



בועז גולן, עו"ד
ישיר: (03) 608-9850
פקס: (03) 608-9184
boaz.golan@goldfarb.com

3 באוקטובר 2017
י"ג תשרי תשע"ח

לכבוד
עו"ד ירדן מזרחי
רשות הגבלים עסקיים
רח' עם ועולמו 4
ירושלים

באמצעות דוא"ל yardenmi@aa.gov.il

שלום רב,

הנדון: בקשה לביטול ההכרזה על הוט כבעלת מונופולין

סימוכין: מכתבנו מיום 17.8.17; מכתבתם מיום 29.8.17

מרשתנו, הוט מערכות תקשורת בע"מ ("הוט") מילאה ידנו להשיב למכתבכם שבסמך.

1.

2. כיוודע לכם, וכפי שנקבע בשורה ארוכה של פסקי דין, הכרזת הממונה על קיומו של בעל מונופולין היא דקלרטיבית בלבד והיא אינה משנה את המעמד המשפטי. כך למשל בת"צ (כלכלית) 7198-09-12 א. ידע פיננסים בע"מ נ' הבורסה לניירות ערך בתל - אביב בע"מ (פורסם בנבו, 10.03.2014):

"אני סבורה, לאור כל הנימוקים שצוינו לעיל, כי הכרזת הממונה על בעל-מונופולין היא בעלת מעמד דקלרטיבי בלבד. היא אינה משנה את מעמדו המשפטי של בעל המונופולין, ואינה מהווה תנאי לתחולתן של ההגבלות על בעל מונופולין הקבועות בחוק. יחד עם זאת, להכרזה יש מעמד ראייתי, ויש בה 'ראיה לכאורה לנקבע בה בכל הליך משפטי', כאמור בסעיף 46(ה) לחוק ההגבלים העסקיים. לכן, ההגבלות על בעל מונופולין יחולו כל אימת שמוכח כי מתקיימות בגוף עסקי הדרישות הקבועות בחוק ההגבלים העסקיים, אף אם לא הוכרז על ידי הממונה כבעל מונופולין." (וראו גם ערר 7/95 בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ נ' הממונה על ההגבלים העסקיים (פורסם בנבו 8.5.97), פסי' 6).



4. בכך, ועם כל הכבוד, יוצא שכר הציבור בהפסדו, שכן ההכרזה טוענת לדבר שאינו קיים. זוהי תוצאה בלתי סבירה, שלא עולה בקנה אחד עם תכלית ההכרזה ומטרותיה.

בברכה,



נמרוד פראוור, עו"ד



בועז גולן, עו"ד



המחלקה המשפטית

ירושלים, ז' אלול תשע"ז
29 אוגוסט 2017

לכבוד
גבי אורית גדרון-חריט, עו"ד
היועצת משפטית
הוט – מערכות תקשורת בע"מ
קיבוץ יקום 6097200

באמצעות דוא"ל: Orit.Gidron@hotmail.net.il

שלום רב,

הנדון: בקשה לביטול ההכרזה על הוט כבעלת מונופולין

סימוכין: מכתבכם מיום 17.8.2017

מכתבכם שבסימוכין הועבר לעיוני ואני מתכבד להשיבכם כדלקמן:

1. במכתב שבסימוכין בשם הוט – מערכות תקשורת בע"מ (להלן: "הוט"), ביקשתם כי הממונה על הגבלים עסקיים (להלן: "הממונה") תפעל לביטול ההכרזה על הוט כבעלת מונופולין בשוק הטלוויזיה הרב-ערוצית בתשלום (להלן: "ההכרזה").¹

[Redacted text block]

2. מבלי להתייחס לגופן של טענות, הממונה לא מצאה לנכון להיעתר לבקשה בעת הזו.

[Redacted text block]

3.

[Redacted text block]

4. היעדרות לבקשה כאמור תיבחן גם בהתאם לתוכניות העבודה המתוכננות באותה שנה, ובשים לב לסדרי העדיפויות של רשות ההגבלים העסקיים בהקצאת משאבים.

אנו לרשותכם לכל שאלה או הבהרה, ככל שתידרשנה.

בכבוד רב ובברכה,


ירדן מזרחי, עו"ד
רשות ההגבלים העסקיים

¹ הכרזת מונופולין בהתאם לסעיף 26 לחוק ההגבלים העסקיים, תשמ"ח-1988 על זכייניות הכבלים בישראל (8.11.1999) הגבלים עסקיים 3006477.



המחלקה המשפטית

ירושלים, י"ז חשוון, תשע"ח
06 נובמבר 2017

לכבוד
מר בועז גולן, עו"ד
מר נמרוד פראוור, עו"ד
גולדפרב זליגמן, עורכי דין
יגאל אלון 98
תל אביב 6789141

באמצעות דוא"ל : Boaz.golan@goldfarb.com
Nimrod.prawer@goldfarb.com

שלום רב,

הנדון: בקשה לביטול ההכרזה על הוט כבעלת מונופולין

סימוכין: מכתבכם מיום 17.8.2017; מכתבנו מיום 29.8.2017; מכתבכם מיום 3.10.2017

מכתבכם שבסימוכין מיום 3.10.2017, בשם מרשתכם הוט – מערכות תקשורת בע"מ, הועבר לעיוני ואני מתכבד להשיבכם כדלקמן:

1. במכתבכם שבסימוכין מיום 3.10.2017, בשם הוט – מערכות תקשורת בע"מ (להלן: "הוט"), הבעתם פליאה רבה ביחס לעמדת הממונה על הגבלים עסקיים (להלן: "הממונה"), לפיה בנסיבות המקרה, על בקשתכם לבחינת ביטול ההכרזה להיות מוגשת לאחר שיתרחש שינוי יציב במעמדה של הוט עם חלוף שנה ממועד השינוי הנטען. זאת לטענתכם, כיוון שהפועל היוצא הוא שייחוצר חוסר התאמה למשך שנה בין מרשם בעלי המונופולין לבין המציאות העובדתית-משפטית. זאת לצד האמור בסעיף 4 למכתבנו שבסימוכין, כי ההיעתרות לבקשה תיבחן גם בהתאם לתכניות העבודה ולסדרי העדיפויות של רשות ההגבלים העסקיים (להלן: "הרשות").

2. [Redacted text block]

בנסיבות ענייננו, הוסבר כי על הבדיקה להצביע על שינוי יציב במעמדה של הוט, על יסוד נתונים שנתיים שאינם רגועים המשקפים מגמת שינוי עמידה בשוק.

3. למותר לציין כי החלטות הרשות מתקבלות בהסתמך על תשתית עובדתית מלאה ואמינה, עליה ניתן יהיה לבסס החלטה מנהלית ראויה. על התשתית העובדתית הנדרשת לצורך ביטול הכרזה על בעל מונופולין עמד זה מכבר הממונה:

"ביטול הכרזת בעל מונופולין אינו עניין שבשגרה. מטבע הדברים חלקו של אדם בשוק בו הוא פועל יודע עליות ומורדות והוא עשוי להשתנות מעת לעת. לא כל שינוי כזה מביא לביטול מעמדו כבעל מונופולין. כדי לבסס ביטולה של הכרזה חייב

שתהא לפני הממונה תשתית עובדתית ראויה, עקבית ועל פני פרק זמן משמעותי, המבססת מסקנה איתנה כי חלקו של מי שמדובר בו פחת מכדי מחצית מאספקת הנכסים או השירותים הכלולים בשוק המוצר.¹

4. דברים אלה נכונים ביתר שאת בתקופה זאת, המאופיינת בשינויים תדירים המתחוללים בשוק אשר נפתח אך לאחרונה לתחרות: כניסת מתחרים חדשים המנסים לגרוף נתח שוק

[REDACTED]

5. נוכח האמור, לא מצאנו מקום לשנות מעמדתנו כפי שהובאה במכתבנו שבסימוכין. אנו מודים לכם על פנייתכם ועומדים לרשותכם לכל שאלה או הבהרה, ככל שתידרשנה.

בכבוד רב ובברכה,

ירדן מזרחי, עו"ד
רשות ההגבלים העסקיים

¹ ביטול הכרזה על בעל מונופולין – בזק בינלאומי בע"מ, בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ (29.4.2001) הגבלים עסקיים 3010866, פס' 4.



17 אוגוסט, 2017

לכבוד
עו"ד מיכל הלפרין
הממונה על ההגבלים העסקיים
רשות הגבלים העסקיים
רח' עם ועולמו 4
ת.ד. 34281
ירושלים 91641

במייל ובדואר רשום

שלום רב,

**הנדון: בקשה לביטול הכרזת מונופולין
בהתאם לסעיף 26 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988**

בשם הוט – מערכות תקשורת בע"מ (להלן: "HOT"), הרינו לפנות אליך בבקשה ביטול לבטל את הכרזתה של HOT כבעלת מונופולין על פי סעיף 26 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), כדלקמן:

א. רקע

1. ביום 8.11.1999 הכריז הממונה על ההגבלים העסקיים דאז על חברות הכבלים שפעלו באותה עת באזורי הארץ השונים, כבעלות מונופולין בתחום אספקת שידורי טלוויזיה רב-ערוצית בתשלום באזורי פעילותן, בהתאם לסעיף 26 לחוק (להלן: "ההכרזה"). ההכרזה נעשתה נוכח נתח השוק של חברות הכבלים, שחצה את רף המחצית.
2. ההכרזה ניתנה בעת שחברות הכבלים היו ספק שידורי הטלוויזיה הרב-ערוצית בתשלום היחיד במדינת ישראל, ולא היו קיימות חלופות לשירותים שסופקו על ידן.
3. בסמוך לאחר מועד ההכרזה, החלה לפעול חברת די.בי.אס שירותי לוויין (1998) בע"מ (להלן: "yes"), אשר סיפקה שירות מתחרה בכל רחבי המדינה, ושוק שידורי הטלוויזיה הרב-ערוצית בתשלום הפך לשוק בו פועלים שני שחקנים.
4. עקב כניסתה של yes לשוק, החלו חברות הכבלים (אשר מיזגו את פעילותן תחת המותג "HOT" בראשית שנות ה-2000, ובהמשך אף מיזגו ביום 1.1.2007 לחברת HOT¹) לאבד מנויים באופן עקבי לטובת yes, ומצבן הכספי הורע באופן ניכר - עד כדי פשיטת רגל של חברת תבל תשדורת בינלאומית לישראל בע"מ².

ב. התפתחות תחרותית וטכנולוגית

5. בשנים האחרונות התרחש שינוי טכנולוגי מהותי ברחבי העולם אשר השפיע בצורה משמעותית גם על שוק הטלוויזיה הרב-ערוצית הישראלי. בעוד בעבר תשתית העברת התוכן היוותה חסם מרכזי בכניסה לשוק, כיום ניתן להעביר תוכן טלוויזיוני באיכות גבוהה על גבי רשת האינטרנט. אפשרות זו הנמיכה את רף ההשקעות הדרושות בעת כניסה

¹ הכל, על פי החלטת הממונה על ההגבלים העסקיים מיום 22.4.2002 בתיק מזג 4474.

² תיק פשר 1361/02 בבית המשפט המחוזי בתל-אביב.

הוט- מערכות תקשורת בע"מ, הלשכה המשפטית
בית HOT, יורו-פארק, קיבוץ יקום 60972
טל: 077-7077031 פקס: 077-7078230



לשוק השידורים ומאפשרת לשחקנים חדשים להיכנס לשוק ללא השקעה מאסיבית בתשתית.

6. בנוסף על השימוש ברשת האינטרנט, הוקם והורחב מערך הפצת השידורים הדיגיטליים-קרקעיים של ערוצי הברודקאסט (עידן+) המעביר את הערוצים המובילים בישראל ללא תשלום. מערך עידן+ מאפשר לשחקנים בשוק להציע את ערוצי הברודקאסט ללקוחות ללא הוצאה על תשתית ייעודית. המערך צפוי לעבור שידור משמעותי עקב הפרטתו והרחבתו בהתאם לתיקוני החקיקה שהוכנסו לעניין זה במסגרת חוק ההסדרים לשנת 2017.³
7. בעקבות שינויים אלה, התפתחה התחרות בשוק ונכנסו מתחרים חדשים לתחום הטלוויזיה הרב-ערוצית בתשלום.
8. כך, בשלהי שנת 2014 השיקה חברת סלקום את שירות הטלוויזיה הרב ערוצית בתשלום "סלקום TV", הפועל על גבי תשתית אינטרנט בפס רחב בשילוב עם מערך עידן+. מדובר בשירות שאינו מבוסס על טכנולוגיית כבלים יקרה, אינו נתון לכל רגולציה ואינו מחוייב בהפקות מקור, ומשכך מאפשר תימחור זול יותר ללקוח. בשל השימוש בתשתית האינטרנט (עליה הלקוח משלם בנפרד) להעברת התכנים, נחסכות עלויות תשתית יקרות.
- ואכן, גם בשל תימחור נמוך זה, חדר שירות סלקום TV לשוק במהירות. נכון לסוף הרבעון השני לשנת 2017, דיווחה סלקום על 137,000 מנויים לשירות סלקום TV.⁴
9. לעניין תחליפיותו של שירות זה יצויין, כי שירות סלקום TV כולל היצע עשיר של ערוצים לינאריים, לצד תוכן בפלטפורמת ה-VOD (צפייה על פי דרישה). בכלל זה, מציע השירות את כלל ערוצי הברודקאסט, ערוצי הספורט המרכזיים, ערוץ ילדים וערוצי תוכן נישתיים (דוגמת חדשות, טבע, טלנובלות ועוד), וזאת בנוסף על ספריית VOD עשירה הכוללת תוכן רב לילדים לצד סרטים וסדרות מובילים (למשל HBO). יתרה מזאת, במסגרת ראיון שנערך עמו בגיליון 'אנשי השנה' של העיתון 'גלובס' מחודש דצמבר 2016, ציין מנכ"ל סלקום, מר ניר שטרן, כי **70% ממנויי סלקום TV הינם מנויים נוטשים של חברות הכבלים והלוויין.**
10. בהמשך להשקת סלקום TV נפרץ הסכר לשירותי טלוויזיה בתשלום. לשוק שידורי הטלוויזיה מבוססת אינטרנט (OTT, IPTV) בישראל חדרו במהלך שנת 2016 ענקיות בינלאומיות דוגמת נטפליקס ואמאזון פריים, אשר מציעות ספריית VOD עשירה בתוכן בין-לאומי. על מנת להתחרות בשוק הישראלי עמלה נטפליקס בימים אלו על הרחבת השירותים בשפה העברית, ובכלל זה על הוספת תרגום לעברית לתוכן שבשרשותה.
11. זאת ועוד, ביום 27.6.17 השיקה חברת פרטנר שירות טלוויזיה אינטרנטי הכולל 40 ערוצים לצפייה לינארית (לרבות כלל ערוצי הספורט המובילים של ספורט 5 של RGE, כולל במתכונת HD) וכן שירות VOD (כולל שירות נטפליקס). בדומה לשירות הטלוויזיה של סלקום TV, שירות זה צפוי אף הוא לצבור נתח שוק משמעותי, בין היתר, בזכות היכולות של קבוצת תקשורת ותיקה ללא מגבלות רגולטוריות בשוק הטלוויזיה. כמו כן, במהלך חודש מאי 2017 החלה חברת טריפל סי לשווק שירות טלוויזיה אינטרנטי הכולל ערוצים לצפייה לינארית כמו גם ספריית VOD, וחברות קטנות נוספות אשר לוטשות עיניים לשוק זה.

³ ס"ח תשע"ז מס' 2591 מיום 29.12.2016 עמ' 96 – חיקוק מס' 3 בסעיף 23 לחוק התכנית הכלכלית (תיקוני חקיקה ליישום המדיניות הכלכלית לשנות התקציב 2017 ו-2018), תשע"ז-2016.

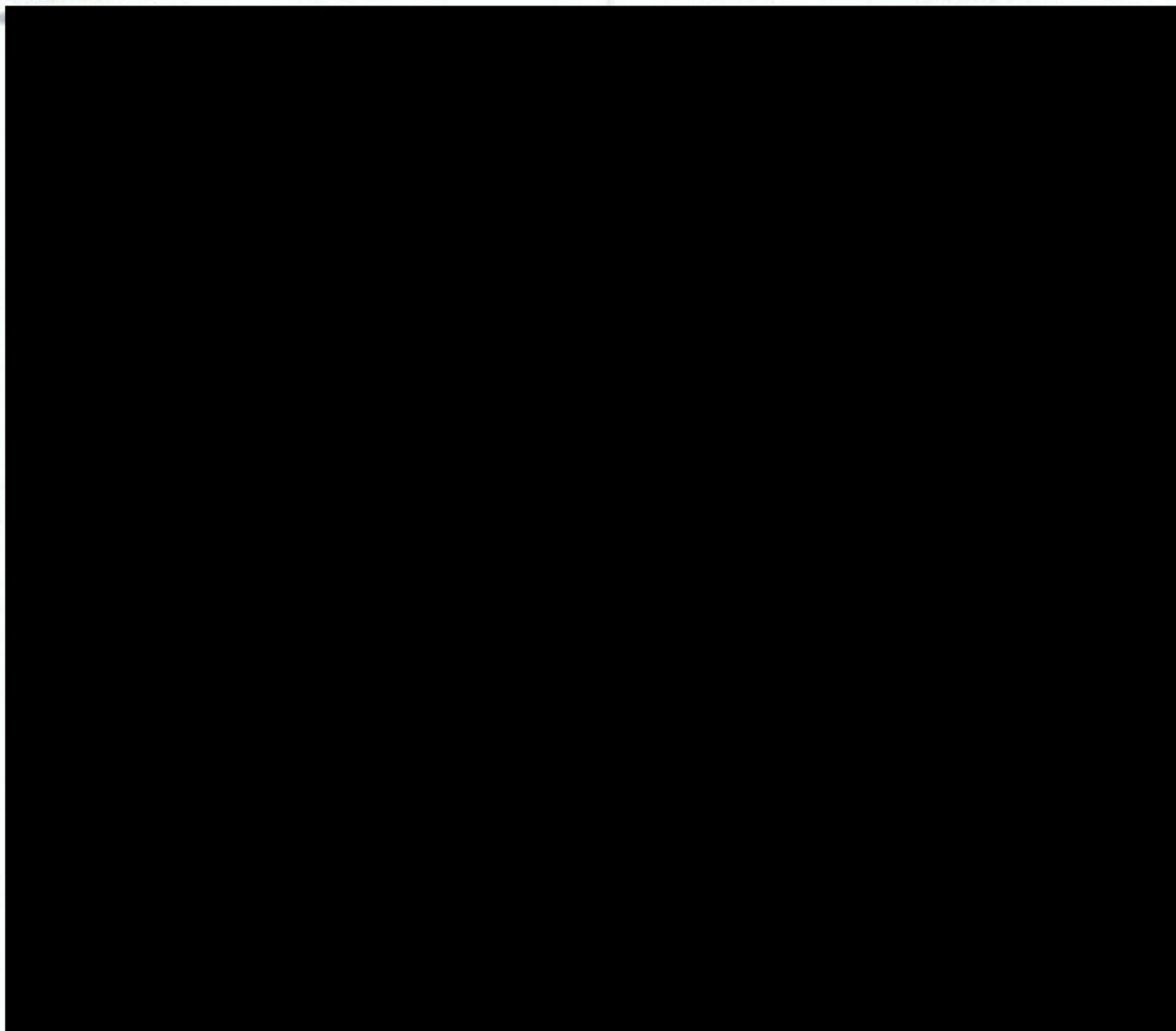
⁴ דר"ח שנתי של חברת סלקום ישראל בע"מ לרבעון שני לשנת 2017.



13. שירותים חדשים רבים אלה, מהווים תחליף לשירות טלוויזיה רב ערוצית בתשלום באמצעות רשת הכבלים והלוויין. חלקם מספקים ערוצים לינאריים בשילוב עם ספריית VOD, וחלקם מציע ספריית VOD בלבד – הצעה המתאימה מאד לקהלי יעד מסויימים. עלות הפעלתם הנמוכה והיעדר חובות רגולטוריות, מקנות להם יתרון מובנה על פני HOT המתבססת על תשתית יקרה והם מציעים את שירותיהם בעלויות נמוכות.

ג. תמונה עדכנית של שוק הטלוויזיה הרבה ערוצית בתשלום

14. עקב האמור לעיל, הצטמצם נתח השוק של HOT באופן רציף. אם בעת ההכרזה בשנת 1999 החזיקו חברות הכבלים ב-100% משוק אספקת שידורי טלוויזיה רב-ערוצית בתשלום, הרי במהלך השנים הלך והצטמצם מספר מנוייה של HOT ונתח השוק שלה בשוק הרלוונטי, באופן משמעותי ביותר.



ד. הפעולות הנדרשות

22. לאור האמור לעיל, ולנוכח המשימות המוטלות על שולחנה של הרשות, נבקשכם להתחיל בבדיקת הבקשה ולפעול בהקדם האפשרי לביטול ההכרזה.
23. אנו עומדים לרשותכם בכל הנדרש לצורך כך ונשמח להפגש ולהרחיב ככל הנדרש.
24. למותר לציין כי המידע והנתונים הכלולים במסמך זה מהווים מידע מסחרי וסודי של HOT. לפיכך, נבקש שלא לעשות במידע שימוש למעט לצורך בחינת ביטול ההכרזה, ושלא להעבירו לצד שלישי כלשהו, ללא אישורנו מראש ובכתב. למען הסר ספק יובהר כי האמור לעיל חל גם על מסירת המידע כאמור לצד שלישי ו/או למי מטעמו, לרבות לבאי-כוחו, במסגרת הליכים משפטיים לרבות בפני ביה"ד להגבלים עסקיים.



25. מובן שאין באמור לעיל, או בשאינו אמור בו, כדי למצות את טענות HOT או כדי לגרוע מאיזו מזכויותיה.

בכבוד רב ובב"ח,

עו"ד אורית גדרון-חריט
היועצת המשפטית

העתקים:

עו"ד אורי שוורץ, יועץ משפטי ומנהל המחלקה המשפטית
ד"ר יאיר אילת, כלכלן ראשי ומנהל המחלקה הכלכלית