



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

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם שבין אס.בי.אן הלבשה

בע"מ, בריל תעשיות נעליים בע"מ וסקאל ספורט בע"מ

1. פתח דבר

ביום 27 באפריל 2014 הונחה בפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), להסדר כובל בהסכם שבין אס.בי.אן הלבשה בע"מ (להלן: "אס.בי.אן"), סקאל ספורט בע"מ (להלן: "סקאל ספורט") ובריל תעשיות נעליים בע"מ (להלן: "בריל" וביחד: "הצדדים") בגין כבילה שעניינה אי תחרות הנלוות לעסקת מיזוג בין אס.בי.אן וסקאל ספורט, מיזוג אשר זכה לאישורי ביום 21 במאי 2014.

לאחר שבחנתי את ההסדר הנזכר, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות שבהסדר אינן פוגעות 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 ההסדרים ראויים לפטור לפי סעיף 14 לחוק, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

2. ההסדר והצדדים לו

2.1 הצדדים להסכם :

אס.בי.אן היא חברה פרטית בבעלות בריל (50%) וסקאל (50%). לאס.בי.אן רישיון בלעדי לשווק בישראל של מוצרי ביגוד השייכים למותג "נאוטיקה", והיא מפעילה רשת בת 22 חנויות של המותג. בנוסף, משווקת החברה את מוצרי המותג נאוטיקה כסיטונאית.

בריל עוסקת בייבוא, שיווק והפצה, הן סיטונאית והן קמעונאית, של מגוון מוצרי הנעלה, מוצרי ביגוד ואביזרי אופנה.

סקאל ספורט היא חברה פרטית בבעלות אחים סקאל בע"מ. סקאל ספורט מחזיקה בהסכם ייבוא והפצה בלעדי של מוצרי המותג טימברלנד בישראל ובשטחי הרשות הפלסטינית, וכן היא מפעילה רשת המונה 12 חנויות דגל של המותג טימברלנד. בנוסף, סקאל עוסקת בשיווק מוצרי הנעלה וביגוד של מותגים רבים, ביניהם פולו ראלף לורן, ביבי, וינס קמוטו ומארק פיישר, וכן מפעילה רשתות לשיווק מוצרי אופנה.

2.2. רקע כללי ותיאור ההסדר

במסגרת הסכם לרכישת פעילות שנחתם בין אס.בי.אן לסקאל ספורט (להלן: "עסקת המיזוג"), רוכשת אס.בי.אן מסקאל ספורט את כל הזכויות ליבוא, שיווק והפצת מוצרי המותג טימברלנד בישראל וברשות הפלסטינית, וכן את רשת חנויות טימברלנד בישראל. ענינה של הבקשה מושא החלטה זו בהתחייבות בעלי המניות באס.בי.אן, בריל וסקאל, שלא לעסוק בפעילות הקשורה במותג "טימברלנד" ו"נאוטיקה", כל עוד הם מחזיקים במניותיה של אס.בי.אן, ועד תום שלוש שנים לאחר מכן.

3. השפעת הכבילות על התחרות

החשש התחרותי הנובע מאימוצן של תניות אי תחרות גלוי על פניו והוא נוגע להיותו של הצד המגביל עצמו מתחרה פוטנציאלי בשוק, בהיעדר הכבילה.

יחד עם זאת, דיני ההגבלים העסקיים מכירים ברצונם של צדדים המחזיקים במשותף בגוף עסקי להגביל את יכולתו של מי מהם מלהתחרות בפעילותם המשותפת, דהיינו פעילות הגוף בו הם מחזיקים יחדיו. תחרות שיציבו לחברה בעלי מניותיה, הנחשפים לסודותיה ויכולים להשפיע על פעולותיה, עלולה לפגוע בפעילות החברה ובערכה הכלכלי עבור יתר בעלי המניות. רציונל זה הוא שעומד למשל בבסיס סעיף 3 לכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים) תשס"ט-2009, הפוטר מן החובה לקבל את אישור בית הדין בגין התחייבותו של בעל זכויות בעסק, המוכר זכויותיו או חלקן, שלא להתחרות בעסק הנמכר, כל עוד הוא מחזיק בלמעלה מ-20% מהזכויות בעסק או מועסק בו, והכל בכפוף לתנאים נוספים המנויים שם. רציונל דומה אף עומד בבסיס כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג למיזמים משותפים), תשס"ו-2006 (להלן: "פטור הסוג למיזמים משותפים"), הפוטרים, בתנאים מסוימים, התחייבותם של צדדים למיזם משותף שלא להתחרות במיזם המשותף.

הטעמים שנמנו לעיל מתקיימים גם ביחס לתניית אי התחרות שבין הצדדים בענייננו. תניית אי התחרות היא תוצר נלווה להסכמה על פעילותם המשותפת של הצדדים במסגרת אס.בי.אן. היא נחוצה לצורך הבטחת פעילות זו ואף טבעית לה. בנוסף, תקופת אי התחרות לה התחייבו הצדדים – שהוגדרה כתקופה בה מחזיקים סקאל ובריל במניות אס.בי.אן ושלוש שנים לאחר מכן – הינה תקופה סבירה העולה בקנה אחד עם התקופה הנזכרת בפטור הסוג למיזמים משותפים.

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 כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו, ראיתי לנכון ליתן פטור בגין הסדר כובל זה.

4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניק את הפטור המבוקש.

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.

פרופ' דיויד גילה

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, י"ב בסיוון תשע"ד

10 ביוני 2014