז”ל מתייחסת בספרה “דיני חברות” (2007) (להלן: “חביב סגל”) לחובות בעל מניה ביחס להצבעה בנוגע להקצאת מניות בחברה לשם גיוס הון לחברה (בעמ’ 615), כדלקמן:

“... ההנחה המנחה את מערכת המשפט היא שגיוס הון חדש הוא חיוני להמשך פעילותן העסקית של חברות; דהיינו, גיוס הון חדש נתמך ברצינות עסקי, מבחינתה של החברה בכללותה. לכן, המגמה המנחה את בית המשפט היא שלא לאפשר למיעוט לחסום את ההנפקות החדשות, אך ורק בשל חוסר רצונו של המיעוט להוסיף ולהשקיע בחברה. לעומת זאת, בית המשפט מציב בפני הרוב את הדרישה לקדם את ענייניה של החברה, בצורה הממזערת את הפגיעה במיעוט, ולכן, מחייב לערוך את ההנפקה בערך הריאלי של ניירות הערך. במילים אחרות, ניתן לומר שבעוד שעיקרון השוויון חל ביחס לחלוקת רכוש של החברה, הרי שאין הוא חל ביחס לתביעותיהם של בעלי המניות ל”כוח” להשפיע על הליכי קבלת ההחלטות בחברה. לכן, בית המשפט אוסר על הנפקות הפוגעות בנתחיו הרכשיים של המיעוט בחברה, אלא שאין הוא אוסר על חלוקות המשנות את אחוזי זכויות ההצבעה של המיעוט.

הלכה זו אף קיבלה גושפנקא חקיקתית בחוק החברות. ראשית, חוק החברות מסמך את האספה הכללית להגדיל את הונה הרשום של החברה ברוב רגיל. שנית, כפי שיתבהר בהמשך, מרחיב החוק את חובות ההגיונות החלות על בעלי המניות בחברה ומטילן גם על בעלי מניות שאינם בעלי שליטה. בפרט, סעיף 192(א)(2) לחוק החדש מחייב את בעל המניות להפעיל את זכויותיו, ולמלא את חובותיו כלפי החברה ובעלי המניות האחרים בתום לב ובדרך מקובלת, ולהמנע מניצול לרעה של כוחו בחברה, בין

² ע”א 6041/15 האמה בע”מ נ’ אורנה מולר (פורסם בנבו, 25.09.2016) (להלן: “פרשת האמה”).

היתר בהצבעתו על "הגדלת הון המניות הרשום". מכאן, שמחד גיסא, מחייב חוק החברות את בעלי השליטה בחברה להביא להגדלת ההון הרשום של החברה, אך ורק כאשר הפעולה נדרשת לקידום טובתה של החברה, ומבלי לקפח את בעלי מניות המיעוט; ומאידך גיסא, מחייב חוק החברות את בעלי מניות המיעוט להמנע מלעשות שימוש בכוחם באופן אשר ימנע את צמיחתה של החברה". (ההדגשות שלנו)

57. לא אחת פסל בית המשפט הנכבד הצבעות של בעל שליטה/בעל מניות מכריע בשל הפרת חובת הגינות ותום הלב. כאשר ברור היה, כי ההחלטה שעל הפרק נועדה לשרת את האינטרסים וטובת החברה, בעוד שהמניעים אשר עומדים בבסיס החלטת בעלת השליטה הינם מניעים פסולים או כאשר לא הוצגו על ידי בעלת השליטה כל נימוקים לגיטימיים להתנגדותה להחלטה, כפי שיפורט להלן.³

58. כך למשל, בעניין ה"פ (כלכלית ת"א) 25301-07-14 גלוב אקספלוריישן (י.ח.ד.) נ' דנילוב (21.8.2014), נפסלה הצבעתו של בעל השליטה במסגרת הצבעה על הליך טכני אשר נדרש לצורך גיוס הון לשותפות. בית המשפט קבע כי על הפרת חובות ההגינות בהתאם לסעיפים 192 ו-193 לחוק החברות, יש להחיל את המבחנים החלים על "עניין אישי שלילי" בהתאם להוראות סעיף 275 לחוק החברות, וכי יש לאמץ לעניין זה את ההגדרה העשויה לראות בכל זיקה עודפת של בעל השליטה, "עניין אישי":

"קביעה כי יש לראות במשיב בגדר סחטן המבקש תמורה כנגד הצבעתו בעד איחוד ומיזוג יחידות ההשתתפות, כפי שטוענות המבקשות, – תביא לכך שיהיה מקום לראות במשיב הן בעל עניין אישי שלילי, והן מי שמפעיל את כוח ההצבעה שלו בחוסר תום לב או בחוסר הגינות בניגוד להוראות סעיף 192 ו-193 לחוק החברות, ראה ה"פ (ת"א) 44660-12-11 ישראל אקוויטי בע"מ נ' תדביק בע"מ [פורסם בנבו] החלטה מיום 10.1.12 (להלן: "עניין תדביק")."

בעניין תדביק, כמו גם במספר החלטות אחרות, נבחנו הכללים להגדרת "עניין אישי שלילי" בהקשר של בעל מניות מיעוט המתנגד לביצוע עסקה שנדרש לה אישור על פי הוראות 275 לחוק החברות.

...

גם בחוק החברות לא נקבעה הגדרה ממצה למונח "עניין אישי" ונעשה שימוש במילה "לרבות" כדי שניתן יהיה ליצוק למונח תוכן על דרך הפרשנות. (סעיף 46 לפסק הדין).

אמנם, באותו מקרה בית המשפט התייחס, כמו בעניין תדביק, לעמידה בדרישה במנגנון אישור מיוחד במקרה של עניין אישי. אולם, מקביעות אלה ניתן כאמור להסיק גם לעניין הוראות סעיפים 192 ו-193 לחוק החברות.

נקבע כי "כל זיקה אישית שיש לבעל מניות לעסקה הנדונה, שהינה בנוסף לזיקה שיש לבעל המניות בחברה בתור שכזה, עשויה להיחשב ל"עניין אישי" של בעל המניות בעסקה הנדונה. הזיקה אכן יכולה, אך אינה חייבת, להיות טובת הנאה כלכלית לכיסו הפרטי של בעל המניות. הגדרה זו עולה בקנה אחד עם הגדרת "עניין אישי" בסעיף 1 לחוק החברות... וראויה לשמש קו מנחה לבחינה אם מניותיו של פלוני מוחתמות בעניין אישי" (סעיף 49 לפסק הדין)."

³ ראה גם ה"פ (כלכלית ת"א) 44660-12-11 איי אל ישראל אקוויטי בע"מ נ' תדביק בע"מ, סעיף 40 (10.1.2012). וכן פרשת האמה, שם נקבע כי שימוש בזכות בעל מניות להתנגד לדילולו, עשויה להיחשב כהפרת חובת ההגינות של בעל השליטה.

בענייננו – לא יכול להיות ספק כי לאינטרנט זהב קיים עניין אישי שלילי בקידום של כל חלופה שעומדת בפני החברה, אשר אינה מאפשרת בהכרח לאינטרנט זהב לשלוט על תנאיה, ולאפשר הסדר עם בעלי העניין של אינטרנט זהב עצמה.

59. החלטה נוספת בעניין ניתן לראות בת"א (כלכלית) 50487-06-15 **גו.די.אם. השקעות בע"מ נ' Inc Panamed** חברה זרה שהתאגדה באיי סיישל (פורסם בנבו, 18.04.2016), שם קבע בית המשפט כי הצבעת בעלת השליטה באופן אשר נוגד את טובת החברה ומבלי שהיה בידה להצביע על כל טעם ענייני לכך, עולה כדי הפרה של חובת ההגינות המוטלת עליה ואף פסל את הצבעתה של אחת מבעלי המניות, שהצבעתה השלילית נכפתה עליה מכוח הסכם ההצבעה שלה עם בעלת השליטה (אשר קולה נפסל זה מכבר במסגרת ההצבעה):

"עוד אציין כי אני סבורה שניתן לבחון את השאלה האם בעל מניות הפר את חובת ההגינות, במבחנים שהם דומים למבחנים אותם יישם בית המשפט בהתייחס לבחינת השאלה האם הצבעה של בעל-מניות נובעת מ"עניין אישי שלילי" שלו. הגם שבמקרה דנן אכן אין מדובר בהחלטה שחל עליה ס' 275 לחוק החברות, הרציונל של ההלכה לענין "עניין אישי שלילי" חל בשינויים המחויבים גם על בעת מניות שיודע שאופן ההצבעה שלו יכריע בענין החלטת האסיפה הכללית. לכן, אם בעל מניות כזה פועל מכוח העניין האישי שלו, ואם מוכח כי מדובר בעניין אישי שהוא מנוגד באופן ברור לטובת החברה (בהתאם למבחנים שנקבעו בהקשר זה בהלכה הפסוקה) – לא ניתן לקבוע כי הוא פועל בהגינות. לכן, אם פנמד נמצאה במצב של ניגוד עניינים והעדיפה את טובתה שלה ואת האינטרסים שלה על פני אלה של החברה, ואם היא בחרה להצביע באופן הנוגד את טובת החברה ללא שהיה לה הסבר לכך, ניתן לקבוע כי היא הפרה את חובת ההגינות שלה".⁴

60. כך גם במקרה של ת"א (כלכלית) 43013-03-17 **חסיין נ' בלובבנד** (פורסם בנבו, 19.06.2018), קבע בית המשפט כי מקום בו פעל בעל השליטה בניגוד עניינים ובחוסר הגינות, אין מקום לתת תוקף להחלטתו:

"בנסיבות המקרה שלפנינו, לבעל השליטה יש כמובן אינטרס מובהק וגלוי בהחלטה על משיכת התביעה נגדו וביטולה. בעל השליטה לא טען ולא הבהיר מדוע טובת החברה (בניגוד לטובתו שלו) מחייבת את המסקנה כי על החברה לחזור בה מהתביעה נגדו. כפי שצוין לעיל, על פני הדברים – ההחלטה של החברה לתבוע את יתרת הסכום שקסיקבייב היה אמור להשקיע בה, היא החלטה לטובת החברה... בנסיבות אלה, היוזמה לקבלת החלטה באסיפה הכללית למשיכת התביעה הזו וביטולה, תוך עקיפת החלטת דירקטוריון החברה בנדון שהתקבלה כדיון, היא על פניה ובהעדר הסבר סביר אחר, פעולה של בעל השליטה בניגוד עניינים שלו ובחוסר הגינות. לכן, אין מקום לתת תוקף להחלטה זו."⁵

61. חיזוק לדברים אלה ניתן אף לראות בספרו של יוסף גרוס **חוק החברות** (מהדורה חמישית מורחבת, 2016), לפיהם:

"מבחינה זו, אם בעלי מניות מסרבים להגדיל את הון המניות של החברה מתוך רצון למנוע התרחבות של החברה (ובכך, למשל, לחזק אינטרסים אישיים שלהם בעסק מתחרה), יש לראות בכך משום הפרה של החובה לנהוג בתום לב ובדרך מקובלת כלפי בעלי מניות אחרים וכלפי החברה, וניצול לרעה של כוחם בחברה."⁶

⁴ ת"א (כלכלית) 50487-06-15 **גו.די.אם. השקעות בע"מ נ' Inc Panamed** חברה זרה שהתאגדה באיי סיישל (פורסם בנבו, 18.04.2016)
⁵ ת"א (כלכלית) 43013-03-17 **פולינה חסיין נ' מקס בלובבנד** (פורסם בנבו, 19.06.2018)
⁶ יוסף גרוס **חוק החברות** 326 (מהדורה חמישית מורחבת, 2016).

62. לא יכול להיות חולק, כי בהתאם למבחנים אשר הוצגו בפסיקה, נכשלה בעלת השליטה בעריכת האיזון בין עניינה האישי באי הגדלת ההון הרשום מחד לבין טובת החברה בהגדלתו מאידך, וזאת מטעמים המהווים עניין אישי ומצדיקים את פסילת הצבעתה.

63. בעלת השליטה לא הצביעה ולו על טעם אחד ענייני המצדיק את דחיית הגדלת ההון הרשום של החברה, אשר תידרש לכל גיוס הון או הכנסת משקיע, והתנגדותה נובעת מרצונה להכתיב לחברה ולקשור את ידיה ביחס להצעות ההסדר אשר תביא בפני כלל בעלי העניין בחברה.

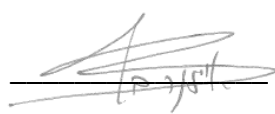
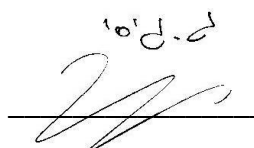
64. הדבר חמור שבעתיים עקב מצבה של החברה והצורך הדחוף בהסדרת חובותיה, אשר ככל שלא יצלחו יעמידו את כלל בעלי העניין בחברה, ובראש ובראשונה את בעלי מניותיה לרבות בעלי מניות מן הציבור, בפני שוקת שבורה.

ו. סיכום

65. לבית המשפט הנכבד הסמכות המקומית והעניינית להידרש לתובענה לאור מהות התובענה ועילותיה ומקום מושבה של המשיבה.

66. אשר על-כן, מתבקש ביהמ"ש הנכבד לקבוע דיון דחוף בבקשה זו וליתן את הצווים המפורטים ברישא של בקשה זו לעיל.

67. לתמיכה בעובדות המצוינות בבקשה דנא, מצורף תצהירו של מר עמי ברלב, מנכ"ל החברה.

		
שרון אייזנר בל, עו"ד	יעל הרשקוביץ, עו"ד	גיא גיסין, עו"ד
	גיסין ושות', עורכי דין באי כוח החברה	

היום, 27 במאי, 2019 ;

ת צ ה י ר

אני, הח"מ, עמי ברלב ת.ז. 031669542, לאחר שהוזהרתי לומר את האמת וכי אם לא אעשה כן אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, מצהיר בזה לאמור:

אני מנכ"ל חברת בי קומיוניקיישנס בע"מ. תצהירי זה ניתן בתמיכה ל"המרצת פתיחה ובקשה לקיום דיון דחוף", המוגשת מטעם החברה במסגרת הליך התיק שבנדון (להלן: "**הבקשה**").

כל העובדות הנזכרות במסגרת תצהירי זה ידועות לי מידיעה אישית או שהן למיטב אמונתי. המסקנות המשפטיות השזורות בתצהיר זה (ככל שישנן), הינן בהתאם ליעוץ משפטי שניתן על ידי ב"כ החברה ולו אני מאמין.

תובענה זו מוגשת בהמשך לדיון אשר התקיים בבקשה למינוי מומחה לליווי הסדר החוב של המבקשת (פר"ק 19-05-28612) בפני כבוד הנשיא אורנשטיין ביום 21.5.2019 (יומיים לפני מועד האסיפה), במסגרתו הוצגה על ידי המבקשת סוגיית הגדלת ההון והצורך הדחוף בה, כמפורט בפרוטוקול הדיון.

- העתק פרוטוקול הדיון מיום 21.5.2019 מצורף ומסומן **כנספח 1**.

א. פתח דבר

1. בקשה זו מוגשת בדחיפות נוכח מצבה של החברה, אשר נדרשה בעת האחרונה בעקבות אירועים הקשורים לנכס הבסיס שלה – מניות בזק, לעצור תשלומים לנושיה הפיננסיים - מחזיקי אגרות החוב, ולהיכנס למו"מ עימם לשם תיקון הפרות התחייבויות החברה כלפיהם לפי שטרי הנאמנות.
2. בעלת השליטה נמצאת בעצמה מאז ינואר 2019, במו"מ עם נושיה הפיננסיים (מחזיקי אגרות החוב סדרות ג' ו-ד' של אינטרנט זהב), לאור חדלות פירעונה.
3. בין החברה, בעלת השליטה ומחזיקי אגרות החוב שלה מתקיים מו"מ אשר נועד להסדיר את יכולת החברה לפרוע את חובותיה, וכן את תיקון אמות המידה הפיננסיות הכלולות בשטר הנאמנות של אגרות החוב (סדרה ג') של החברה.
4. בימים אלו מתקיימים מאמצים אינטנסיביים משותפים מטעם כל הצדדים להשלים ולהתקשר בעסקה משולבת עם סרצ'לייט (כהגדרתה להלן), אשר קידום הצעתה אושר ברוב גורף הן של מחזיקי אגרות החוב של החברה והן של מחזיקי אגרות החוב של בעלת השליטה.
5. קידום עסקת סרצ'לייט ואישור הגדלת ההון הרשום של החברה דרים בכפיפה אחת, כאשר אף לשם השלמת עסקת סרצ'לייט תידרש הגדלת ההון הרשום של החברה.
6. ויובהר, אין בבקשה זו כדי לגרוע מהמאמצים האדירים אותם עושה החברה על מנת לקדם את עסקת סרצ'לייט; החברה פרסמה עוד לפני כינוס אסיפות מחזיקי אגרות החוב הודעת תמיכה ברורה וחדה בעסקה, וצוות החברה עושה לילות כימים על מנת לקדם את העסקה ולקדם את שיתוף הפעולה הנדרש בין החברה, בעלת השליטה, ומחזיקי אגרות החוב שלהן.

- הודעת התמיכה בעסקה שפורסמה בידי החברה, מצ"ב **כנספח 2**.

7. עם זאת, השלמת עסקת סרצ'לייט, כרוכה בשורה ארוכה של תנאים מתלים – לרבות: גיבוש נוסח הסכמים ומסמכים נלווים כגון שטרות נאמנות לאגרות החוב על בסיס ההצעה; אישור בית המשפט של חדלות פרעון לשתי החברות לכנס אסיפות נושים; חוות דעת של מומחה בית המשפט שמונה לאינטרנט זהב; אישור אסיפות מקדמיות של 4 סדרות אגרות החוב (שתיים של אינטרנט זהב ושתיים של ביקום); אישור ההסדרים לפי סעיף 350 לחוק החברות, בשתי החברות, על ידי בית המשפט של חדלות פרעון; הגשת בקשה מפורטת וקבלת אישור משרד התקשורת לשינוי השליטה ולזהות בעלת השליטה החדשה בקבוצת בזק; הגשת בקשה מפורטת וקבלת אישור הממונה על התחרות לעסקה; אישור הבורסה לתנאי השטרות המתוקנים; ועוד.

כן נדרשת כאמור לצורך השלמת העסקה הגדלת ההון הרשום של החברה.

8. בנסיבות אלו, מבקשת החברה מזה מספר חודשים להגדיל את ההון הרשום שלה באופן שיאפשר לה, בין אם תיחתם ותושלם עסקת סרצ'לייט ובין אם לאו, להקצות מניות במסגרת גיוס הון לחברה מהציבור או ממשקיעים כלשהם. הצורך לאפשר טכנית גיוס הון כאמור, ולשם כך הגדלת ההון הרשום של החברה, מודגש במיוחד בסיטואציה העסקית ובחוסר היציבות ממנה סובלת הקבוצה בכלל ונכס הבסיס – בזק בפרט. שינויים אלו עלולים לחייב את ביקום לנקוט פעולות דחופות על מנת לחזק את נזילותה והונה, בכדי להגן על נכס הבסיס של החברה.

9. חלופה זו, אשר החברה מנסה לקדם מזה מספר חודשים, נתקלת בהתנגדות עקבית מצד בעלת השליטה, אשר אינה מספקת ולו סיבה עניינית אחת להצבעתה נגד הגדלת ההון הרשום של החברה, ולנזק העשוי להיגרם לה ככל ותאושר הגדלת ההון. לאחר מיצוי הנסיונות להגיע להסכמות עם בעלת השליטה על מנת לגרום לה להצביע בעד הגדלת ההון באסיפה הכללית (בפעם השנייה שכונסה לשם כך!), לא נותר לחברה אלא לפנות לבית המשפט הנכבד בבקשה זו לצורך הגדלת ההון.

10. לאור החזקתה של בעלת השליטה בכ-52% ממניות החברה, הצבעתה בעניין הינה מכריעה, וזאת חרף העובדה שמעל ל-97% מבעלי המניות מהציבור הצביעו בעד הגדלת ההון, ולמרות שהצבעת בעלת השליטה הינה בניגוד להמלצת אנטרופי ביחס לחשיבותה של הגדלת ההון לחברה.

11. בהתנהלותה זו מגדירה בעלת השליטה, הלכה למעשה, את עסקת סרצ'לייט, אשר במסגרתה אמורה בעלת השליטה לממש את המניות שהיא מחזיקה בחברה, כחלופה האפשרית היחידה להזרמת ההון הנדרשת לחברה, וזאת תוך התעלמות מאפשרות שהעסקה לא תושלם מסיבות כאלו או אחרות, באופן אשר יחייב פעולה מהירה לגיוס הון או הכנסת משקיע אחר. דומה כי בהתנהלותה זו, מתעלמת בעלת השליטה מההשלכות הצפויות ממעשיה, ומסיכול יכולת החברה לפעול לתיקון הפרות התחייבויותיה על פי שטרי הנאמנות.

12. לאור התנודתיות הקשה של מניות בזק ושל החברה עצמה, עשוי כל עיכוב נוסף בהיערכות להליך גיוס (כאשר רק הזימון של אסיפה להגדלת הון לוקח כ-40 ימים), לגרום לנזק בלתי הפיך לתוצאות הליך לגיוס הון.

13. בית המשפט הנכבד דן עוד בשנה שעברה באירועים דומים סביב הליכי חדלות הפרעון של החברה האם של אינטרנט זהב – יורקום תקשורת בע"מ (במסגרת פר"ק 17-12-42633), כאשר האירועים שהתרגשו על קבוצת בזק חייבו יכולת תגובה וגיוסי הון מהירים. במסגרת אותה פרשה התנגדו המנהלים המיוחדים של יורקום לעסקה במחיר של 47 ש"ח למניית החברה, ואילו המחיר בהצעת סרצ'לייט המקודמת בימים אלו עומד כבר על כעשירית מסכום זה – 4.8 ש"ח למניית החברה.

14. והנה – דומה כי אינטרנט זהב עצמה – שעמדה בלב ליבם של אותם אירועים מן השנה שעברה – נמנעת מללמוד מנסיונה שלה עצמה ועלולה להכניס את הקבוצה כולה לסחרור מחודש ולנזקים אדירים לכספי ציבור שכלל לא ניתן להעריך את היקפם כעת.

15. לעמדת החברה, חסימה מראש של יכולת החברה ליצור אלטרנטיבות להצעת סרצ'לייט הינה חסרת אחריות; בנסיבות אלו - השימוש בכוחה המכריע של בעלת השליטה בהצבעה ביחס להצבעה על הגדלת ההון הרשום, מהווה הפרה של חובות תום הלב של בעלי המניות וחובת ההגנות של בעל שליטה על-פי חוק החברות. מקום שברור לכל שאין מנוס מהגדלת ההון (גם על מנת לקדם ולהשלים את עסקת סרצ'לייט), והטעם היחיד בגינו בעלת השליטה מתנגדת להגדלת ההון הוא רצונה לשלוט על התהליך ולהגביל את עצמאותה של החברה וגמישותה במציאת פתרונות - בבחינת "אחרי המבול".

16. לאור תנודתיות נכס הבסיס של החברה, מניות החברה סבלו במהלך השנה האחרונה כאמור מירידות חדות בשער המניה, וקיים חשש כי הימנעות מיצירת חלופה להצעה העומדת על הפרק, או אף עיכובה, עשוי לגרום לנזק בלתי הפיך לנושיה בהיקף של כ-2.5 מיליארד ש"ח ואף לבעלי מניותיה (הן מן הציבור והן לבעלת השליטה עצמה).

ב. הצדדים

17. המבקשת, חברת בי קומיוניקיישנס בע"מ היא חברה ציבורית-דואלית, אשר ניירות הערך שלה, ובהם אגרות החוב ומניותיה, נסחרות בבורסה לניירות ערך בתל אביב ובנאסד"ק בניו-יורק (להלן: "**החברה**" או "**ביקום**"). נכס הבסיס של המבקשת בו היא מחזיקה הוא מניות חברת התקשורת בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ.

18. החברה הנפיקה סדרות אגרות חוב כמפורט להלן; סדרה ב' (ע.ג. 225,783,333 ₪), שמועד פירעונה הסופי חלף ביום 31.3.2019 (להלן: "**סדרה ב'**"), וסדרה ג' (ע.ג. 2,240,265,000 ₪), שמועד פירעונה הסופי חל ביום 30.11.2024 (להלן: "**סדרה ג'**") (יחד להלן: "**שטרי הנאמנות**").

• העתק שטר הנאמנות לסדרה ב' והתוספת לו מצורפים ומסומנים **כנספח 3**.

• העתק שטר הנאמנות לסדרה ג' מצורף ומסומן **כנספח 4**.

19. המשיבה, חברת "אינטרנט גולד – קווי זהב בע"מ" (להלן: "**בעלת השליטה**"), גם היא חברה ציבורית-דואלית הנסחרת בבורסה לניירות ערך בתל אביב ומחזיקה במניות המהוות כ- 51.95% ממניות המבקשת. יתרת מניות החברה מוחזקות בידי הציבור בישראל ובארה"ב.

20. המשיבות הפורמאליות 1 ו-2, רוניק פז נבו נאמנויות בע"מ ומשמרת חברה לשירותי נאמנות בע"מ, הן הנאמנים למחזיקי אגרות החוב (סדרות ב' ו-ג' בהתאמה) של החברה. מכיוון שהחברה הודיעה על עצירת תשלומים לנושיה הפיננסיים ומצויה בהפרת התחייבויות על פי שטרי הנאמנות וכן של אמות המידה, המאפשרת למחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') להעמיד לפירעון מיידי את מלוא חובות החברה כלפיה, לנושיה הפיננסיים עניין ישיר ומהותי ביכולת החברה לגייס הון לשם תיקון ההפרות, כיוון שכך, הם צורפו כמשיבים פורמליים להליך זה.

21. המשיבה הפורמאלית 3, רשות ניירות ערך, היא הרגולטור האמון מכח הוראות חוק ניירות ערך התשכ"ח 1968 על הפיקוח על תאגידים אשר ניירות הערך שלהם הוצעו לציבור. לרשות ניירות ערך עניין בהליך זה לאור מהות תיקון ההחלטה העומדת במרכזה של המרצת פתיחה זו.

ג. רקע

22. ביום 20.3.2019 הודיעה החברה כי בעקבות אירועים שהתרחשו בקשר לנכס הבסיס של החברה – מניות בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ ("בזק"), ההון העצמי שלה צפוי לרדת מתחת ל-650 מליון ₪ (ולמעשה ירד לרף של כ-170 מליון ש"ח באופן אשר לא איפשר ריפוי מהיר של ההפרה). על פי אמות המידה הפיננסיות שנקבעו בשטר הנאמנות של אגרות החוב סדרה ג', במקרה שההון העצמי ירד מתחת לסכום זה משך שני דוחות כספיים רצופים או יותר, למחזיקי אגרות החוב סדרה ג' תהיה עילה להעמדת החוב לפרעון. כבר בסוף מרץ (סוף הרבעון הראשון) – התברר כי בפועל הן הדוחות השנתיים והן דוחות הרבעון הראשון חצו את רף אמת המידה ומתקיימת הפרה עמוקה וברורה של אגרות החוב (סדרה ג') של החברה. כמו כן, מהלך זה לווה בסדרה של אירועי הרעה מהותיים בנכס הבסיס – מניות בזק, לרבות עצירת תשלומי דיבידנד, הרעה כלכלית בסגמנטים עסקיים, הרעה רגולטורית וכיו"ב, זאת לצד מהלכי התייעלות אותם מבצעת בזק, העשויים להיות כרוכים בביצוע הפרשות.

משכך, הודיעה החברה בסוף חודש מרץ כי היא מבקשת להכנס לדיאלוג אל מול מחזיקי אגרות החוב שלה, וכי היא עוצרת בשלב זה את התשלומים למחזיקי אגרות החוב, משתי הסדרות שהנפיקה החברה.

23. מאז לא חלה הטבה במצב החברה. החברה אינה יכולה לפרוע בעת זו את מלוא חובותיה כלפי מחזיקי אגרות החוב, ככל ויועמדו לפירעון מיידי בהתאם לזכויותיהם של מחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') על פי שטר הנאמנות.

24. משכך, קיים צורך אשר עליו אין חולק, בהסדרת תנאי שטרי אגרות החוב של אגרות החוב מסדרה ג', בהיקף של כ-2.3 מיליארד ש"ח. רכיב זה מהווה חלק מהצעת סרצ'לייט כמו גם בהצעות אחרות, לרבות התניות שהועלו מטעם בעלת השליטה עצמה כתנאי להזרמת הון לחברה. ראו למשל את סעיף ה"קובננטים" בהצעת סרצ'לייט שקידומה אושר על ידי המחזיקים, אשר כולל דרישה למחיקה של קובננטים קיימים והכנסת קובננטים מרוככים לשטר הנאמנות:

קובננטים	
- מוסכם כי העמידה בקובננטים להלן לא תיבחן במהלך 24 חודשים ממועד סגירת העסקה ("תקופת השקט"). - החל מתום "תקופת השקט" ובמהלך 2 רבעונים רצופים, יתרת החוב נטו (בניכוי מזומנים) של ב-קום ביחס לשווי מניות בזק ביד ב-קום ("LTV") כפי שתחושב ביום המסחר האחרון ברבעון החולף, לא תעלה על א) 80% עד לתאריך 30 בנובמבר, 2023, וב) 75% לאחר מכן. - שווי מניות בזק לצורך חישוב "LTV" יחושב על פי ממוצע משוקלל של מחיר מניית בזק ב-90 הימים שקדמו ליום המסחר האחרון ברבעון החולף. - יובהר כי אירוע העמדה לפירעון מיידי (Event of Default) יחול בכפוף לכך שהקובננט לעיל הופר והפרה זו לא תוקנה בתוך תקופת הריפוי כפי שתוגדר בהסכמים הסופיים. - למען הסר ספק, הדרישות הבאות בהסכמי המימון הקיימים יוסרו לחלוטין: - שמירה על רמת הון עצמי מינימלי - אירועי העמדה לפירעון מיידי בקשר עם א) דירוג החוב וב) שמירת קרן לכיסוי שירות חוב עתידי בגובה 18 חודשים	

25. במקביל, למיטב ידיעת החברה, ההחזקות בבזק מוסיפות לסבול מתנודתיות גבוהה ומאי בהירות, זאת לצד מהלכי התייעלות ומיקוד אסטרטגי אותם מבצעת ההנהלה החדשה בבזק, העשויים להיות כרוכים בביצוע הפרשות, עם חשש להמשך ירידות שווי שירחיקו את החברה מעמידה באמות המידה.

26. כידוע, בעת האחרונה, פורסמו מספר הצעות להשקעה בחברה באמצעות בעלת השליטה בה, וביניהן הצעת קבוצת L.P Partners, Capital Searchlight. (להלן: "סרצ'לייט"), אשר קידום הצעתה העדכנית (מיום 13.5.2019) אושר ברוב מכריע של מחזיקי אגרות החוב הן של החברה והן של בעלת השליטה.

- הצעת סרצ'לייט העדכנית ותוצאות הצבעת מחזיקי אגרות החוב של החברה ושל בעלת השליטה מצ"ב

כנספחים 5 ו-6

27. כידוע, בעבר נדונו אפשרויות לביצוע עסקאות למכירת השליטה בקבוצת בזק ב"קומות" השונות של הקבוצה (לרבות במסגרת הליכי חדלות הפרעון של יורוקום תקשורת). כאשר עסקאות אלו עוכבו, ולא התממשו, הורע מצב הקבוצה כולה. למגינת הלב, אירועים מעין אלו מלווים את הקבוצה במהלך השנתיים האחרונות - במיוחד לאור המצב התנודתי בו מצויה קבוצת בזק ושוק התקשורת בישראל. מציעים רבים הגישו הצעות אשר לא הבשילו לכדי הצעת הסדר מחייבת. כתוצאה מכך גם מתווה עסקת סרצ'לייט, שונה (לרעה) - מבחינת הקבוצה, באופן משמעותי מספר פעמים במהלך החודשים האחרונים של המו"מ מול בעלת השליטה ובהמשך מול החברה.

ד. הגדלת ההון הרשום של החברה

28. מזה למעלה משלושה חודשים מבקשת החברה להעלות להצבעת בעלי מניותיה הצעה לביצוע מהלך של הגדלת הונה הרשום של החברה מהון רשום של 50,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה להון רשום של 100,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה.

29. מדובר בתיקון הכרחי הנדרש הן ביחס להשלמת עסקה בהתאם להצעת סרצ'לייט, והן ביחס לחלופות נוספות הכרוכות בהקצאת מניות בחברה, לרבות גיוס הון במסגרת הנפקה ציבורית.

30. בהתאם זומנה כבר ביום 14.2.2019 אסיפה שנתית אשר על סדר יומה הגדלת ההון, אשר נדחתה לבקשת בעלת השליטה, ליום 7.4.2019, במטרה לאפשר מיצוי המגעים מול בעלת השליטה והגעה להסכמה.

- זימון אסיפה שנתית מיוחדת מיום 14.2.2019, מצ"ב **כנספת 7**.

31. אולם אף במועד האסיפה הנדחית, הצביעה בעלת השליטה נגד הגדלת ההון, וזאת בניגוד לעמדת בעלי המניות מהציבור, אשר אישרו את הגדלת ההון ברוב של כ-99%.

- תוצאות ההצבעה באסיפה מיום 7.4.2019, מצ"ב **כנספת 8**.

32. לנוכח הצבעת בעלת השליטה, ועל מנת לאפשר הן דין ודברים עם בעלת השליטה בעניין הצבעתה באסיפה והן את השלמתה של עסקה בהתאם להצעת סרצ'לייט, החליטה החברה על דחיית האסיפה, וביום 12.5.19 פרסמה החברה זימון חדש של אסיפת בעלי המניות ליום 23.5.2019 (מועד נדחה), שעל סדר יומה ביצוע הגדלת ההון הרשום של החברה מהון רשום של 50,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה להון רשום של 150,000 אלפי מניות בנות 0.1 ש"ח למניה.

33. במהלך תקופת דחייה זו התקיימו בין הצדדים, כמו גם בין מחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') של החברה לבעלת השליטה, דיונים בניסיון לשכנע את בעלת השליטה שלא להשתמש בכוח הצבעתה על מנת למנוע את הגדלת ההון, ולפרוס בפניה את הסיכונים והנזקים הטמונים בהחלטתה זו. וכך נכתב בפניית ב"כ מחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') של החברה :

"1. כידוע לכם, החברה נמצאת בהפרה חמורה של התחייבויותיה כלפי נושיה ונמצאת בסביבה חדלת פירעון.

2. כנושים מהותיים של החברה, החל מהיום הראשון אנו פועלים בשיתוף פעולה עם אינטרנט זהב ו/או מחזיקי אגרות החוב שלה, בניסיון למצוא משקיע ואף גובש יחדיו מתווה הצעת השקעה שאושר אינדיקטיבית הן על ידי מחזיקי אגרות החוב של החברה והן על ידי מחזיקי אגרות החוב של אינטרנט זהב.

3. במסגרת מאמצי החברה לתקן את ההפרות החמורות בהן היא נמצאת, ועל מנת לאפשר הצעת השקעה בחברה, מחר עתידה להתקיים אסיפת בעלי מניות לצורך הגדלת ההון הרשום של החברה.

4. יודגש כי מדובר בהגדלת ההון הרשום בלבד, אשר לאור המורכבות של החברה (בין היתר לאור היותה של החברה חברה דואלית) - מדובר במהלך מורכב, אשר צפוי להמשך מספר חודשים, וכל עיכוב בהוצאתו אל הפועל עלול לגרום נזק כבד לחברה.

5. ככל ואינטרנט זהב ו/או נושיה יחסמו את החברה מלתקן את ההפרות בהן היא נמצאת, ולא יאפשרו את הגדלת ההון בחברה, מחזיקי אגרות החוב (סדרה ג') של החברה, יראו באינטרנט זהב ו/או במחזיקי אגרות החוב שלה כאחראים לכל נזק שייגרם בשל כך.

6. בעניין זה נבקש להפנות לדיון שהתקיים אמש בבית המשפט המחוזי בתל אביב, ובפרט לדבריו של כבוד השופט אורנשטיין אשר הופנו למחזיקי אגרות החוב של אינטרנט זהב שהתירה בהם לנהוג בזירות רבה ביותר בנסיבות אלה.

7. בהקשר זה גם יודגש כי כאשר כבוד השופט איתן אורנשטיין פנה אל ב"כ מחזיקי אגרות החוב של אינטרנט זהב על מנת שיבהיר מדוע יש לדחות את מהלך הגדלת ההון הרשום של החברה ולא לעשותו באופן מיידי - לא ניתן נימוק ראוי אחד לדבר, וזאת על אף פניותיו הרבות של כבוד הנשיא בעניין ואמירותיו הברורות לפיהן לא ברור מדוע יש לדחות את מהלך הגדלת ההון בחברה.

8. בפרט, אין כל בסיס לחשש אינטרנט זהב ו/או למחזיקי אגרות החוב שלה, ככל שקיים, כי עומדים מניעים נסתרים מאחורי הגדלת ההון הרשום אותו מבקשת החברה לבצע.

9. בנסיבות אלה, אינטרנט זהב מתבקשת לאשר את הגדלת ההון הרשום של החברה ולא לקשור את ידיה של החברה מלפעול לתיקון הפרותיה כלפי נושיה, ובפרט, שלא לקשור את ידיה מלאפשר להוציא לפועל את הצעת ההשקעה של סרצ'לייט, בשים לב ללוחות הזמנים שנקבעו בהצעתה.

"...

- העתק תכתובת בין מחזיקי אגרות החוב (מסדרה ג') לבין בעלת השליטה ומחזיקי אגרות החוב של בעלת השליטה בנושא זה, מצ"ב כנספחים 9-11.

34. במהלך תקופה זו, אף שקידום עסקת סרצ'לייט אושר על ידי מחזיקי אגרות החוב של החברה ושל בעלת השליטה, ניכר כי עסקת סרצ'לייט אמנם מצויה בשלבים מתקדמים אך הדרך להשלמתה עוד רבה וארוכה וקיימות לא מעט מחלוקות, כמו גם סיכונים ותנאים מקדימים אשר נדרשים לשלם השלמתה אף לאחר חתימת הסכם מחייב, כדוגמת אישור משרד התקשורת להחזקת היתר השליטה במניות בזק על ידי סרצ'לייט.

35. ויודגש - נציגי סרצ'לייט הבהירו כי סרצ'לייט לא תתערב או תביע עמדה בשאלת הגדלת ההון, ואין מקום לטענה (כפי שהושמעה בעבר בפורומים שונים), כי סרצ'לייט הודיעה על התנגדותה למהלך הגדלת ההון.

36. לפיכך סברה החברה, כמו גם רוב מכריע של בעלי המניות מן הציבור, כי אין מנוס מאישור הגדלת ההון במסגרת האסיפה הכללית, אשר תאפשר לחברה להשלים את עסקת סרצ'לייט ולחילופין, לקדם באופן מהיר חלופות נוספות אחרות, ככל ועסקת סרצ'לייט לא תבשיל.
37. וכך נכתב לעניין זה אף בהמלצת אנטרופי שירותי מחקר כלכלי – ייעוץ לאסיפות ("אנטרופי") ביחס להחלטה בדבר הגדלת ההון:

ב. נכון למועד זה, הון המניות הרשום של החברה כולל 50 מיליוני מניות רגילות בנות 0.1 ₪ ע"נ כ"א. הונה המונפק והנפרע של החברה נכון למועד זה עומד על כ-38 מיליוני

מניות המהוות שיעור של 76% מההון הרשום. במצב שכזה, וככל שהחברה תבקש להנפיק הון היא מוגבלת ולא תהא לה האפשרות לאפשר השתתפות לבעלי מניות קיימים שלה. משכך, אנו מעריכים כי הגדלת ההון הרשום בהיקף המבוקש תאפשר גמישות ככל שהחברה תחליט על גיוס הון עתידי. כמו כן, בהתאם לחיווי שהתקבל מהחברה, לאור ההפחתות המהותיות שנעשו בדוחות הכספיים האחרונים של בזק, עשויה החברה לגייס הון בעתיד הקרוב על מנת לעמוד בקובננטים ולהימנע מהסדר חוב.

ג. בנוסף נזכיר, כי הגדלת ההון הרשום של החברה הינו מהלך ראשוני מקדים, וכי לא מדובר בהקצאת הון בפועל. עוד נציין, כי בהתאם לחוק החברות¹ כל מהלך של הקצאה פרטית מהותית ואו עסקה של החברה עם בעל שליטה או שלבעל השליטה בה עניין אישי יובא לאישור האסיפה הכללית בנפרד ברוב מיוחד. לאור האמור, אנו מתרשמים כי אין חשש לפגיעה בבעלי המניות מקרב המיעוט.

• העתק המלצת אנטרופי מצ"ב כנספח 12.

38. עולה כי אנטרופי לא רק המליצה לשמור את הגמישות לגיוס הון עתידי, אלא היא אף מתריעה מפני הצורך בגיוס הון בעתיד הקרוב, עקב ההפחתות המהותיות שבוצעו בדוחות בזק, על מנת לעמוד בקובננטים ולהימנע מהסדר חוב.

39. ואכן, הן החברה והן בעלת השליטה מציינות במסגרת גורמי הסיכון בדוחות השנתיים אשר פורסמו על ידן בימים האחרונים, במסגרת גורמי הסיכון, אפשרות למחיקות נוספות בבזק, אשר השפעתן על החברות עשויה להיות מהותית.

• העתק עמ' 9 בדוחות השנתיים של החברה ועמ' 9 בדוחות השנתיים של בעלת השליטה ביחס לגורמי הסיכון מצ"ב כנספחים 13 ו-14.

40. ודוק, אף טענות שהועלו על ידי בעלת השליטה, בדבר השפעה אפשרית של הגדלת הון על היתר השליטה במניות בזק, אינו מצדיק את מניעת הצעד המקדמי הנדרש של הגדלת ההון הרשום, אשר תאפשר במידת הנדרש לפעול הלכה למעשה לגיוס הון לחברה בעתיד.

41. כאשר כפי שהובהר לעיל, אף עסקת סרצ'לייט עצמה מותנית באישור משרד התקשורת, ולכן לא ברור מטענה זו מדוע בעלת השליטה נאותה לקדם את הצעת סרצ'לייט אך לא חלופות אחרות.

42. סוגיות הקשורות בהיתר השליטה נבחנות על ידי החברה אל מול משרד התקשורת ודי אם נאמר בשלב זה כי אף המצב הנוכחי, בו היתר השליטה מוחזק על ידי יורוקום, אינו חף משאלות לאור חדלות פרעון של יורוקום ושל בעלת השליטה עצמה. בנסיבות אלו אכן עולות שאלות כבדות משקל ביחס למעמד היתר השליטה בבזק, אולם אין בכך כדי להצדיק את חסימת החברה מפני פעולות אשר יאפשרו את שירות חובותיה לנושיה, וזאת במיוחד נוכח מצבה של החברה.

43. על אף האמור, ואף שבמסגרת האסיפה הצביעו כ-97% מבעלי המניות מן הציבור של החברה בעד אישור הגדלת ההון, הצביעה אינטרנט זהב (שוב!) כנגד הגדלת ההון וניסתה לנצל את כח ההכרעה שניתן לה, ניצול ציני חסר תום לב, בלתי הוגן ואולי חמור מכל – חסר אחריות וחסר אכפתיות לעתידה של ביקום ובעלי העניין בה, ובראש ובראשונה נושיה ובעלי המניות מן הציבור.

• העתק כתב ההצבעה ובו התנגדות אינטרנט זהב מצ"ב לבקשה זו ומסומן כנספח 15.

44. היות ועל פי כללי הדיווח החלים על החברה היא היתה מחויבת לדווח על התוצאות, ובהעדר הכרעה משפטית בשאלת סיווג הקולות כפי שמתבקש בהליך דנן, נאלצה החברה לדווח ביום 23.5.19 כי הצעת ההחלטה להגדלת ההון נכשלה וכי לא אושרה הגדלת ההון. מובהר למען הסר ספק כי בכפוף לקבלת הסעדים המבוקשים בבקשה דנן, בכוונת החברה לפרסם תיקון לדיווח האמור.

• העתק הדיווח על תוצאות האסיפה מצ"ב כנספח 16.

45. ה"חסימה" שנוצרה ביחס לאפשרות להגדיל את הון החברה, המחייבת המתנה בת 40 ימים לפחות טרם קידומה של כל עסקה לגיוס הון, חוסמת כל עסקה אפשרית ומטרפדת את יכולת החברה לפעול מול חתמים, מפיצים וגופי השקעה, על מנת לייצר עסקה איכותית בשוק ההון.

46. זה שמי זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.

27/5/2019
תאריך

עמי ברלב

אישור

אני החתום מטה, גילי דוידוב, עורך דין, מאשר בזה כי ביום 27/5/2019 מר עמי ברלב, המוכר לי אישית ולאחר שהזהרתיו כי עליו לומר את האמת, וכי יהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא יעשה כן, אישר נכונות הצהרתו דלעיל וחתם עליה בפני.

גילי דוידוב, עו"ד

מ.ר. 72258

גילי דוידוב
עו"ד
מ.ר. 72258

**בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו**

ה"פ 63458-05-19 בי קומיוניקיישנס בע"מ נ' אינטרנט גולד
יום שני 27 מאי 2019
'- קווי זהב בע"מ ואח

אישור פתיחת תיק**مصادقة على تسجيل قضية**

ניתן אישור כי ביום (تصادق بهذا بأنه في يوم) 28/05/2019 בשעה (الساعة) 07:00 נפתח בבית משפט זה (سجلت في المحكمة قضية تحمل الرقم) ה"פ 63458-05-19 בי קומיוניקיישנס בע"מ נ' אינטרנט גולד - קווי זהב בע"מ ואח'

יש להמציא את כתב הטענות הפותח לבעלי הדין שכנגד, בתוך 5 ימים, בדואר רשום עם אישור מסירה, אלא אם כן הורה בית המשפט אחרת.

عليك تسليم لائحة الادعاء للطرف الآخر خلال 5 ايام بالبريد المسجل مع وصل تبليغ إلا إذا أمرت المحكمة غير ذلك.

פסקי דין והחלטות מתפרסמים באתר האינטרנט של מערכת בתי המשפט בכתובת www.court.gov.il
(https://www.gov.il/he/Departments/the_judicial_authority)