



רשות ההגבלים העסקיים

החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל

להסכם בין מקסימדיה פרסום חוצות בע"מ לבין News Out of Home BV

1. פתח דבר

ביום 20 בנובמבר 2005 הוגשה בפניי הודעת מיזוג בין מקסימדיה פרסום חוצות בע"מ (להלן: "מקסימדיה") לבין News Out of Home BV (להלן: "News").¹ ההסכם בין הצדדים למיזוג יכונה להלן "עסקת המיזוג". בצד עסקת המיזוג, הובא לבחינתי הסדר כובל בין הצדדים למיזוג. החלטתי זו עניינה בהסדר האמור.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השווקים המושפעים מן ההסדר, כי הן אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשווקים כאמור, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים שיפורטו להלן מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק").

2. הצדדים ועסקת המיזוג- רקע קצר

News היא חברה זרה שנמצאת בבעלות תאגיד News Corporation העולמי. ל-News אין פעילות בישראל כיום. תאגיד News Corporation מחזיק בישראל, בעקיפין, בחברות² העוסקות במחקר ופיתוח ובשיווק של פתרונות לטלוויזיה דיגיטלית בתשלום.

מקסימדיה היא חברה פרטית בבעלות מלאה של חברת פולאר תקשורת בע"מ (להלן: "פולאר"). החברה עוסקת בעצמה ובאמצעות חברות בת שבבעלותה בהשכרת שטחי פרסום באמצעות רשת שלטי פרסום ברחבי הארץ (שלטי ענק (בילדבורדס), מכוני תנועה, עמודים ושלטי רחוב וכן פרסום על גבי תחנות אוטובוסים) אותם היא מייצרת, מקימה, מתחזקת ומפעילה. כמו כן, החברה עוסקת, באמצעות חברות בת, בהשכרת שטחי פרסום בנקודות מכירה ברשתות השיווק הקמעונאיות, רשתות הפארם ובתחנות דלק.

במסגרת הסכם המיזוג רוכשת News 66.67% ממניותיה מקסימדיה ובנוסף, מקבלת אופציה לרכישת יתרת כל המניות של מקסימדיה מידי פולאר.

המדובר במיזוג קונגלומראטי שבו רוכשת News את השליטה במקסימדיה מידי פולאר.

¹ תיק מזג 6228.

² NDS Marketing Israel ו-NDS Technologies Israel LTD.

3. ההסדר הכובל והשפעתו על התחרות

עסקת המיזוג כוללת התחייבות לאי תחרות מצד פולאר למשך שלוש שנים מן המועד שבו חדלה פולאר להיות בעלת מניות במקסימדיה וזאת בתחומי פעילותה של מקסימדיה, במועד בו חדלה פולאר מלהיות בעלת מניות בה.

לאחר שבחנתי את המיזוג ואת הכבילה הכלולה בו, מצאתי כי אין בה כדי ליצור חשש ממשי לפגיעה בתחרות; כיום, News איננה מקיימת תחרות במקסימדיה, ועסקת המיזוג היא בבחינת מיזוג קונגלומרטי, שבנסיבות העניין איננו מקים חשש סביר לפגיעה בתחרות.

חבירה המאושרת על פי חוק ההגבלים העסקיים בין גופים עסקיים לשם השאת רווחים במשותף, הלוברת צורה יציבה ופניה אינם מוגבלים לטווח הזמן הקצר או הבינוני, מחייבת עיצוב דפוסי שיתוף פעולה מסחרי שיאפשרו את החיבור והעשייה המשותפת למי שהיו שניים או יותר עובר לשיתוף הפעולה. על הדפוסים האמורים, נמנה ביטול התחרות הפוטנציאלית בין צדדים לשותפות, כל עוד קיימת בין הצדדים שותפות מהותית וממשית, ובהנחה כי עצם השותפות אינה פוגעת, כשלעצמה, ברמת התחרות בשוק.

אמנם, היקף הכבילה נשוא בקשת הפטור הנדונה רחב מזה הקבוע בכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ד-2004 (להלן: "פטור הסוג"), אולם כפי שיוסבר להלן, בנסיבות העניין ובהתחשב בעובדה שעסקת המיזוג היא בבחינת מיזוג קונגלומרטי, מוצדק לאשרה:

במסגרת הסכם בעלי המניות, זכאית פולאר למנות דירקטור במקסימדיה כל עוד היא מחזיקה במניות כלשהן בחברה. הואיל ובדירקטוריון מקסימדיה מכהנים שלושה דירקטורים, הרי שגם אם תפחת אחזקת פולאר במניות החברה אל מתחת לרף ה-20% הקבוע בפטור הסוג, עדיין תהא זכאית למנות שליש מן הדירקטורים במקסימדיה. אך הגיוני הדבר, כי כל עוד זכאית פולאר למנות שליש מן הדירקטורים במקסימדיה, ולמשך תקופה בת 3 שנים לאחר מכן (תקופה קצרה מזו הנקובה בפטור הסוג), לא תוכל להתחרות בעסקי מקסימדיה. הדבר אף עולה בקנה אחד עם תכלית פטור הסוג, הפטור תניות אי-תחרות כל עוד למוכר גישה מהותית לקרבי של העסק הנמכר.

מטעמים דומים, קיימת הצדקה ליתן פטור להגבלת תחרות מצד פולאר בתחומי הפעילות בהם תפעל מקסימדיה בעת שחדלה פולאר מלהיות בעלת מניות בה, שכן עד לאותו מועד זכתה פולאר לייצוג משמעותי בדירקטוריון, ונחשפה לכל תוכניותיה העסקיות של מקסימדיה, לאסטרטגיה שלה ולידע שנצבר בה גם באשר לתחומי פעילות שפותחו בה לאחר השלמת עסקת המיזוג.

4. סוף דבר

לפיכך, לאחר שנועצתי בועדה לפטורים ולמיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק, ולהעניק את הפטור המבוקש.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק נתונה החלטתי זו לערר בפני בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדרים הכובלים עליהם ניתן הפטור.

רונית קן

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ז חשוון תשס"ו

29 נובמבר 2005