

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988¹ (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיע כי ביום ח' בתשרי התשע"ו (21 בספטמבר 2015), החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
10177	שטראוס גרופ בע"מ אנ. וואי. אל. מזון בע"מ	שיווק והפצה	רישיון שימוש במותג JAXX

תוקפו של הפטור מוגבל לשבע שנים ו־20 חודשים.

החלטתי מתבססת על כך שאין בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. בהתאם לסעיף 15(א) לחוק, נתונה החלטתי זו לערר לפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור. החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 10177, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות. כ"ז בחשוון התשע"ו (9 בנובמבר 2015) (חמ 41-3-17)

אורי שוורץ

הממונה על ההגבלים העסקיים (בפועל)

¹ ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988¹ (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיע כי ביום ה' בחשוון התשע"ו (18 באוקטובר 2015), החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
10194	לופטהנזה נתיבי אוויר גרמניים א.ג. SN Holdings Ltd	שיתוף פעולה ואספקת שירותים	אספקת שירותים לוגיסטיים, ובהם שיווק ומכירת כרטיסי טיסה

הפטור יהיה בתוקף, כל זמן שלופטהנזה שולטת ב־SN, וכל עוד אין שינוי מהותי בהחזקות לופטהנזה ב־SN או בהסדרים של לופטהנזה עם שאר בעלי המניות בה. החלטתי מתבססת על כך שאין בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. בהתאם לסעיף 15(א) לחוק, נתונה החלטתי זו לערר לפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור. החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מספר 10194, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות. כ"ז בחשוון התשע"ו (9 בנובמבר 2015) (חמ 41-3-17)

אורי שוורץ

הממונה על ההגבלים העסקיים (בפועל)

¹ ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.



ירושלים, י"א תשרי, תשע"ו

24 ספטמבר, 2015

פטור: 10177

פקס: 03-6964222

לכבוד

עו"ד ניב זקלר
וינשטוק - זקלר ושות' עורכי דין
דרך מנחם בגין 132
מרכז עזריאלי 5
תל אביב 6701101

הנדון: החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין :

שטראוס גרופ בע"מ – אנ.וואי.אל מזון בע"מ

הנני מתכבד להעביר אליכם את החלטת הממונה על הגבלים עסקיים, לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח - 1988, בדבר מתן פטור מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כובל שבין הצדדים בנדון.

בכבוד רב,
אנגילה טטוראשווילי



**החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988
בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר
בין שטראוס גרופ בע"מ לבין אנ.וואי.אל. מזון בע"מ**

א. פתח דבר

בפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), להסכם שנחתם בין שטראוס גרופ בע"מ (להלן: "שטראוס") לבין אנ.וואי.אל. מזון בע"מ (להלן: "NYL"), לפיו שטראוס תייצר, תשווק ותפיץ מוצרים תחת המותג "Jaxx", סימן מסחרי רשום אשר NYL מחזיקה בזכות שימוש בלעדית בו (להלן ביחד "ההסדר").

לאחר שבחנתי את ההסדר על כבילותיו, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי ההסדר אינו פוגע פגיעה של ממש בתחרות, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

מטעמים אלה, ההסדר ראוי לפטור לפי הוראות סעיף 14 לחוק, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

ב. הצדדים וההסדר

שטראוס היא חברה ציבורית בשליטת מר מיכאל שטראוס וגב' עופרה שטראוס (באמצעות שטראוס אחזקות בע"מ) והיא עוסקת בפיתוח, ייצור ושיווק של מגוון רחב של מוצרי מזון ומשקאות, ובכלל זה מוצרי חלב, חטיפים מתוקים ומלוחים, טבלאות שוקולד ומוצרי שוקולד, קפה וסלטים מוכנים. שטראוס מוכרת כבעלת מונופולין בטבליות שוקולד, קפה נמס ואבקת קקאו לצריכה ביתית.¹ שטראוס אחזקות בע"מ מוכרת כבעלת מונופולין במעדני חלב.²

NYL היא חברה פרטית המאוגדת בישראל, בבעלות מלאה של מר יהודי ליפמן, העוסקת בשיווק מוצרי שוקולד תחת המותג Jaxx. המותג הוא סימן מסחרי רשום בבעלות מר ליפמן ו-NYL היא בעלת זכות שימוש בלעדית בו. כיום, NYL משווקת מוצרים בהיקפים זניחים בארה"ב, אנגליה, קנדה ודרום אמריקה. מוצרי NYL שווקו בעבר בישראל במסגרת הסכם הפצה בין NYL לבין נטו מלינדה בע"מ (להלן: "נטו"), אשר תוקפו הסתיים בסוף שנת 2014. גם המכירות בישראל היו בהיקף זניח.

¹ ר"י החלטה בעניין מונופולין: עלית בע"מ (25.12.1988) **הגבלים עסקיים** 356; החלטה בעניין מונופולין: עלית בע"מ (05.07.1989) **הגבלים עסקיים** 356;

² החלטה בעניין מונופולין: שטראוס החזקות בע"מ (26.03.1998) **הגבלים עסקיים** 1861. הממונה שוקל בימים אלו להכריז על שטראוס כבעלת מונופולין בשווקי מוצר נוספים - גבינה במרקם שמנת, מוצרי גביע לפעוטות, חלב בטעמים ומשקאות יוגורט. ר"י הודעה לעיתונות - הממונה על הגבלים עסקיים שוקל להכריז על תנובה כמונופול באחד עשר שווקים בתחום החלב ומוצריו, ועל שטראוס כמונופול בחמישה שווקים (31.12.2004) **הגבלים עסקיים** 500737.

כעת, NYL מבקשת להשיק מחדש את מוצריה בישראל, וזאת במסגרת שיתוף פעולה עם שטראוס, אשר תייצר את המוצרים ותשווקם. לצורך כך, במסגרת ההסכם בין הצדדים NYL מעניקה לשטראוס רישיון שימוש בלעדי בשטח מדינת ישראל והרשות הפלסטינית במותג Jaxx לשם ייצור, הפצה ושיווק של כדורי שוקולד באריזות אישיות במשקל 50 גרם (להלן: "מוצרי Jaxx"). בנוסף, NYL ובעל השליטה בה מתחייבים כלפי שטראוס שלא להפיץ, לשווק, לייבא או למכור מוצרים הדומים במתכון או בצורה למוצרי Jaxx, ושטראוס מתחייבת שלא לייצר, למכור או לשווק מוצרים אשר זהים במתכון ובצורה (במצטבר) למוצרי Jaxx. התחייבותה של שטראוס תעמוד בתוקפה במהלך תקופת ההסכם ובמשך 20 חודשים לאחר סיומו.

ג. השפעת ההסכם על התחרות

ההסכם שבפניי הינו הסכם בין מתחרים לייצור והפצה בלעדית הכולל גם תניית אי תחרות. שטראוס מתחרה בתחום ייצור ושיווק חטיפי שוקולד והיא בעלת מונופולין בשוק משיק של ייצור ושיווק טבליות שוקולד. תחום העיסוק היתיד של NYL הוא שיווק של מוצרי Jaxx, כדורי שוקולד באריזה אישית. כאמור, NYL לא פעילה כיום בישראל אך נוכח העובדה שהפסיקה לפעול בישראל לפני פחות משנה והיא פעילה בתחום במדינות אחרות בעולם, יש לראות בה מתחרה פוטנציאלית בתחום חטיפי השוקולד בישראל. משכך, ההסכם בין הצדדים עשוי לעורר חשש אופקי, בשל צמצום מספר השחקנים הפועלים בתחום. חשש זה מתחדד בנסיבות העניין בשים לב לנתח השוק המשמעותי של שטראוס בתחום חטיפי השוקולד ומעמדה בשוק טבליות שוקולד. כמו כן, עשוי להתעורר חשש אנכי, שכן מתן בלעדיות לשטראוס לא תאפשר תחרות בין מפיצים אחרים שלא יוכלו לשווק את מוצרי NYL.

עם זאת, חששות אלו מופגים בענייננו בהתחשב בנתח השוק הזניח של NYL ותחום פעילותה הצר. כאמור, NYL משווקת מוצר אחד בלבד - כדורי שוקולד באריזה אישית. בישראל, פועלים שתקנים נוספים המשווקים חטיפי שוקולד. חטיפי שוקולד דומים במהותם למוצרי Jaxx משווקים על ידי יונליוור ישראל בע"מ (תחת המותג "קליק"), ש. שסטוביץ בע"מ (תחת המותג "אגוי"), ליימן שליסל בע"מ (תחת המותג "ציקוטה") ואחרים. מעבר לכך, בישראל משווקים חטיפי שוקולד שונים מסוגים נוספים.

נתח השוק של מוצרי Jaxx בתחום השוקולד וחטיפי השוקולד זניח. היקף המכירות של מוצרי Jaxx בשנת 2014 (כאשר המוצרים שווקו על ידי נטו) עמד על פחות מפרומיל מהיקף המכירות בתחום מוצרי השוקולד. גם תחת ההנחה כי השוק המושפע מן ההסדר צר יותר מאשר תחום מוצרי השוקולד, עדיין מדובר בנתח שוק זניח ושולי.

בהתחשב בהיקף הפעילות של NYL, אין בהסכם בינה לבין שטראוס כדי לתרום ליכולתה של שטראוס להפעיל כוח שוק. כל שכן, אין בידי NYL יכולת להפעיל כוח שוק מול מפיצים או להביא להדרתם מן השוק.

היקף המכירות של מוצרי Jaxx מחוץ לגבולות ישראל זנית אף הוא. משכך, NYL לא מהווה גורם אשר מניעת כניסתו לישראל כמתחרה פוטנציאלי עצמאי עשויה להביא לפגיעה בתחרות או הגבלתה.


בנסיבות הענין, מצאתי כי גם כבילת אי תחרות במהלך תקופת ההסכם ובמשך 20 חודשים לאחר סיומו הינה התחייבות סבירה שאין בה כדי להגביל את התחרות בשוק המושפע מן ההסדר.

ד. סוף דבר

כמפורט לעיל, מצאתי כי בנסיבות המפורטות לעיל עיקרו של ההסדר שבפניי אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו וההסדר אינו מעלה חשש לפגיעה של ממש בתחרות בשוק הרלוונטי ועל כן הוא ראוי לפטור.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק, החלטתי זו נתונה לערר בפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שניתן עליו הפטור.

אורי שוורץ


הממונה על הגבלים עסקיים (בפועל)

ירושלים, ח' תשרי תשע"ו

21 ספטמבר 2015



הועדה לפטורים ולמיזוגים

המלצות

מועד הדיון: 21.09.15

מקום הדיון: רשות ההגבלים העסקיים, רח' עם ועולמו 4, ירושלים

בקשות מיזוג במסלול הירוק

בפני חברי הועדה הוצגו בקשת המיזוג וחוות הדעת של המחלקה הכלכלית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים למיזוג
10202	מיטב דש השקעות בע"מ (להלן: "מיטב דש") קבוצת פנינסולה בע"מ (להלן: "פנינסולה")

החלטה

חברי הועדה ממליצים לאשר את בקשות המיזוג על סמך חוות הדעת הכלכלית.

בקשות מיזוג במסלול הצהוב

בפני חברי הועדה הוצגו בקשת המיזוג וחוות הדעת של המחלקה הכלכלית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים למיזוג
10140	פלאפון תקשורת בע"מ (להלן: "פלאפון") אלון סלולר בע"מ (להלן: "אלון")

החלטה

חברי הועדה ממליצים לאשר את בקשת המיזוג על סמך חוות הדעת הכלכלית.

בקשת פטור נלווה

בפני חברי הועדה הוצגה בקשת פטור נלווה למיזוג וטיטוט פטור של המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר כובל
10203	מיטב דש השקעות בע"מ (להלן: "מיטב דש") קבוצת פנינסולה בע"מ (להלן: "פנינסולה")

החלטה

חברי הועדה ממליצים ליתן פטור בבקשה הנ"ל על סמך טיוטת הפטור של המחלקה המשפטית.

בקשות פטור

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות פטור וטיוטות פטור של המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר כובל
10177	שטראוס גרופ בע"מ אנוואי.אל. מזון בע"מ
10210	הזדמנות ישראלית מקורות אנרגיה, שותפות מוגבלת; Namax Oil & Gas Limited Frendum Investments Limited Daden Investment Limited AGR Petroleum Services Holdings לפידות חלץ שותפות מוגבלת Coleridge Gas & Oil Exploration Israel L.P Caspian Drilling Company Limited

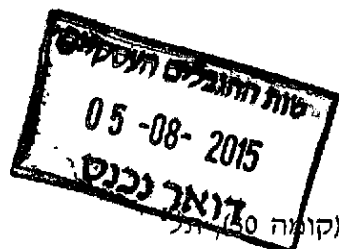
החלטה

פטור 10177 – חברי הועדה ממליצים ליתן פטור על סמך טיוטות הפטור של המחלקה המשפטית.
פטור 10210 – אחד החברים נמנע. אחד החברים המליץ.

חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח - 1988

בקשת פטור מאישור הסדר כובל

בהתאם לס' 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988, מוגשת בזה בקשה לפטור מאישור בית הדין, הסדר כובל שפרטיו כדלקמן:



1. הצדדים להסדר המבקשים את הפטור:

שם: שטראוס גרופ בע"מ ("שטראוס"), מרחוב הסיבים 49, פתח-תקווה.

ע"י: ב"כ ממשדד וינשטוק-זקלר ושות', ממרכז עזריאלי 5, המגדל המרובע (קומה 50), תל אביב-יפו 67025; טל. 03-6968333; פקס. 03-6964222

הצד האחר להסדר:

שם: אג. וואי. אל. מזון בע"מ ("NYL"), מרחוב למרחב 60 רמת השרון.

2. צורת ההסדר:

בכתב

3. תיאור המסמכים הקובעים אותו ואלה הנוגעים לו:

הסכם בין שטראוס לבין NYL הנושא את התאריך 22 ביולי 2015 ("ההסכם"). ההסכם, על נספחיו, מצורף בזאת כנספח 1 לבקשה.

4. הנכס או השירות נושא ההסדר:

סימן המסחר "JAXX" אשר יינתן לשטראוס רישיון שימוש בלעדי בו לשם שיווק ומכירה של מוצרים מסוג נשנושי שוקולד באריזה אישית תחת המותג "JAXX".

5. מהות הכבילות ופרטים עליהן:

א. התחייבות NYL להעניק לשטראוס רישיון שימוש בלעדי במותג JAXX בשטח ישראל והרשות הפלשתינאית לשם ייצור, הפצה ושיווק של המוצרים המפורטים בנספח א' להסכם, במהלך תקופת ההסכם (סעיפים 3.1 ו- 3.2 להסכם).

ב. התחייבות NYL לא לייצר, לייבא, לשווק ולהפיץ מוצרים אחרים בשטח ישראל והרשות הפלשתינאית הדומים במתכון ובצורתם למוצרים נושא ההסכם במהלך תקופת ההסכם (סעיף 3.3 להסכם).

ג. התחייבות שטראוס לא לייצר ולהפיץ מוצרים הזחים במתכון ובצורה (במצטר) למוצרים נושא הסכם, וזאת במהלך תקופת ההסכם וכן למשך 20 חודשים נוספים לאחר סיום ההסכם.

6. תקופת ההסדר הכובל:

ההסכם יעמוד בתוקפו למשך 7 שנים ויתחדש אוטומטית לתקופות נוספות בנות 7 שנים. כל צד רשאי להביא את ההסכם לסיום בכפוף למתן הודעה מוקדמת בת 180 ימים (סעיף 5 להסכם).

הנימוקים המצדיקים מתן פטור מהצורך בקבלת אישור בית הדין:

העובדות הנוגעות לעניין

1. NYL היא חברה הנמצאת בבעלותו המלאה של מר יהודי ליפמן ("מר ליפמן") העוסקת בשיווק מוצרים מסוג נשנושי שוקולד באריזה אישית הנמכרים תחת המותג "JAXX". מוצרים אלו אינם נמכרים כיום בישראל אלא רק במספר מדינות בעולם (כגון ארה"ב ואנגליה) ואין לחברת NYL שום פעילות שיווק והפצה של מוצרים מכל סוג שהוא בישראל. המותג "JAXX" לכשעצמו הוא בבעלותו של מר ליפמן והוא רשום בישראל כסימן מסחרי (מספר 1088630) כאשר NYL היא בעלת זכות שימוש בלעדית בסימן מסחרי זה.
2. שטראוס היא חברה העוסקת בייצור ושיווק מוצרי מזון שונים, ובין השאר, מוצרי שוקולד לרבות נשנושי שוקולד הנמכרים תחת מותג "כיף כף". שטראוס היא בעלת מונופולין מוכרז באספקת טבלאות שוקולד.¹ נשנושי שוקולד נכללים בשוק אחר.
3. NYL ושטראוס מבקשות להתקשר בהסכם במסגרתו יוענק לשטראוס רישיון שימוש בלעדי בשטחי מדינת ישראל ובשטחי הרשות הפלשתינאית במותג JAXX, וזאת לשם ייצור, הפצה ושיווק של מוצרים מסוג נשנושי שוקולד באריזה אישית תחת המותג JAXX (סעיף 3.1. להסכם).
4. המדובר במוצרים המפורטים בנספח א' להסכם, כמפורט להלן:
 - 4.1. כדורי שוקולד חלב ושוקולד לבן ממולא בסקוויט (50 גרם);
 - 4.2. כדורי שוקולד מריר ונוגט ממולא בסקוויט (50 גרם);
 - 4.3. כדורי שוקולד חלב ונוגט ממולא בסקוויט (50 גרם);
 - 4.4. כדורי שוקולד מריר ונוגט בטעם קפה ממולא בסקוויט (50 גרם).(להלן יחדיו – "המוצרים")
5. שטראוס אינה מייצרת היום מוצרים מסוג זה.
6. לרישיון הבלעדיות אשר יוענק לשטראוס במסגרת ההסכם שתי פנים: ראשית, NYL ומר ליפמן מתחייבים שלא להפיץ, לשווק, לייבא ולמכור מוצרים הדומים במתכונם ובצורתם למוצרים נשוא ההסכם, בין אם תחת המותג JAXX ובין אם תחת כל מותג אחר (סעיפים 3.2 ו- 3.3 להסכם); שנית, NYL ומר ליפמן מתחייבים שלא להעניק לכל גורם אחר, זולת שטראוס, זכויות שימוש, שיווק והפצה במותג JAXX (סעיף 3.2 להסכם).

¹ ראו הכרזה מיום 25.12.1988 (תיק 356).

7. כמו כן, במסגרת ההסכם גם שטראוס מתחייבת שלא לייצר, למכור ולשווק מוצרים אשר הינם זהים במתכון ובצורה (במצטבר) למוצרים נשוא ההסכם, קרי – נשנושי עוגיות ביסקוויט מעוגלות קטנות מצופות שוקולד (סעיף 3.4 להסכם). התחייבות זו של שטראוס תעמוד בתוקפה במהלך תקופת ההסכם וכן במשך 20 חודשים לאחר סיומו. יחד עם זאת יובהר, כי שטראוס תהיה רשאית להמשיך לייצר ולשווק את כלל מוצרי השוקולד הנמכרים על ידה כיום וכן כל מוצר עתידי אחר שאינו זהה למוצרים נשוא ההסכם.
8. לצורך קידום המכירות של המוצרים NYL ושטראוס ישקיעו באופן משותף בשיווק, פרסום וקידום המכירות של המוצרים, כאשר NYL תהא אחראית על ניהול פעילויות השיווק והפרסום של המוצרים במדיות השונות, ובכלל זה תהיה אחראית על התקשרות עם ספקי המדיה, בניית המותג, קריאטיב, ייעוץ אסטרטגי בהשקעה ופיתוח מוצרים (נספח ג' להסכם). המכירה של המוצרים לקמעונאים תתבצע באופן עצמאי ללא מעורבות של NYL.
9. עוד נקבע בהסכם, כי לשטראוס תינתן האופציה לרכישת המותג JAXX ממר ליפמן, וזאת בהתאם לשתי החלופות שלהלן:
- 9.1. האחת, במקרה של ביטול ההסכם על ידי NYL, שלא כתוצאה מהפרת ההסכם על ידי שטראוס, וזאת במהלך תקופת ההארכה של ההסכם, קרי – לאחר תום 7 שנים ממועד חתימת ההסכם. אופציית הרכש האמורה תהא בתוקף למשך תקופה של 60 ימים לאחר הבאת ההסכם לסיומו על ידי NYL (סעיף 11.1 להסכם).
- 9.2. השנייה, במקרה של ביטול ההסכם על ידי שטראוס בגין הפרתו על ידי NYL או מר ליפמן. במקרה זה, אופציית הרכש תהא בתוקף למשך תקופה של 90 ימים לאחר מתן הודעת הביטול על ידי שטראוס (סעיף 11.2 להסכם).²
10. עד שלהי שנת 2014, שיווק נשנושי השוקולד תחת המותג JAXX בישראל נעשה על ידי חברת נטו סחר בע"מ ("נטו"). נטו שיווקה את מוצרי JAXX במשך תקופה של כשנה וחצי, למן סוף שנת 2012. דא עקא, הניסיון המשותף של נטו וחברת NYL לשווק את מוצרי JAXX לא עלה בהצלחה, ולמעשה נכשל, כאשר נתח השוק של מוצרי JAXX בשוק נשנושי השוקולד באריזה אישית עמד בשנת 2014 על שיעור זניח ביותר של כ- 1% בלבד. לפיכך, התקשרותם של NYL וחברת נטו הגיעה לכדי סיום בשלהי שנת 2014 כאשר מוצרי JAXX הוסרו ממדפי רשתות השיווק במהלך חודש מרץ 2015 (בשים לב למועד פקיעת התוקף של המוצרים).
11. לנוכח הדברים האמורים, NYL מבקשת לנסות להשיק מחדש את מוצרי JAXX באמצעות שטראוס, וזאת בשים לב למומחיותה של שטראוס בשיווק והפצה של מוצרים מתוקים. מכאן מוגשת בקשת הפטור דנן.

² יצוין, כי מכל מקום, אופציית הרכש אינה רלבנטית לבקשת הפטור הנוכחית וככל שאופציה זו תמומש בעתיד, הנושא יובא לאישור מערך הפיקוח על מיזוגים ברשות ההגבלים העסקיים, ככל שיידרש.

הערה מקדמית: ההסדר למעשה נהנה מתחולת סעיף 23(2) לחוק ההגבלים העסקיים

12. נקדים ונציין, כי על התחייבות NYL ליתן רישיון שימוש בלעדי לשטראוס לשם ייצור, הפצה ושיווק המוצרים הנושאים את המותג JAXX וכן על התחייבותה של NYL והתחייבות מר ליפמן כלפי שטראוס שלא לעסוק בייצור ושיווק מוצרים הוהים במתכונם ובצורתם למוצרים נשוא ההסכם אמור לחול סעיף 23(2) לחוק ההגבלים העסקיים הקובע כי "הסדר שכל כבילותיו נוגעות לזכות השימוש באחד הנכסים הבאים: פטנט, מדגם, סימן מסחרי..." לא ייחשב להסדר כובל ובלבד שההסדר הוא בין בעל הנכס ומקבל זכות השימוש בו וכי הנכס נרשם.
13. לאור העובדה שמי שמעניקה את הזכות היא חברת NYL ולא מר ליפמן (הוא הבעלים של הסימן המסחרי) מתעוררת השאלה האם אכן חל סעיף 23(2) בענייננו.
14. מכל מקום, גם אם תאמר כי סעיף 23(2) לחוק ההגבלים העסקיים לא חל בנסיבות העניין, הרי שעדיין אף לא אחד מהחששות שפורטו לעיל מתקיים בענייננו וזאת בשים לב לנתחי השוק הזניחים של הצדדים בשוק הרלבנטי, כמפורט להלן.

המסגרת המשפטית: כיצד יש לבחון האם ההסכם ראוי לפטור

15. סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים קובע, כי הממונה רשאי לפטור צדדים להסדר כובל מהצורך בקבלת אישור בית הדין להגבלים עסקיים להסדר אם הוכח, כי ההסדר מקיים את שני התנאים המצטברים הבאים:
- 15.1. התנאי הראשון (הקבוע בסעיף 14(א)(1) של החוק):
- 15.1.1. הכבילות שבהסדר הכובל "אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מן ההסדר", או –
- 15.1.2. "הן עלולות להגביל את התחרות בחלק ניכר משוק כאמור, אך אין בהן כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשוק האמור" (סעיף 14(א)(1) של החוק).
- 15.2. התנאי השני (הקבוע בסעיף 14(א)(2) של החוק): עיקרו של ההסדר הכובל אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.
16. להלן נראה כי ההסכם שלפנינו מקיים את מלוא התנאים למתן פטור, כאמור בסעיף 14 של חוק ההגבלים העסקיים: מתן רישיון שימוש בלעדי לשטראוס, כמו גם התחייבותם ההדדית של הצדדים שלא להתחרות בשיווק מוצרים זהים במתכון ובצורה, אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של הענפים המושפעים מההסדר, ומכל מקום, המדובר בכבילות שלא גורמות לפגיעה בתחרות, כל-שכן פגיעה של ממש. בנוסף, ההסכם לא נועד להפחית את התחרות אלא דווקא להגביר את התחרות בשוק שננושי השוקולד באריזה אישית והכבילות שבהסכם נחוצות לצורך מימוש מטרה זו.

ההסכם אינו מגביל את התחרות בחלק ניכר של הענפים המושפעים ממנו ואין בו לפגוע פגיעה של ממש בשוק

17. השוק אשר עשוי להיות מושפע מההסכם שלפנינו הוא שוק מוצרי נשנושי השוקולד באריזה אישית - הוא השוק נשוא שיתוף הפעולה בין הצדדים על-פי ההסכם.
18. פרט לשוק זה, לא צפוי להיות מושפע מההסכם שוק נוסף שכן הצדדים אינם מתחרים בכל שוק נוסף אחר. NYL עוסקת אך ורק בשיווק נשנושי שוקולד באריזה אישית. NYL מעולם לא עסקה במכירת טבלאות שוקולד, או במכירה של כל מוצר מזון אחר. לפיכך, לא מתקיים בענייננו כל חשש, ולו אף לכאורה, להפחתת התחרות בין שטראוס לבין NYL בכל ענף אחר למעט ענף נשנושי השוקולד באריזה אישית משום שהצדדים אינם מתחרים בכל ענף אחר.
19. בכל הנוגע לשוק נשנושי השוקולד באריזה אישית: המוצרים המדוברים הינם נשנושי שוקולד קטנים בתפזורת הארוזים באריזה אישית קטנה (במשקל שלרוב אינו עולה על 75 גרם) ואשר מיועדים לצריכה חד פעמית. מדובר במוצר בעל מאפיינים פיזיים ייחודיים (נשנושי שוקולד קטנים, לרוב במילויים שונים, באריזה קטנה אישית) ובעל אופן שימוש ייחודי (מתאימים לצריכה אישית וחד פעמית ומצויים בתפזורת, כלומר מתאימים במיוחד ל"נשנושי"), ומשכך מדובר במוצר מובחן ומבודל לעומת סוגי מוצרי שוקולד אחרים.³
20. השחקנים הפעילים בשוק נשנושי השוקולד באריזה אישית הם כמפורט בטבלה שלהלן:

שם הספק	נתח שוק	
	שנת 2014	חציון ראשון 2015
יוניליוור ישראל – "קליק"	80%	83.7%
קטיף – "שקדיה"	4.3%	5.5%
שטראוס – "מקלות כיף כף"	7.8%	4.8%
שסטוביץ – "אגו" (המיוצרים על ידי כרמית תעשיות ממתקים בע"מ)	3.6%	3.6%
ליימן שליסל – "צ'וקוטה"	1.6%	1.5%
נטו – "JAXX" (שיווק הסתיים במרץ 2015)	1.3%	0.1%
קפה סעדי (יבואן מוצרי FREY)	0.6%	0.1%
סידס – "מלטיזרס"	0.2%	0.3%

21. מהנתונים בטבלה עולה, כי חברת יוניליוור, המשווקת נשנושי שוקולד תחת המותג "קליק", הנה השחקנית הדומיננטית והמובילה כיום בשוק נשנושי השוקולד עם נתח שוק משמעותי הגבוה מ - 80%. שטראוס, הפעילה אף היא בשוק נשנושי השוקולד, אותה כיום בנתח שוק בשיעור נמוך של 4.8% בלבד. כמו כן, נשנושי השוקולד המשווקים תחת המותג JAXX הם בעלי נתח שוק זניח של פחות מ - 1%.

³ גם חברת יוניליוור, היא החברה המובילה בשוק נשנושי השוקולד כמפורט להלן, רואה את שוק נשנושי השוקולד כשוק מופרד ונבחן. בהקשר זה, ראו דברים שנכתבו באתר האינטרנט של החברה בכתובת - <http://www.unilever.co.il/our-brands/klik.aspx>.

22. הנה כי כן, שיווק משותף של מוצר שטראוס ו JAXX יקנה לשטראוס נתח שוק של כ – 5% בלבד בשוק הרלבנטי.
23. מהנתונים שפורטו לעיל אנו למדים כי שוק נשנושי השוקולד נשלט באופן כמעט מוחלט על ידי חברת יוניליוור ישראל, המשווקת נשנושי שוקולד תחת המותג "קליק", ואוחזת בנתח שוק משמעותי ביותר של למעלה מ – 80%. לעומת זאת, כאמור, נתח השוק של שטראוס עומד על פחות מ – 5% וכך גם נתח השוק של נשנושי השוקולד תחת המותג JAXX עומד על פחות מ – 1% בלבד.
24. הנה כי כן, נתונים אלה מובילים למסקנה אחת – נתחי השוק הזניחים של שטראוס ושל המותג JAXX מפיגים לכשעצמם כל חשש להצרה או להפחתה בתחרות בשוק הרלבנטי לענייננו כתוצאה מהכבילות שבהסכם.
25. הסדרי הבלעדיות בהסכם מעוררים ככלל שני חששות תחרותיים:
- 25.1. האחד, חשש אופקי מריכוז המכירות של שני מוצרים מתחרים בידיו של אדם אחד.
- 25.2. השני, חשש אנכי – מתן בלעדיות בהסדר לשטראוס עלול לחסום את המותג JAXX בפני מפיצים אחרים ולהקשות עליהם להתחרות בשוק ההפצה של מוצרי שוקולד.
26. חששות אלה אינם מתקיימים בענייננו בשל נתחי השוק הנמוכים.
27. על היעדר החשש לפגיעה בתחרות כתוצאה מההסדר שלפנינו ניתן ללמוד, למשל, מהחלטת הממונה על הגבלים עסקיים בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר שבין כרמית תעשיות ממתקים בע"מ לבין ש. שסטוביץ בע"מ (הגבלים עסקיים 500357). בעניין זה נידונה בקשת פטור מאישור הסדר כובל להסכם הפצה בלעדי שנערך בין כרמית לש. שסטוביץ (ביחס לכל מוצרי כרמית) המתחרות זו בזו בתחום היבוא, ההפצה והמכירה של סוכריות. באותו מקרה קבע הממונה כי בשים לב לנתחי השוק הזניחים של הצדדים ההסדר אינו מעלה חשש לפגיעה בתחרות. כך נקבע בהקשר זה בעמ' 3 להחלטה:

"החששות האופקיים: מניתוח מעמדן של כרמית ושסטוביץ בתחום הסוכריות שוכנעתי כי החששות האופקיים הנזכרים שמעורר ההסדר בתחום הסוכריות (לרבות בתחום הסוכריות ללא סוכר) מופגים בענייננו. תחום הסוכריות בחנויות המזון כולל מגוון רחב של מוצרים, המסופקים על ידי מספר רב של ספקים, בעוד נתח השוק של כרמית בתחום אינו גבוה ונתח השוק של שסטוביץ בתחום זה הינו זניח. גם תחת הנחה מחמירה כי תחום הסוכריות ללא סוכר הינו תחום נפרד, שוכנעתי כי החששות מופגים בנסיבות העניין, הן לאור קיומם של מספר מותגים מובילים בתחום והן נוכח נתח השוק הנמוך יחסית של כרמית ושסטוביץ בתחום." (ההדגשה במקור – הח"מ)

28. גם באשר לחשש מפני חסימת מפיצים אחרים מהאפשרות להפיץ את הסוכריות של כרמית קבע הממונה דברים דומים בהמשך עמ' 3 להחלטה:

"החששות האנכיים: שוכנעתי כי החשש מפני הדרת מפיצים כתוצאה מההסדר מופג בנסיבות העניין. לאור היקף פעילותה המצומצמת של כרמית בחנויות המזון, מניעת היכולת להפיץ את מוצרי כרמית איננה יכולה להדיר משוק ההפצה מפיצים מתחרים של שסטוביץ." (ההדגשה במקור – הח"מ)

29. דברים אלה שנקבעו בהחלטת הפטור בעניין כרמית-שסטוביץ יפים אף לענייננו. קרי, נתחי השוק הזניחים של שטראוס ושל NYL בשוק נשנושי השוקולד מפיגים כל חשש להפחתת התחרות בשוק, הן בהיבט האופקי והן בהיבט האנכי.

30. זאת ועוד. לא רק שההסכם בענייננו לא יוביל לפגיעה בתחרות, הוא אף צפוי רק להגביר את התחרות בשוק נשנושי השוקולד. כאמור, שוק זה נשלט בעיקרו בידי שחקנית אחת – חברת יוניליוור ישראל האוחזת בנתח שוק של למעלה מ- 80%. מתן אפשרות לחברת NYL לעשות שימוש במומחיותה של שטראוס לשם שיווק מוצרי JAXX (זאת, כאמור, לאחר שניסיון קודם לקידום מוצרי JAXX בידי חברת נטו לא עלה בהצלחה) עשוי רק להגביר את התחרות בשוק נשנושי השוקולד ולהביא לביסוסם של שחקנים נוספים בשוק על חשבון מובילת השוק יוניליוור.

עיקרו של ההסכם אינו בהפחתת התחרות, או במניעתה, ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו

31. התנאי השני למתן הפטור מאישור הסדר כובל הקבוע בסעיף 14(א)(1) הנו, כי "עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או מניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימושו"

32. מהעבודות שפורטו לעיל עולה, כי תכלית ההתקשרות בין הצדדים היא החדרה מחודשת של מוצרי JAXX לשוק ושיווקם באופן מוצלח. כפי שפורט לעיל, בעבר נעשה ניסיון לשווק את מוצרי JAXX באמצעות חברת נטו אולם ניסיון זה לא עלה יפה וכיום מוצרי JAXX אינם נמכרים כלל. כעת, חברת NYL מבקשת להשיק מחדש את מוצרי JAXX תוך שימוש בניסיונה ומומחיותה של שטראוס.

33. ההסכם לא נועד למנוע או להפחית את התחרות בשוק בשום צורה. נהפוך הוא - ההסכם צפוי רק להגביר את התחרות בשוק הרלוונטי, שוק נשנושי השוקולד באריזה אישית, שכאמור נשלט בידי חברת יוניליוור בעוד שחלקם של מוצרי שטראוס ומוצרי JAXX שולי ביותר ומגיע לכדי אחוזים בודדים בלבד.

34. כמו כן, ההסכם אינו כולל כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. ודוק: מתן הבלעדיות לשטראוס בשיווק והפצת מוצרי השוקולד תחת מותג JAXX, כמו גם התחייבות הצדדים שלא להתחרות זה בזה בשיווק מוצרים דומים, הן חלק אינטגרלי מההסכם ומדובר בכבילות חיוניות הנחוצות לצורך שיווקם המוצלח של מוצרי JAXX ומתן תמריץ לצדדים להשקיע בקידום המוצרים (מניעת תופעת Free Rider).

35. כך גם התחייבותה של שטראוס שלא לייצר או להפיץ מוצרים הזחים במתכון ובצורה, למוצרים הנושאים את המותג JAXX, אף לאחר 20 חודשים נוספים לאחר מועד סיומו של ההסכם, הנה התחייבות לגיטימית ומקובלת בנסיבות העניין. בהקשר זה, ראו למשל את שנקבע בהחלטת הממונה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם שבין פיליפ מוריס בע"מ לבין א.ת. שני שיווק בע"מ (הגבלים עסקיים 500625), בעמ' 2-3 להחלטה:

"באשר להתחייבותה של שני שיווק לאי תחרות במשך תקופת בת שנה לאחר תום ההסכם בין הצדדים, נמצא כי גם בכבילה זו אין כדי לפגוע פגיעה משמעותית של ממש בתחרות בשוק. ככלל, מקום שמקיימים הצדדים שיתוף פעולה מסחרי במסגרות נחשף צד למידע עסקי של הצד השני כגון לקוחות, מחירים וכמויות, קיים רציונל עסקי לגיטימי ברצונם של הצדדים להגביל זה את זה מלהתחרות, לתקופה סבירה, ולנצל לטובתם מידע שהגיע לידיעתם במסגרת שיתוף הפעולה ביניהם."

36. הנה כי כן, ניתן לסכם ולומר כי ההסכם שבפנינו מקיים אף את התנאי השני הקבוע בסעיף 14 (א)(1) של חוק ההגבלים העסקיים.

סיכום

37. אשר על כן, מתבקש הממונה להיעתר לבקשה זו.
38. אנו מצהירים שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם נכונים ואין מלבדם כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

שטראוס גרופ בע"מ
 שטראוס גרופ בע"מ
 ע"י: **אילן גל**
 תפקיד: **מנכ"ל**
 חתום: **אילן גל**
 חתום: **אילן גל**

3.8.15
 תאריך

אנוואני אל מזון בע"מ
ח.פ. 514357524
 אנו וואני אל מזון בע"מ
 ע"י: **יהודי סלע**
 תפקיד: **נ"כ**
 חתום: **אנו וואני אל מזון בע"מ**

4.8.15
 תאריך