



רשות ההגבלים העסקיים

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

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדרים שצדדים להם:

הוט ויז'ן בע"מ ומפיקים שונים

1. פתח דבר

בפניי 22 בקשות, שהוגשו ביום 3 לחודש מאי 2007 (להלן: "**הבקשות**"), למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "**החוק**"), להסכמים בין הוט ויז'ן בע"מ (להלן: "**הוט ויז'ן**") לבין מפיקים וחברות הפקה שונות (להלן: "**המפיקים**") בדבר רכישה ושידור בבלעדיות של תכנים וסרטים מהפקה מקומית (להלן: "**התכניות**") (רשימת ההסכמים מצורפת להחלטה זו כנספח א').

לאחר שבחנתי את ההסדרים ואת הכבילות המצויות בהם, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות שבהסדרים אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק הרלבנטי, כי עיקרן אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בהסדרים כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרם. על כן מצאתי כי ראויים הם לפטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים.

2. ההסכמים והרקע להסכמים

המבקשת, הוט ויז'ן בע"מ (בשמה הישן – אי.סי.פי בע"מ), היא חברה שהוקמה במשותף על ידי מי שהיו בזמנו ארבע זכייניות הכבלים,¹ לשם רכישה משותפת של זכויות שידור.²

לימים פנו חברות הכבלים אל הממונה בבקשה כי יאשר מיזוג ביניהן. בקשה זו קיבלה ב-22 באפריל 2002 את אישור הממונה, וזאת בכפוף לתנאים (להלן: "**המיזוג**"; "**תנאי המיזוג**"). בסעיף 4.2 לתנאי המיזוג נקבע כדלקמן:

"חברות התשתית והשידורים לא ירכשו זכות שידור של תכנים מקומיים בבלעדיות אלא אם יינתן לכך אישור בית הדין להגבלים עסקיים או פטור מאת הממונה; בלי לגרוע מכלליות האמור, חזקה כי תכנים שניתנה לגביהם בלעדיות

¹ עידן חברה לכבלים בע"מ, מתב מערכות תקשורת בכבלים בע"מ, ערוצי זהב ושות' ותבל תשדורת בינלאומית לישראל בע"מ.

² הסדרים אלה של שיתוף פעולה בין החברות היה בגדר הסדר כובל כמשמעותו בחוק ההגבלים העסקיים והוא זכה לפטור על ידי הממונה מספר פעמים, בהחלטות שאושרו בעררים שהוגשו לבית הדין להגבלים עסקיים (ה"ע 3276/99 ערוצי זהב ושות' ואח' נ' איגוד במאי קולנוע וטלוויזיה בישראל ואח', דינים-מחוזי לב(7), 594; ה"ע 466/95 עידן חברה לכבלים בע"מ ואח' נ' הממונה על הגבלים עסקיים ואח', 1996, הגבלים עסקיים, 3006662).

לתקופה שאינה עולה על שנתיים ממועד הרכישה ראויים לפטור."

הסיבה לתנאי זה היתה בעובדה כי בדרך כלל אין הסדרי בלעדיות בתוכנית ספציפית (להבדיל מבלעדיות בערוצים או בקבוצות ערוצים) פוגעים בתחרות פגיעה משמעותית. נהפוך הוא: פעמים רבות, בתחרות על החדשנות והיצירתיות המאפיינת שווקי תוכן נודעת חשיבות רבה ליכולת הבידול של פירמות תוך שימוש ביצירה בלעדית (לטווח ובהיקף סביר).

על הסכמת הממונה על ההגבלים העסקיים למיזוג הוגש ערר לבית הדין על ידי חברת די.בי.אס שירותי לוויין (1998) בע"מ (להלן: **"חברת הלוויין"**).³ ביום 9 ביוני 2004 דחה בית הדין את ערר חברת הלוויין ואישר את החלטת הממונה על ההגבלים העסקיים להסכים למיזוג, אך בד בבד הורה בית הדין על ביטול החזקה שקבע הממונה בסיפא של סעיף 4.2 לתנאי המיזוג וקבע שכל רכישה של תכנים מקומיים בבלעדיות תהא חייבות בפטור מאת הממונה או באישור בית הדין.⁴

מאז פסק דינו של בית הדין הנכבד, פנתה הוט וויזן מספר פעמים בבקשות פטור לרכישה בבלעדיות של תכניות טלוויזיה העונות להגדרת "תכנים מקומיים", בקשות הדומות לבקשה דנן, והפטורים המבוקשים ניתנו לה (תיקי פטור 5792, 5882 ו-5990; להלן: **"הבקשות הקודמות"**).

אף התכניות נשוא בקשה זו נופלות לגדרם של "תכנים מקומיים" (כאמור בסעיף 4.2 לתנאי המיזוג דלעיל), ולפיכך חייבות הן בקבלת פטור מאת הממונה לפי סעיף 14 לחוק או באישור מבית-הדין.

3. ההסדר הכובל

במסגרת הבקשות מתבקש פטור להסכמים הכוללים כבילות המעניקות בלעדיות להוט וויזן בשידור הראשוני ובשידורים חוזרים של התכניות לתקופות זמן שונות, בהתאם לכל הסכם והסכם. תנית הבלעדיות אינה כובלת את היוצר לבל יעסוק עם המתחרה כליל, אלא היא מוסבת על היצירה בלבד. כפי שצויין בהחלטות הקודמות, יש לכך חשיבות רבה, שכן בעוד שטעמה של בלעדיות ביצירה המופקת להזמנתה של הוט וויזן – היא לגיטימית ביסודה ואף מובנת, לא כן דינה של בלעדיות על פעולותיו של היוצר.

4. החשש התחרותי

³ הי"ע 7006/02, 7005 די.בי.אס שירותי לוויין (1998) בע"מ נ' הממונה על ההגבלים העסקיים ואח', 2004, הגבלים עסקיים, 3020444.

⁴ ר' סעיף 66 לפסק הדין.

החשש העולה מהסכמי הבלעדיות הוא יצירתם של חסמי מעבר בין חברות הכבלים לבין חברת הלוויין. טענות חברת הלוויין, כפי שנפרסו בערר אותו הגישה לבית הדין על המיזוג, היו כי חברות הכבלים ממקדות את כוחן ברכש תכנים של הפקות מקור כדי להקים חסם מעבר אל חברת הלוויין. טענה זו נבחנה ביחס להפקות המקור אך לא התקבלה על ידי הממונה על ההגבלים העסקיים בעת בחינת המיזוג ואף בית הדין נטה שלא לקבלה.⁵

5. השפעת ההסדר על התחרות

כאמור, לא מצאתי כי הטענה בדבר "חסם המעבר" יש לה על מה שתסמוך באופן גורף לגבי כל הסכמי הבלעדיות של הפקות המקור. אולם, גם בבחינה פרטנית של בקשות הפטור התברר כי אף אחת מההפקות אינה מהווה חסם מעבר של ממש לתכנים דומים בתחומה. מבלי לשלול את האפשרות כי תכנית מסוימת עשויה להוות חסם מעבר מכריע, אין זהו המצב מתקיים באף אחת מן התוכניות נשוא בקשת הפטור שבפניי. מאידך, על היתרונות שבבלעדיות בהקשר זה כבר עמד הממונה בהחלטות שניתנו בבקשות הקודמות: עידוד הפקה מקומית, בידול בין תכניהם של חברות הכבלים והלוויין וקידום התחרות ביניהן.

6. סוף דבר

מן המקובץ עולה, כי אין בהסכמים שבפני הגבלת התחרות בחלק ניכר מן השוק המושפע מן ההסדר. כן, עיקרן של הכבילות אינו בהפחתת התחרות או מניעתה, ואין בהן כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

על כן, לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק את הפטור המבוקש ל-22 הבקשות.

בהתאם לסעיף 15 (א) לחוק ההגבלים העסקיים, 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.

מרב בארי

ממלאת מקום הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ח באלול תשס"ז
11 בספטמבר 2007

נספח א' – רשימת ההסכמים הנכללים בפטור

⁵ פסקאות 31-36 לפסק דינו בערר.

1. הסכם בין הוט ויז'ן לבין גלובוס גרופ הפקות (2003) בע"מ בעניין הסרט העלילתי "משהו מתוק";
2. הסכם בין הוט ויז'ן לבין ריקי שלח הפקות בע"מ בעניין סדרת הדרמה "בסימן ונוס" וסרט עלילתי המבוסס עליה;
3. הסכם בין הוט ויז'ן לבין תמוז הפקות בע"מ בעניין הסרט "אבא שחור לבן";
4. הסכם בין הוט ויז'ן לבין פרלייט בע"מ בעניין הדרמה "מבצע סבתא";
5. הסכם בין הוט ויז'ן לבין דרסט הפקות בע"מ בעניין הדרמה "טלנובלה בע"מ";
6. הסכם בין הוט ויז'ן לבין סינמה פוסט פרודקשן בע"מ בעניין סרט הטלוויזיה "זמזום";
7. הסכם בין הוט ויז'ן לבין גי.סי.אס קונטנט בע"מ בעניין סרט הטלוויזיה "קוללוש";
8. הסכם בין הוט ויז'ן לבין חנה מוסינזון בעניין סדרת סיפורי חסמב"ה;
9. הסכם בין הוט ויז'ן לבין JCS קונטנט בע"מ וחברת שלג באוגוסט בע"מ בעניין סדרת הטלוויזיה "בטיפול";
10. הסכם בין הוט ויז'ן לבין JCS אולפני הבירה ירושלים בע"מ בעניין מיני הסדרה וסרט הטלוויזיה "מישהו לרוץ איתו";
11. הסכם בין הוט ויז'ן לבין שנת אפס שותפות מוגבלת בעניין סרט הטלוויזיה "שנת האפס";
12. הסכם בין הוט ויז'ן וריקי שלח הפקות בע"מ בעניין סרט הטלוויזיה "חצוצרה בוואדי";
13. הסכם בין הוט ויז'ן וצביה קרן (עוסק מורשה) בעניין 7 סרטים דוקומנטאריים למועדי ישראל ולימי הזיכרון;
14. הסכם בין הוט ויז'ן לבין דן וולמן הפקת סרטים בע"מ בעניין סרט הטלוויזיה "צינגלה";
15. הסכם בין הוט ויז'ן לבין מחילות שותפות מוגבלת, סרטי יונייטד קינג (1999) בע"מ, מטרות תקשורת בע"מ, LOCAL ANGEL LLC (חברה פרטית הרשומה בארצות הברית) בעניין סרט הקולנוע "מחילות";
16. הסכם בין הוט ויז'ן לבין אהבת אמת שותפות מוגבלת (בהקמה), מטרות תקשורת בע"מ, ארטומאס תקשורת בע"מ, סרטי יונייטד קינג (1999) בע"מ בעניין סרט הקולנוע "אהבת אמת";
17. הסכם בין הוט ויז'ן לבין נורמה הפקות בע"מ בעניין סרט הקולנוע "נודל";
18. הסכם בין הוט ויז'ן לבין פרלייט הפקות בע"מ בעניין סרט הטלוויזיה "דברים מאחורי השמש";
19. הסכם בין הוט ויז'ן לבין יוסף פיצ'חדזה בעניין סרט הקולנוע "נשקיני הרבה";
20. הסכם בין הוט ויז'ן לבין טרנספקס הפקות בע"מ בעניין סרט הטלוויזיה "ולקחת לך אישה";
21. הסכם בין הוט ויז'ן לבין שמים תוכן והפקות בע"מ בעניין מיני הסדרה לנוער "101 דרכים";
22. הסכם בין הוט ויז'ן לבין ענת אסולין הפקות בע"מ בעניין הסדרה "פרשת השבוע".