

רישום חברה פרטית בדלוואר - מדוע וכיצד

מאת עו"ד מאיר פוקס

בארה"ב לא קיים חוק חברות פדראלי אלא לכל מדינה חוק חברות משלה. חוק החברות של דלוואר נחשב לחוק החברות המתקדם ביותר בארה"ב והוא מתוקן תדירות, על פי הצרכים המשתנים של עולם העסקים המודרני. המטרה המוצהרת של החוק הינה לאפשר לתאגידים ולבעלי המניות בהם את החופש המקסימאלי להסדיר בעצמם את אופן ניהול עניני החברה. מעטים הנושאים שלגביהם החוק הינו דיספוזיטיבי.

The Court of Chancery

בית המשפט - The Court of Chancery - הוא זה הדן באופן ייחודי בכל הנושאים הקשורים לחוק החברות. השופטים שתחום מומחיותם הינו בדיני חברות נתנו לאורך השנים מאות פסקי דין המנתחים ומפרשים מאות רבות של סוגיות אשר התעוררו בדיני החברות. פסקי הדין של בית משפט זה נלמדים לעומקם בבתי משפט ברחבי ארה"ב ועל אף שאין חובה על בתי המשפט של מדינות אחרות להסתמך על פסיקה זו פעמים רבות דעתו של בית המשפט זה מתקבלת גם במדינות אלה. יתרון נוסף ומכריע לבית משפט הצ'נסרי הינו העובדה שהדיונים וההחלטות בו מתקבלות במהירות שיא בין היתר בשל ניהול הדיונים ללא חבר מושבעים. רמת סבירות גבוהה לגבי ודאות התוצאה של דיון בבית המשפט הצ'נסרי מהווה בעיני מומחים רבים הגורם המכריע בבחירה של דלוואר בתור מקום ההתאגדות המועדף בארה"ב.

The Secretary of State

משרד מזכיר המדינה - The Secretary of State - הינו המקבילה לרשם החברות הישראלי. אופן ניהולו ותפקודו דומים לזה של עסק אמריקאי לכל דבר שתכליתו לתת שירות יעיל, אדיב ומהיר ללקוחות, והדגש תחת המילה לקוחות. טיב השירות הניתן על ידי משרד זה הוא אחד היתרונות הבולטים של התאגדות בדלוואר.

אופן ההתאגדות של חברה בע"מ

המסמך היחיד אשר יש להגיש למזכיר המדינה הוא תזכיר ההתאגדות - The Certificate of Incorporation - אשר יכיל את שם התאגיד, שם הנציג המוסמך לקבלת מסמכים בדלוואר, מטרת ההתאגדות, הון המניות הרשום ושם וכתובת יום החברה. תזכיר ההתאגדות נחתם על ידי מייסד אחד או יותר, שאינו חייב להיות בעל מניות בחברה לכשתרשם.

חשובים לא פחות הם הפרטים שאין צורך לכלול אותם בתזכיר ההתאגדות:

- אין חובה למסור פרטים כלשהם לגבי ההון המונפק ולמי הונפק הון זה.

- בשלב הרישום אין חובה לפרט את שמות הדירקטורים. בשלבי הדיווח השנתיים יש חובה לפרט את שמות הדירקטורים ואת שמות נושאי המשרה, אך חובה זו איננה נאכפת במידה רבה במיוחד.
- אין חובה לצרף או לפרט את הוראות תקנון החברה שכן הוראות החוק נחשבות כנכללות בתזכיר ההתאגדות של החברה, אלא אם כן נעשו שינויים בהוראות החוק כפי שיצויין במפורש בתזכיר. לגבי אותן הוראות חוק - כמובן שאין חובה לכלול בתזכיר.
- ישנן הוראות נוספות אשר מותר (ואף מומלץ) לכלול בתזכיר ההתאגדות, כגון:
 - הענקת הכח לדירקטורים להוסיף ו/או לשנות את תקנון החברה.
 - קביעת רוב מיוחס לקבלת החלטות מסויימות בדירקטוריון או באסיפה הכללית של החברה.
 - הענקת זכויות סירוב בהעברת מניות.
 - פטור והגבלת אחריות של דירקטורים במקרים מסויימים של הפרת חובת זהירות (ראו בפרק על אחריות דירקטורים).

מבנה הון

חברה יכולה להנפיק מניות עם או בלי ערך נקוב, סוג אחד או יותר של מניות וכן סדרה אחת או יותר מכל סוג. מניות יכולות להיות בעלות או חסרות זכויות הצבעה.

ניתן לכלול הוראה בתזכיר ההתאגדות שלפיה תהיה נתונה הסמכות לדירקטורים לקבוע את הכח והעדיפויות של סוגי מניות מיוחדים בעתיד (blank check preferred).

אגרת הרישום המינימאלית מקנה הון מינימאלי של 1,500 מניות.

כל חברה חייבת למנות ולהחזיק נציג מורשה לקבלת מסמכי בית דין בדלוואר (Registered Agent).

הרמת מסך ההתאגדות

הרמת מסך ההתאגדות הינה החלטה חריגה בנוף דיני החברות בדלוואר, ובתני המשפט ישקלו את העניין בזהירות רבה מאוד. המקרים הברורים שבהם יורם המסך מעל החברה יהיו של תרמית ומעשים פליליים. נקודה זו מהווה, לדעת רבים, את אחת הנקודות הרגישות והבעייתיות ביותר בחוק החברות הישראלי.

כלל חשוב לציון כאן, החולש על פעולות הדירקטוריון על פי החוק והפסיקה בדלוואר, הינו הכלל הידוע בתור ה - Business Judgment Rule, הקובע (בתרגום חופשי לעברית): "קיימת חזקה שדירקטורים של חברה המחליטים החלטה עסקית פעלו על בסיס מודע, בתום לב, ומתוך אמונה כנה כי הפעולה שנעשתה היתה לפי האינטרסים הטובים ביותר של החברה."

למרות קיום חזקה זו על פי הדין בדלוואר אין הדבר אומר שבית המשפט הצ'נסרי לא יתערב לעולם בהחלטות של הדירקטוריון, אך הנכונות של בית משפט הצ'נסרי לעשות כן תהיה מצומצמת.

יצוין לבסוף, כי למעט במקרים של פירוק או חדלות פירעון של החברה הדירקטוריון חייב בחובת נאמנות רק לחברה ולבעלי מניותיה ולא לנושיה או לצדדים שלישיים.

עלויות הרישום של חברה בדלוואר נעות סביב כ-\$1,200. זמן הרישום תלוי בדחיפות הנדרשת על ידי המייסד מאת משרד מזכיר המדינה, כאשר רישום מיידי כרוך בתוספת תשלום קטנה, ובלעדיה הרישום אורך כשבוע.

עו"ד מאיר פוקס הינו חבר לשכת עורכי הדין בישראל ובמדינת ניו-יורק. עו"ד פוקס הינו שותף בגדעון קורן ושות', משרד עורכי דין ונוטריון.

אתם מוזמנים לבקר באתר האינטרנט שלנו: www.gkl.co.il.

אם יש לכם שאלות או הערות בנוגע למאמר, הינכם מוזמנים ליצור קשר עם עו"ד פוקס באמצעות דוא"ל: meir@gkl.co.il.

מאמר זה משמש לצרכים אינפורמטיביים בלבד, ואין לראות בו משום עצה משפטית או חו"ד משפטית.