



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

### **בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם בין**

### **Aspen Global Incorporated, Glaxo Group Limited and GlaxoSmithKline Intellectual Property (No. 2) Ltd.**

#### **1. פתח דבר**

ביום 31 באוקטובר 2016 הונחה בפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), להסדר כובל שבין Aspen Global Inc. (להלן: "Aspen"), לבין Glaxo Group Limited ו-GlaxoSmithKline Intellectual Property (No. 2) Ltd. (להלן ביחד: "GSK") הנלווה לעסקת מיזוג בין Aspen ו-GSK (להלן: "הצדדים"). למיזוג זה נתתי אישורי ביום 9 בנובמבר 2016.

לאחר שבחנתי את ההסדר, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטור ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילה שבהסדר אינה פוגעת פגיעה של ממש בתחרות בשווקים המושפעים מן ההסדר; כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה; וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלו מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

#### **2. ההסדר והצדדים לו**

Aspen היא חברה ציבורית בינלאומית אשר נמצאת בבעלות הציבור (79.61%) וגופים מוסדיים (20.39%). החברה היא יצרנית עולמית של תרופות גנריות ואתיות עם סל רחב של מוצרים, ופעילה בלמעלה מ-150 ארצות ברחבי העולם. בישראל מוכרת החברה סל מוצרים צר יותר הכולל תרופות נוגדות מערכת חיסונית, תרופות לבלוטת התריס, תרופות לאי-ספיקת לב, חוסמי בטא, תרופות נגד סרטן, תרופות נגד פרקינסון, אנטי-בקטריאלים, אנטי-פסוריאזיס והורמוני מין.

GSK היא חברה בת של GlaxoSmithKlein Plc, חברה ציבורית בילנאומית אשר נסחרת בבורסות של לונדון וניו יורק. GSK עוסקת במחקר, פיתוח, ייצור ושיווק של תרופות ומוצרים רפואיים. GSK משווקת בישראל תרופות בתחומי הנשימה, מטבוליזם, אונקולוגיה, אורולוגיה, לב, עור, נוגדי טפילים ועוד.

במסגרת עסקת המיזוג בין Aspen לבין GSK מוכרת האחרונה ל-Aspen את הזכות לשווק תרופות הנוגעות להרדמה כללית ולהרדמיית שרירים תוך שימוש בשמות המסחריים שלהן. בישראל התרופות הרלוונטיות לעסקת המיזוג הן Ultiva, תרופה נגד כאבים אשר משמשת כתרופה מרדימה לטווח קצר ו-Tracrium, תרופה להרפיית שרירים. שתי תרופות אלו משמשות בניתוחים.

עניינה של הבקשה מושא החלטה זו בכבילה הנלווית לעסקת המיזוג, לפיה GSK מתחייבת לא להתחרות ב-Aspen בשיווק התרופות שהוא עסקת המיזוג, או תחליפים קרובים להן (כפי שהוגדרו בהסכם המיזוג), וזאת לתקופה של חמש שנים מתאריך ההשלמה של עסקת המיזוג.

### 3. השפעת ההסדר על התחרות

נכון להיום Aspen אינה פעילה בישראל בתחום חומרי ההרדמה הכללית והרפיית שרירים. בנסיבות אלה, המיזוג אינו משנה, את מספר המתחרים הפועלים בישראל בתחום זה ואת המבנה התחרותי הקיים. נוכח האמור, לא ראיתי קושי באישור המיזוג.

באשר לכבילה שבהסדר, ככלל, נבילת אי תחרות, החלה על מוכר נכס, נועדה למנוע מצב בו לאחר מיזוג יתחרה המוכר בנכס הנמכר, וירוקן בכך את העסקה מתוכנה הכלכלי. כבילות אלו הינן דפוס עסקי מקובל המשמש לשימור ערכו הכלכלי של נכס שנמכר.<sup>1</sup> במקרים רבים חוסות כבילות מעין אלו תחת כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים) התשס"ט-2009 (להלן: "פטור הסוג").

התקופה שנקבעה לכבילת אי התחרות על ידי הצדדים, תקופה בת חמש שנים, חורגת מן התקופה שנקבעה בפטור הסוג. לטענת הצדדים, חריגה זו נדרשת מכיוון שמדובר בעסקת מיזוג בינלאומית ובהיקף משמעותי, שביצועה הינו מורכב, ועל כן נזקקים הצדדים לתקופה ארוכה יותר שתבטיח הגנה על ערך הממכר. מכיוון שהמיזוג אינו פוגע בתחרות, ומאחר וההסדר האמור גורע לכל היותר מתחרה פוטנציאלי אחד מני רבים מהשוק, אין חשש לפגיעה של ממש בתחרות. בהקשר זה נציין כי בדיקת הרשות העלתה כי כב" היום קיים בישראל תחליף קרוב ל-Ultiva.


בנסיבות אלו, לאחר שמצאתי לנכון לאשר את המיזוג, ולאחר ששוכנעתי על יסוד הטעמים שלעיל כי ההסדר אינו מעלה חשש לפגיעה של ממש בתחרות בשוק, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות ובמניעתה, וכי אין בו נבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו, ראיתי לנכון ליתן פטור בגין הסדר כובל זה.

### 4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורינו ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניק את הפטור המבוקש, כך שיחול למשך חמש שנים ממועד ההשלמה של עסקת המיזוג.

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

אורי שוורץ



מ"מ הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ט חשוון תשע"ז

30 נובמבר, 2016

<sup>1</sup> ראו למשל: החלטה לפי סעיף 14 לחוק בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם בין ראלקו סוכניו בע"מ

ותדיראן גרופ בע"מ (31.8.15) הגבלים עסקיים 500849.