



רשות ההגבלים העסקיים

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

פטור מאישור הסדר כובל

להסכם בין אופיר אופטרוניקה בע"מ לבין Newport Corporation ו הליוס

מרג'ר סאב בע"מ

1. פתח דבר

ביום 01.08.2011 הוגשה בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן "החוק"), להסכם בין אופיר אופטרוניקה בע"מ (להלן: "אופיר") לבין Newport Corporation (להלן: "ניו פורט") והליוס מרג'ר סאב בע"מ (להלן "הליוס") ובו תניות אי-תחרות. בקשה זו נלוותה להודעות מיזוג שהגישו הצדדים.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מן הנימוקים שיפורטו להלן מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק.

2. ההסכם

2.1 הצדדים להסכם

אופיר הינה חברה ציבורית בבעלות שותפות "פימאופיר" (19.83%)¹, לנדא בן-ציון (11.58%), ד"ר אפרים גרינפילד (11.3%), ד"ר יעקב זרם (10.89%), ד"ר אפרים סקמסקי (6.6%), בעלי עניין נוספים, מוסדיים והציבור. החברה פועלת, במישרין ובאמצעות חברות הבת שבבעלותה², בפיתוח, ייצור, שיווק ומכירה של: מוצרי אופטיקה לתחום האינפרא אדום הכוללים רכיבים אופטיים ומכלולי עדשות למערכות תצפית והדמיה תרמית ולמערכות לייזרים, מכשור מדידה ללייזרים הכולל מכשור למדידת הספק ואנרגיה של לייזר, מכשור למדידת פרופיל קרן לייזר, ומכשור משולב לייזר למדידת מרחב ומיפוי תלת מימדי של גופים ללא מגע.

¹ שותפות בין קרן ההשקעות פימי לבין שלושת מייסדי אופיר אופטרוניקס: ד"ר אפרים גרינפילד, ד"ר יעקב זרם וד"ר אפרים סקמסקי.

² חברת אופיר אופטרוניקס מחזיקה בבעלות מלאה בחברות הבאות: Ophir Optics Europe GmbH (הפועלת בשווייץ) ו-Ophir Holdings Inc (חברת אחזקות אמריקאית המחזיקה בבעלות מלאה ב-3 חברות נוספות: Ophir Photon LLC, Ophir Optics LLC, Ophir Spiricon LLC). בנוסף, חברת אופיר אופטרוניקס מחזיקה בחברות הבת הבאות: אופטיקל מטרולוגי בע"מ (85%), Ophir Optronics GmbH (75%; הפועלת בגרמניה) ו-Ophir Japan (67%).

ניופורט הינה חברה ציבורית אמריקאית, העוסקת בפיתוח, ייצור, שיווק ומכירה של מוצרים ומערכות בטכנולוגיות מתקדמות, בעיקר בתחומי האופטיקה, האופטיקה-מכאניקה והפוטוניקה, בהם: מערכות לייזר שונות, רכיבים אופטיים, רכיבים אופטו-מכאניים, מכשור מדידה אופטי, מערכות מיצוב ובידוד תנודתיות ומערכות הנעה. החברה פועלת בישראל באמצעות נציגות בלעדית של חברת "ניו-טכנולוגיות בע"מ".

הליוס הינה חברה פרטית ישראלית בבעלותה המלאה של ניופורט, ללא כל פעילות נכסים או התחייבויות, אשר הוקמה לצרכי ביצוע עסקת המיזוג אליה נלוו הכבילות נשואות החלטת פטור זו.

2.2 ההסכם והכבילה

במסגרת עסקת המיזוג, חברת הליוס תתמזג עם ואל תוך אופיר. לאחר השלמת המיזוג, חברת הבת של ניופורט, הליוס, תחדל להתקיים ואופיר תמשיך להתקיים כחברה בבעלותה המלאה של ניופורט. במסגרת המיזוג, חתמו ה"ה ד"ר יעקב זרם (להלן "יעקב") - מנכ"ל ויו"ר הדירקטוריון של אופיר, וד"ר אפרים גרינפלד (להלן "אפרים") - מדען ראשי בתחום הפוטוניקה וחבר דירקטוריון באופיר, אשר כל אחד מהם מחזיק בכ-11% ממניות אופיר, על התחייבות לאי תחרות לפיה לא יתחרו באופיר לתקופה של שלוש שנים מיום השלמת העסקה, הן על דרך של פעילות בעסק מתחרה והן על דרך של ניצול קשרים עם לקוחות או ספקי החברה. בנוסף, התחייבו יעקב ואפרים במסגרת הסכם ההעסקה שלהם באופיר (לאחר המיזוג) אשר הובא לפניי, שלא להתחרות באופיר משך שנה מיום סיום ההעסקה. מכאן שמשך תניית אי התחרות הוא לשלוש שנים מיום השלמת העסקה או לשנה ממועד סיום העסקתם באופיר, לפי המאוחר.

3. השפעת ההסכם על התחרות:

הגבלת המוכר בעסקת מיזוג מלהתחרות בעסק או בפעילות שנרכשה במיזוג מהווה דפוס עסקי מקובל, שנועד להבטיח את נכונות הרוכש לרכוש את העסק ולהשקיע בו מהונו וממרכו. מטעם זה נוהגת רשות ההגבלים העסקיים לשקול בחיוב התרת תניות מסוג זה, וזאת כאשר העסקה העיקרית נבחנה ואושרה על ידי הממונה, כאשר הצורך בכבילת אי התחרות נובע מעצם העסקה או חיוני לביצועה ובכפוף למכלול נסיבות העניין.

בעסקה שלפניי, משך תניית אי התחרות החלה על יעקב ואפרים כמוכרים נקבע לשלוש שנים מיום השלמת העסקה. פרק זמן זה הוא סביר ועולה בקנה אחד עם הוראות כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ט – 2009 ("כללי פטור הסוג"). כאמור, לצד הסכם המיזוג חתמו ה"ה יעקב ואפרים על הסכמי העסקה באופיר, כך שלאחר המיזוג ימשיך יעקב לכהן בה כמנכ"ל ואילו אפרים יוסיף וישמש המדען הראשי של חטיבת מדידות לייזר באופיר. משכך, תניית אי התחרות דה-פקטו, תמשך כל עוד יעקב ואפרים מועסקים בחברה ומשך שנה בלבד מיום סיום העסקה זו.

יעקב ואפרים הינם ממייסדיה של אופיר, כל אחד מהם מכהן בתפקיד בכיר בחברה במסגרתו הוא חשוף לידע מהותי שלה, ולהחלטות אסטרטגיות שתקבל החברה בתחום פעילותה. בנסיבות אלה,

תניית אי התחרות אינהרנטית להסכם ההעסקה והיא עולה בקנה אחד עם אמות המידה הקבועות בכללי פטור הסוג. בהתחשב בכך שעסקת המיזוג אשר אליה נלוותה הכבילה לא העלתה חשש סביר לפגיעה בתחרות ואושרה על ידי, שוכנעתי כי תניית אי התחרות שלפניי אף היא אינה מעלה חשש סביר לפגיעה בתחרות, והיא ראויה לפטור.

4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק את הפטור המבוקש, כאמור בהסכם נשוא החלטה זו.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק ההגבלים העסקיים נתונה החלטתי זו לערר בפני 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 ההגבלים העסקיים

ירושלים, כח' באב תשע"א

28 באוגוסט, 2011