

חברות ישראליות הפועלות באוסטרליה - כיצד לבנות את הפעילות? / עו"ד (אוסטרליה בלבד) פול סטיבנסון *

עבור חברות ישראליות המעוניינות להתחיל או להרחיב את פעילותן בחו"ל, אוסטרליה היא ארץ של הזדמנויות ויכולה לשמש שער לביצוע עסקים באזור אסיה-פסיפיק ואף מקפצה טובה לשווקים האמריקאים ושווקי חבר העמים הבריטי. לאחר שמתקבלת החלטה להיכנס לשוק האוסטרלי, קיימים מספר נושאים חשובים שיש לקחת בחשבון לפני שמתחילים לפעול.

חברה זרה אינה יכולה לפעול באוסטרליה אלא אם נרשמה תחילה ברשות ניירות ערך האוסטרלית (ASIC) או נמצאת בתהליך לרישום, או שהקימה או רכשה חברה בת אוסטרלית הרשומה ב-ASIC.

• **התאגדות או רכישת חברה**: המבנה התאגידי הנפוץ ביותר באוסטרליה הוא חברה מוגבלת במניות. חברה בת של תאגיד זר מוקמת בדרך כלל על ידי רישום של חברה חדשה או על ידי רכישת חברת מדף שהתאגדה לאחרונה וטרם התחילה פעילות. החברה החדשה יכולה להיות חברה פרטית או ציבורית.

• **חברה פרטית**: משמשת בדרך כלל כחברה בת של חברה בבעלות זרה וכפופה למגבלות מסוימות שאינן חלות על חברות ציבוריות. אלה כוללות: מגבלה על כמות בעלי המניות, כך שכמותם לא תעלה על 50 בעלי מניות שאינם עובדים; חייב להיות לפחות דירקטור אחד שהוא תושב אוסטרליה; למעט במקרים חריגים ביותר, אינה יכולה לגייס כספים מהציבור; וגם לא ניתן לרשום את החברה למסחר בבורסה לניירות ערך באוסטרליה (ASX). עם זאת, חברה פרטית יכולה לנקוט בהליך פשוט יחסית להמרתה לחברה ציבורית כדי לאפשר רישום.

• **חברה ציבורית**: משמשת בדרך כלל למיזמים ציבוריים גדולים יותר. בחברה מסוג זה קיים מספר בלתי מוגבל של בעלי מניות; נדרשים לפחות שלושה דירקטורים, שניים מהם חייבים להיות תושבי אוסטרליה; רשאית להנפיק תשקיף או מסמך גילוי לשם גיוס הון, בכפוף לחוק ניירות הערך החל במדינה בה החברה מציעה להנפיק מניות; ויכולה להירשם למסחר בבורסה האוסטרלית.

אם חברה ישראלית מעוניינת להירשם למסחר בבורסה האוסטרלית, אחת הדרכים היא להקים חברה ציבורית אוסטרלית שתהיה זו שתירשם למסחר. מיד לפני הרישום רוכשת החברה האוסטרלית את כל המניות בחברה הישראלית מבעלי מניותיה בתמורה להנפקת מניות שוות ערך בחברה האוסטרלית לאותם בעלי מניות. דרך האחרת היא לרשום את החברה הישראלית ישירות למסחר בבורסה. קיימות סוגיות משפטיות שיש לשקול (למשל, השאלה לאיזה בית משפט יהיה בהמשך סמכות במקרה של תביעה של בעלי מניות) סוגיות של עלויות (למשל, שילוב חברה אוסטרלית ידרוש ניהול מערכת חשבונאית כפולה), אך המרכיב העיקרי שיש לקחת בחשבון הוא התיאבון של המשקיע האוסטרלי (הפרטי והמוסדי) לסחור בעתיד במניות, וזו החלטה שיש לקבל יחד עם הברוקר שינפיק את החברה (וגם מהסטטיסטיקה של חברות ישראליות שהנפיקו עד אתה קשה ללמוד באשר קיימים גורמים אחרים שהשפיעו על המסחר בהן).

• **סניף אוסטרלי**: חברה ישראלית עשויה להעדיף הקמת סניף אוסטרלי אם נוח לה יותר לאחד את התוצאות הכספיות של החברה במדינת הפעילות העיקרית שלה עם הפעילות האוסטרלית. אם חברה ישראלית בוחרת לפתוח סניף באוסטרליה, עליה להיות רשומה ברשות ניירות הערך כחברה זרה המקיימת עסקים באוסטרליה. עם הרישום, החברה הזרה מקבלת מספר גוף רשום אוסטרלי (ARBN) ומחויבת להגיש דוחות שנתיים ולעמוד בדרישות דיווח אחרות הנדרשות על ידי רשות ניירות הערך.

• **נציגות מקומית**: אם חברה ישראלית אינה מעוניינת להירשם כמנהלת עסקים באוסטרליה, היא עדיין יכולה לבחור להקים נציגות שתעסוק רק בפעילויות שאינן ניהול העסק באוסטרליה (לדוגמא, פעילויות קידום מכירות או החזקת נציג מקומי שמטפל בפניות הנוגעות לחברה הישראלית. אם הנציגות עוסקת בפעילות עסקית אמיתית היא מחויבת בהקמת סניף אוסטרלי כאמור מעלה).

בחירת מבנה לפיו כניסה לשוק האוסטרלי היא החלטה חשובה ותמיד רצוי לקבל ייעוץ מומחה לפני שתעשה זאת. כאשר מדובר בחברה ישראלית המעוניינת לפעול באוסטרליה, קיימים יתרונות רבים להיעזרות בעורך דין אוסטרלי שחי בישראל, אשר יכול לייצג בשפה (התרבותית והמדוברת) ובאזור הזמן הנוחים לחברה הישראלית.

* עו"ד (אוסטרליה בלבד) פול יואל סטיבנסון הינו עורך דין בכיר במשרד אפיק ושות' (www.afiklaw.com). פול הוא עורך דין אוסטרלי בכיר המתמחה בהנפקות בבורסה האוסטרלית (ASX). הוא היה שותף במשרד עורכי הדין האוסטרלי HWL Ebsworth במשך 13 שנים טרם עלייתו לישראל בשנת 2018. לפול ניסיון רב בהנפקות (IPO), מיזוגים הופכיים (RTO), מיזוגים ורכישות, עסקאות בינלאומיות וחוקי התאגידים האוסטרליים, כמו גם ממשל תאגידי. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו. לפרטים נוספים: 03-6093609, או באמצעות הדואר האלקטרוני: afiklaw@afiklaw.com.

Israeli Companies Looking to Do Business in Australia – How to Structure Operations/Paul Yoel Stephenson, (Au) Adv.?

For Israeli companies looking to commence or expand their overseas operations, Australia is land of opportunity and can serve as a gateway to doing business in the broader Asia-Pacific region and may even be a good spring-board to the American and the Commonwealth markets. Having decided to enter the Australian market, there are a number of important matters to be considered before actioning that decision.

A foreign company cannot carry on business in Australia by way of a foreign branch unless it has registered to do so with the Australian Securities and Investments Commission (ASIC) or is in the process of doing so, or has established or acquired an Australian subsidiary company which is registered with ASIC.

- **Incorporating or acquiring a company:** The most common corporate structure in Australia is a company limited by shares. A subsidiary company of a foreign corporation is typically established by registering a new company or by acquiring a recently incorporated shelf company which has not yet engaged in trade. The new company will typically be either a proprietary (private) or a public company.
 - **Proprietary (private) company:** Is typically used as a subsidiary of a foreign-owned company and is subject to certain restrictions that don't apply to public companies. Features include: may not have more than 50 non-employee shareholders; must have at least one Australian resident director; except in very limited circumstances, cannot engage in fundraising activities that would require the issue of a prospectus or disclosure document; and unable to list on the Australian Securities Exchange (ASX). However, a private company can undertake a relatively simple procedure to convert to a public company to enable a listing.
 - **Public company:** Is typically used for larger public ventures. Features include: unlimited number of shareholders; must have at least three directors, two of whom must reside in Australia; may issue a prospectus or disclosure document for the raising of capital, subject to the securities law applying in the country(s) where the company is proposing to issue shares; and able to list on ASX.

If an Israeli company is looking to list on the ASX, one method is to incorporate an Australian public company (ListCo) which serves as the listing vehicle. Immediately prior to listing, ListCo acquires all of the shares in the Israel company from its shareholders in exchange for the issue of equivalent shares in ListCo to those same shareholders. The other method is for the Israeli company to list directly on the ASX. There are legal issues involved (e.g. a question of which Court will later have authority in case of a claim by shareholders) and different costs (e.g. incorporating an Australian company will require double accounting), but the main element to be considered will be the appetite of the Australian (private and financial institution) investors to later invest in a non-Australian company. This is an issue to be decided with the broker who takes the company public (and is also hard to study from statistics of other Israeli companies that went public, because there are also other elements that have affected their trading).
- **Australian branch:** An Israeli company may regard the establishment of an Australian branch to be preferable to incorporating a subsidiary if one of the objectives is to consolidate the financial results of the company in the place of residence of the overseas company. If an Israeli company chooses to open a branch office in Australia, it must be registered with ASIC as a foreign company doing business in Australia. On registration, the foreign company receives an Australian Registered Body Number (ARBN). Once registered, the Australian branch of the Israeli company must lodge the company's annual accounts and comply with other reporting requirements required by ASIC.
- **Representative office:** If an Israeli company does not wish to register as carrying on business in Australia, it can still choose to establish a representative office to engage only in activities which do not amount to, or form part of, the carrying on of the relevant business in Australia (for example, undertaking promotional activities or having a nominated person handle enquiries regarding the Israeli company). If the representative office engages in real business activities it must open a branch, as described above.

Choosing a structure by which to enter the Australian market is an important decision and it is always advisable to obtain specialist advice before doing so. In the case of an Israeli company wishing to operate in Australia, there are many advantages to using an Australian qualified attorney residing in Israel, who can advise in the Australian language (spoken and cultural) and in the same time-zone comfortable for the Israeli company.

***Solicitor (Australia Only) Paul Yoel Stephenson is a senior attorney at the law office of Afik & Co., Attorneys and Notary (www.afiklaw.com).** Paul is a senior Australian lawyer specializing in Australian Securities Exchange (ASX) listings. He was a partner of Australian national law firm HWL Ebsworth for thirteen years prior to re-locating to Israel in 2018. Paul has extensive experience in initial public offerings (IPOs), reverse takeovers (RTOs), mergers and acquisitions, cross-border transactions and Australian corporate law and corporate governance compliance advice. Paul's clients include ASX listed public companies, unlisted public and private companies seeking to list on the ASX, investment banks and broking and corporate advisory firms. Nothing herein should be treated as a legal advice and all issues must be reviewed on a case-by-case basis. For additional details: +972-3-6093609 or at the e-mail: afiklaw@afiklaw.com