

## הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיע כי ביום י"א בתמוז התשע"א (13 ביולי 2011), החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
8556	אלביט מערכות בע"מ רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ מר מערכות אבטחה ותקשורת בע"מ Thales Security Solutions & Services SAS	מיום משותף	הסכם לצורך הגשת הצעה משוחפת לביצוע פרויקט אבטחה בחו"ל

החלטתי מתבססת על כך שאין בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

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

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 8556, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

כ"ב בתמוז התשע"א (24 ביולי 2011)  
(חמ 41-3)

דיויד גילה

הממונה על ההגבלים העסקיים

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.

## הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיע כי ביום כ"ח בסיוון התשע"א (30 ביוני 2011), החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
8563	כלל פיננסים נגזרים בע"מ געש עשיית שוק בע"מ	תניית אי-תחרות הנלווית למיזוג	הנפקת תעודות התחייבות

החלטתי מתבססת על כך שאין בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

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

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 8563, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

כ"ב בתמוז התשע"א (24 ביולי 2011)  
(חמ 41-3)

דיויד גילה

הממונה על ההגבלים העסקיים

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.



## רשות ההגבלים העסקיים

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988<sup>1</sup> (להלן – "החוק"), ולאחר התייעצות עם הועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיע כי ביום י"א בתמוז התשע"א (13 ביולי 2011) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
8556	אלביט מערכות בע"מ רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ מר מערכות אבטחה ותקשורת בע"מ Thales Security Solutions & Services SAS	מיזם משותף	הסכם לצורך הגשת הצעה משותפת לביצוע פרוייקט אבטחה בחו"ל

החלטתי מתבססת על כך שאין בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. 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 שעליו ניתן הפטור. החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מספר 8556 במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22 ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

פרופ' דיוד לילה

הממונה על הגבלים עסקיים

כ"ב בתמוז התשע"א

24 ביולי 2011

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח עמ' 128, ס"ח התשי"ס עמ' 113.



## רשות ההגבלים העסקיים

י"ב בתמוז תשע"א

14 ביולי 2011

פטור: 8556

בפקס: 03-7540011

04-8794224

03-5567904

לכבוד	לכבוד	לכבוד
ח. מר תעשיות בע"מ	עו"ד חגית בוקצ'ין	עו"ד ניב סבר
מחלקה משפטית	רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ	מ. פירון ושות'
הצורף 5	ת.ד. 2250	אבא הלל 16
<u>חולון 58856</u>	<u>חיפה 31021</u>	<u>רמת גן 52506</u>

הנדון: החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין:

אלביט מערכות בע"מ - רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ - מר מערכות אבטחה ותקשורת

בע"מ - Thales Security Solutions & Services SASThales Security Solutions & Services SA de CV

הנני מתכבד להעביר אליכם את החלטת הממונה על הגבלים עסקיים, לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח - 1988, בדבר מתן פטור מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כובל שבין הצדדים בנדון.

בכבוד רב,  
עו"ד דודר אדם  
רשם ההגבלים העסקיים



רשות ההגבלים העסקיים

**החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור  
מאישור בית הדין להסדר כובל**

**להסכם בין אלביט מערכות בע"מ, רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ, מר מערכות**

**אבטחה ותקשורת בע"מ ו-Thales Security Solutions & Services SAS**

**א. פתח דבר**

1. לפניי בקשה למתן פטור מאישור בית הדין להסדר כובל לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"). עניינה של הבקשה בשיתוף פעולה בין חברת אלביט מערכות בע"מ (להלן: "אלביט"), רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ (להלן: "רפאל"), מר מערכות אבטחה ותקשורת בע"מ (להלן: "מר") ו-Thales Security Solutions & Services SAS (להלן: "תאלס" ו"הצדדים" בהתאמה) בהגשת הצעה לפרויקט תכנון ואספקת מערך אבטחה כולל לחברת הנפט המקסיקנית הממשלתית.
2. 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 המושפע מן ההסדר, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלו ראוי ההסדר לפטור לפי סעיף 14 לחוק, כמפורט להלן.

**ב. ההסכם**

**הצדדים להסכם**

3. **אלביט** היא חברה ציבורית בשליטת משפחת פדרמן<sup>1</sup>, העוסקת בעצמה ובאמצעות חברות בנות בפיתוח, ייצור, שיווק והפעלת קשת רחבה של מוצרים בתחום הצבאי. אלביט מייצרת ומשלבת מערכות ותת מערכות בהן מערכות שליטה ובקרה, מערכות אלקטרו-אופטיות, מערכות תקשורת מחשבים ומערכות מודיעין. כן עוסקת אלביט בתכנון, פיתוח, ייצור ואינטגרציה של סנסורים ומערכות הגנה פרמטריות של אתרי תשתיות ואתרים בעלי חשיבות לאומית.
4. **רפאל** היא חברה ממשלתית העוסקת במחקר, פיתוח, שיווק ומכירה של מערכות לחימה מתקדמות ובהן טילים, מערכות אלקטרו אופטיות, מערכות מיגון, מערכות תקשורת ומערכות

<sup>1</sup> באמצעות חברת מפעלי פדרמן בע"מ.



### רשות ההגבלים העסקיים

נפילות. כן עוסקת רפאל בתחום מערכות שליטה ובקרה, חיישנים אקוסטיים, כלי שייט בלתי מאוישים ורכבי תצפית.

5. **מר** היא חברה פרטית בבעלות מלאה של חברת ח.מר תעשיות בע"מ<sup>2</sup>, המתמחה באינטגרציה של מערכות ופתרונות הגנה. בין היתר עוסקת מר ביישום מערכות הגנה פרמטריות עבור אתרים קריטיים ותשתיות ובאבטחת מתקנים.

6. **תאלס** היא חברה צרפתית אשר לה חברה בת במקסיקו, העוסקת בין היתר באינטגרציה של מערכות אבטחה ופתרונות הגנה ומספקת מערכות הגנה לשווקים מעורבים במינהל אזרחי להגנת אתרים ותשתיות. כן עוסקת תאלס בתכנון, פיתוח, אינטגרציה ותחזוקה של מערכות, סנסורים והגנה פרימטרית.

### רקע כללי

7. חברת Petroleos Mexicanos (להלן "**פמקס**"), הינה חברת הנפט המקסיקנית הממשלתית. פעילותה של החברה משתרעת על פני מערך ההפקה של הנפט והגז הטבעי בים וביבשה בכלל ואזורי המדינה, עובר לזיקוק ועיבוד תוצרי הנפט, וכלה במערך הפצת התוצרים המעובדים לגורמי הפצה משניים או לצרכני קצה. פמקס פנתה לתאלס, אלביט ומר, ובהמשך גם לחברת רפאל בבקשה להציע הצעה משותפת לפרויקט תכנון, אספקה, התקנה ותחזוקה של מערך אבטחה והגנה על נכסיה, אתריה ותשתיות קריטיות שלה (להלן "**הפרויקט**"). תאלס נתבקשה על ידי פמקס להוביל את שיתוף הפעולה ולשמש נקודת הקשר מולה ומול הצדדים. במידה והצעת הצדדים תזכה, להערכתם יימשך הפרויקט כשמונה שנים.

8. מהותו של הפרויקט בתכנון ויישום מערכת אבטחה אחידה למכלול מערכי הפעילות של חברת פמקס ובכללם: מערכי הפקת הנפט והגז הטבעי, בתי זיקוק לנפט ומתקני זיקוק והפקה לתוצרי גז טבעי, שינוע תוצרים גולמיים ומעובדים בין מערכי ההפקה, הזיקוק וההפצה השונים, הפצת תוצרים מעובדים לגורמי הפצה משניים או לצרכני קצה, שליטה ובקרה על כניסה ויציאה של מורשים למתקני החברה השונים. יתר על אבטחת המתקנים כאמור, ייבנו במסגרת הפרויקט מרכזי בקרה מרחביים ולאומיים אשר ישפרו מהותית את רמת השליטה של פמקס בתמונת המצב הבטחונית במתקניה השונים ולאורך קווי ההולכה.

9. הפרויקט, כמתואר לעיל, מצריך מערך אבטחה מורכב הכולל שימוש במוצרים וטכנולוגיה מגוונת. כפי שהוצג בפניי על ידי הצדדים, אף אחד מהם אינו בעל כלל הטכנולוגיה והמוצרים הדרושים לפרויקט, ומשכך לא יכולה כל אחת מהחברות לגשת למכרז באופן עצמאי ללא השקעה

<sup>2</sup> חברה ציבורית אשר בעל המניות העיקרי בה הינו מר חיים מר (כ-47%).



### רשות ההגבלים העסקיים

משמעותית בפיתוח ובקבלנות משנה, אלמנט שהיה מייקר את ההצעה באופן משמעותי והופך אותה ללא כדאית עבור הלקוח. על כן, ההצעה המשותפת המוגשת על ידי הצדדים, נועדה ליצור השלמה בין תחומי הידע והמומחיות של כל אחד מהם.

### תיאור ההסכם

10. ההסכם שהובא לפניי מהווה מתווה עקרונית במסגרתו הסדירו הצדדים את תנאי שיתוף הפעולה ביניהם לצורך הגשת ההצעה לפמקס. כך בין היתר, מסדיר ההסכם את צורת ההתקשרות מול הלקוח, את חלקו של כל צד בביצוע הפרויקט והתחייבות כל צד שלא להתחרות על הפרויקט שלא במסגרת ההצעה המשותפת. כן מגדיר ההסכם את תפקידה של תאלס כאחראית לניהול שיתוף הפעולה בין הצדדים במסגרת הפרויקט ולקשר מול פמקס, לרבות הגשת הצעה לביצוע הפרויקט.

11. העקרון המנחה בבסיס ההצעה הינו התבססות על הידע ותחומי ההתמחות הקיימים בכל חברה. כך למשל, מערכת המכ"מים שתפעל בפרויקט הינה מערכת בפיתוח תאלס, רפאל תספק לפרויקט את מערכת כלי השיט הבלתי מאוישים, הסנסורים ורכבי התצפית, אלביט תספק מל"טים ורכבי התערבות ומר תספק את מערכות הכניסה והבקרה. מערך השליטה והבקרה הכולל לפרויקט יתבסס על חומרה בפיתוח תאלס ותוכנות בפיתוח אלביט שיותאמו לחומרה של תאלס. מהמידע המונח בפני, עולה כי אין מטרתו של שיתוף הפעולה לייצר ידע חדש ומשותף, ואף לא צפוי פיתוח של ידע משותף כאמור, מלבד פיתוחן של מספר אפליקציות ההכרחיות ליצירת ממשק אחיד בין כל המערכות שכל צד מפתח בנפרד.

12. מעבר להספקה הייחודית של המערכות על ידי כל אחד מהצדדים, כל צד יהא אחראי בבלעדיות על אבטחת מספר אתרים כמפורט בחלוקת העבודה המצורפת להסכם.

13. על פי המידע שהובא לפני, כל צד יעביר לתאלס בנפרד הצעת מחיר מפורטת וכן תיק עבודה, אולם הצעות מחיר אלו לא יועברו בין הצדדים להסדר. הצעתה הכוללת של תאלס ללקוח עבור ביצוע הפרויקט תועבר לצדדים אולם בלא פירוט המחיר לרכיביו. באופן זה לא תחשפנה החברות הישראליות להצעות המחיר זו של זו.

14. בנוסף כולל ההסכם מספר תניות כדלקמן: כל צד התחייב שלא להתקשר, במישרין או בעקיפין עם צדדים שלישיים לצורך ההכנות ו/או ביצוע הפרויקט, למעט ספקים וקבלני משנה. כמו כן, כל צד התחייב שלא להעסיק את עובדי משנהו המעורבים בהכנת ההצעה או בביצוע הפרויקט וזאת עד שנה מיום סיום הפרויקט או מיום סיום ההכנות לפרויקט, לפי המאוחר.



## רשות ההגבלים העסקיים

### ג. השפעת ההסדר על התחרות

15. מיזם משותף הוא מסגרת לנשיאה משותפת בסיכונים ובפוטנציאל הרווח הטמונים בפעילות המשותפת. בצד פיזור הסיכון בין הצדדים למיזם, המיזם המשותף מאפשר צירוף הון פיס, הון אנושי וידע של הצדדים, העשויים לאפשר פעילות יעילה יותר. ככלל, המיזם המשותף עשוי לספק למשתתפים בו יתרונות לגודל, יתרונות מגוון ויתרונות רשת.<sup>3</sup>

16. עם זאת, המיזם המשותף מעמיד את הצדדים לו בקרבה מתמדת ובשותפות הדוקה לדרך פעולה עסקית, על הסיכויים והסיכונים הטמונים בה. במיזם משותף בין מתחרים, קרבה זו עלולה להקחות את היריבות ולהשפיע על התחרות ביניהם בתחומי המיזם המשותף. בנוסף, עלול הקשר הנוצר בין הורי המיזם לחלחל אף לתחומים אחרים שבהם הם פועלים.<sup>4</sup>

17. רפאל ואלביט פועלות בענף התעשיות הבטחוניות הישראליות בארץ ובח"ל. על מאפייניה המיוחדים של הפעילות בענף זה עמדנו בהחלטות פטור קודמות.<sup>5</sup> ככלל, נתח משמעותי מן הפעילות בתחום זה מצוי בפיתוח מערכות מורכבות ומתוחכמות לפי דרישות הצרכן (על פי רוב משרד הבטחון) ולא כ"מוצר מדף". לכן, החברות הפעילות בענף זה בישראל, ובכללן אלביט ורפאל, הן מתחרות בכוח בפיתוחים טכנולוגיים ובמתן מענה מתקדם לצרכים בטחוניים משתנים בישראל ובעולם. מלבד התחרות בכוח, במספר תחומי פעילות קיימת תחרות בפועל בין הצדדים להסדר. כך, אלביט ורפאל מתחרות בתחום מערכות שליטה ובקרה (שוי"ב), במערכות אלקטרו-אופטיות ובתחום כלי הטיס הבלתי מאוישים. עם זאת, עיקר פעילותן של אלביט ורפאל מתמקד בתחומי פעילות שונים: אלביט מתמקדת בפיתוח וייצור מערכות שוי"ב ותקשורת, כלי טיס בלתי מאוישים, מאמנים (סימולטורים), קסדות לטייסים ועוד, ואילו עיקר פעילותה של רפאל הנו בפיתוח וייצור טילים מסוגים שונים (כגון: אוויר-אוויר, אוויר-קרקע, הגנה אווירית, וטילים לכוחות היבשה) תחום בו אלביט כלל אינה פעילה. מר מתחרה באלביט ורפאל בתחום המערכות הפרמטריות.

18. בנסיבות כאן, הפרויקט כולו עתיד להתבצע במקסיקו וההסכם בין הצדדים תחום לפעילותם במסגרת פרויקט זה בלבד. משכך ובשל מאפייניו הייחודיים של הפרויקט כפי שתוארו לעיל,

<sup>3</sup> ר' מ' מזרחי, "מיזם משותף כחסדר כובל", משפטים כ"ג, 213; קביעת הממונה בדבר הסדר כובל בין חברות הסעה בעניין יעדים תיור בע"מ, 2001, הגבלים עסקיים, 3012980 ס' 4; החלטת הממונה בדבר אי מתן פטור על פי סעיף 14 מאישור בית הדין להסדר כובל בעניין אנרגיית המזרח התיכון, 1997, הגבלים עסקיים, 3008959 ס' 6.

<sup>4</sup> ר' ח"ע (י-ם) 465/96 ד"ט קאר בע"מ נ' הממונה על הגבלים עסקיים ואח', דינים מחוזי כו(6), 146; ערר 1/97 איסכור שירותי פלדות בע"מ נ' הממונה על הגבלים עסקיים, דינים מחוזי, ל"ב (1) 64; החלטת הממונה בעניין אנרגיית המזרח התיכון, לעיל; קביעת הממונה בדבר הסדר כובל בין חברות הדלק "דלק" ו"סונול" לשיווק משותף של מערכת "דלקן 2000", 1997, הגבלים עסקיים, 3001363.

<sup>5</sup> החלטה מיום 21.3.2007 בדבר פטור מאישור הסדר כובל בין אלביט מערכות בע"מ והתעשייה האווירית בע"מ בעניין פרויקט כלי רכב בלתי מאוישים, הגבלים עסקיים, 5000616.



### רשות ההגבלים העסקיים

המיזם המשותף, כשלעצמו, אינו צפוי להשפיע על התחרות בישראל. יחד עם זאת, מיזם משותף בין מתחרים מסוגם של הצדדים דגן מעורר חששות לפגיעה בתחרות בהיבטים עיקריים אלה: יצירת שיתוף בטכנולוגיה ובקניין רוחני, המגביל את יכולתו של כל אחד מן הצדדים לעשות בהם שימוש עצמאי מחוץ לגדרי המיזם, ויצירת אינטרס משותף שיהיה בו כדי להקחות את המוטיבציה של הצדדים להתחרות זה בזה. כן עשוי מיזם משותף להוות מצע להעברת מידע בתחומים בהם מתחרים הצדדים מחוץ לתחומי פעילותו של המיזם המשותף.

19. בנסיבות העניין הנוכחי החשש הראשון אינו מתקיים. כאמור הפרויקט דגן אינו צפוי ליצור יכולות טכנולוגיות חדשות, לא כל שכן שיתוף בזכויות הקניין הרוחני הנוגעות לפיתוחים כלשהם, ככל שיווצרו במהלך הפרויקט. בנוסף, הפרויקט מורכב, בעיקרו, מיכולות "מדף" של כל אחד מן הצדדים ובכל מקרה אינו כולל הגבלה או תלות הדדית בכל הנוגע לשימוש בפיתוחים אלה.

20. גם החשש להקהיית התחרות בין הצדדים מעצם קיומו של אינטרס כלכלי משותף אינו מתקיים בענייננו. פרויקט זה אינו אלא רכיב אחד במכלול רחב בהרבה של פעילות כל אחד מן הצדדים. בנוסף, מבירור שנערך ברשות עלה כי נכון להיום, רפאל ואלביט, שהן כאמור שחקניות מרכזיות בתחום התעשיות הבטחוניות בישראל, אינן מצויות במיזמים משותפים פעילים נוספים בארץ ובכלל. נתונים אלה, כשהם משתלבים עם אופי התנהלות תחום התעשיות הביטחוניות מקטינים את החשש לצינון התחרות בין הצדדים.

21. בנסיבות כאן שוכנעתי כי החשש מהעברת מידע בין הצדדים בתחומים בהם הם מתחרים גם הוא מופס, זאת בשים לב למסגרת קבלת ההחלטות בסוגיות שתתעוררנה במהלך הפעלת המיזם.

22. הכבילות הנלוות להסדר אף הן ראויות לפטור. התחייבות הצדדים שלא להעסיק עובדים זה של זה שעסקו בפרויקט למשך שנה, נועדה למנוע זליגת מידע ולהגן על הידע, הניסיון והקניין הרוחני של כל אחת מן החברות שנוטלות חלק בפרויקט. התחייבות הצדדים שלא להתקשר עם צדדים שלישיים לצורך ההכנות ו/או ביצוע הפרויקט נועדה ליתן וודאות ביחס למחויבות הצדדים למיזם המשותף, והיא נחוצה למימוש עיקרו.

23. לאור האמור, ומשהציגו הצדדים בפניי מצג לפיו לא יועבר כל מידע מסחרי, למעט המידע המצומצם כפי שפורט לעיל, שוכנעתי כי ההסדר אינו מקים חשש לפגיעה בתחרות והוא ראוי לפטור.





## רשות ההגבלים העסקיים

### ד. סוף דבר

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

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 מהחסדר הכובל עליו ניתן הפטור.

פרופ' דוד גילה

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, י"א תמוז תשע"א

13 יולי 2011



## רשות ההגבלים העסקיים

### הועדה לפטורים ולמיזוגים

#### המלצות

מועד הדיון: 13 ביולי 2011

מקום הדיון: משרד רשות ההגבלים העסקיים, כנפי נשרים 22 ירושלים ק' ג', 6556111 - 02

#### בקשות מיזוג במסלול הירוק

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות המיזוג וחוות הדעת של המחלקה הכלכלית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים למיזוג
8526	ברנד תעשיות בע"מ סול-אור החזקות וניהול בע"מ (בכינוס נכסים) סול-אור תעשיות גז (1988) בע"מ (בכינוס נכסים) דיקסון גז תעשיות בע"מ (בכינוס נכסים) סול-מורן ניהול ושיווק בע"מ (בפירוק זמני)
8573	די.בי.אס.איי השקעות בע"מ דנאל (אדיר יהושע) בע"מ
8581	פקר פלדה תעשיות בע"מ מר טלקום בע"מ פ.ל.ה. הנדסת תאורה בע"מ

#### החלטה

חברי הועדה ממליצים לאשר את בקשות המיזוג על סמך חוות הדעת הכלכלית.

#### בקשת מיזוג

בפני חברי הועדה הוצגה בקשת מיזוג וחוות הדעת של המחלקה הכלכלית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים למיזוג
8535	חשבים-ה.פ.ס מידע עסקי בע"מ חשב מערכות מידע בע"מ

#### החלטה

חברי הועדה ממליצים להתנגד למיזוג על סמך חוות הדעת הכלכלית.

#### בקשת פטור נלוות למיזוג

בפני חברי הועדה הוצגה בקשת פטור נלוות למיזוג ועמדת המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר
8574	דנאל (יהושוע אדיר) בע"מ D.B.S.I. investments ltd KPCS סיעוד וכח אדם בע"מ

**החלטה**

חברי הועדה ממליצים שלא לתת פטור בבקשה הנ"ל על סמך עמדת המחלקה המשפטית.

**בקשות פטור**

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות פטור וטיוטות פטור של המחלקה המשפטית כדלקמן :

מס' תיק	הצדדים להסדר
8368	מיטב - ניהול קרנות נאמנות (1982) בע"מ מיטב גמל ופנסיה בע"מ מיטב ניהול השקעות בע"מ הילת שוהם בע"מ
8556	אלביט מערכות בע"מ רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ מר מערכות אבטחה ותקשורת בע"מ Thales Security Solutions & Services SAS Thales Security Solutions & Services SA de CV
8453	ארגון חברות ההסעה שבלשכת המסחר תל אביב הפדרציה הישראלית לתקליטים וקלטות בע"מ

**החלטה**

חברי הועדה ממליצים לתת פטור בבקשות הנ"ל בהתאם לאמור בטיוטות הפטור של המחלקה המשפטית.

## בקשת פטור מאישור הסדר כובל

בהתאם לסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח – 1988 ("חוק ההגבלים העסקיים"), מוגשת בזה בקשה לפטור מאישור בית הדין הסדר כובל, שפרטיו כדלקמן:

### 1. הצדדים להסדר המבקשים את הפטור

שם: אלביט מערכות בע"מ ("אלביט")

מען: ת.ד. 539, מת"ס, חיפה

מען למסירת מכתבים:

ניב סבר, עו"ד,

מ. פירון ושות'

אבא הלל 16, רמת גן 52506

שם: רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ ("רפאל")

מען: ת.ד. 2250 חיפה, 31021

מען למסירת מכתבים:

חגית בוקצין, עו"ד

רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ

ת.ד. 2250 חיפה, 31021

שם: מר מערכות אבטחה ותקשורת בע"מ ("מר")

מען: הצורף 5 חולון 58856

מען למסירת מכתבים:

מחלקה משפטית

ח. מר תעשיות בע"מ

הצורף 5 חולון 58856

### 2. הצדדים האחרים להסדר

שם: Thales Security Solutions & Services SAS ו/או

Thales Security Solutions & Services SA de CV (ביחד ולחוד: "תאלס")

מען: 20-22, rue Grange Dame Rose, 78140 Vélizy-Villacoublay, France

### 3. צורת ההסדר

[ ] בעל פה, [ X ] בכתב.

### 4. נעשה ההסדר בכתב – תיאור המסמכים הקובעים אותו ואלה הנוגעים לו

עקרונות להסכם שיתוף פעולה בצורה של הסכם Co-Contracting או Union Temporal de Empresas<sup>1</sup> ("הסכם"), הרצ"ב לבקשה זו בנספח "א".

### 5. הנכס או השירות נושא ההסדר

הבקשה מתייחסת לשיתוף פעולה בין הצדדים בקשר להשתתפות בהצעה לחברת Petroleos Mexicanos ("PEMEX") שהנה חברת הנפט הממשלתית המקסיקנית ("הלקוח") לפרויקט לתכנון, אספקה, התקנה ותחזוקה של מערך אבטחה והגנה על נכסים ו/או אתרים ו/או תשתיות קריטיות של הלקוח כולל בין היתר מערכת שליטה ובקרה רב-שכבתית ("הפרויקט"). שיתוף פעולה זה הינו לבקשת הלקוח לקבלת הצעה משותפת, ובמקרה של זכיית ההצעה המשותפת- ביצוע ההסכם/ים שיחתמו הצדדים מול הלקוח. הפרויקט אמור להיות מורכב מ- 4 שלבים המתוארים בנספח 2 להסכם. שיתוף הפעולה בין הצדדים יעשה בדרך של Co-Contractors ואולי "Union Temporal" ויכלול הכנה של הצעה אחת או יותר ללקוח (כפי שידרש על ידו) עבור שלבי הפרויקט השונים.

במסגרת הפרויקט בכוונת הצדדים לספק תכולות עבודה שונות המפורטות בצורה ראשונית בנספח א' להסכם. יש לציין כי תכולות העבודה המפורטות הן ראשוניות שכן אין וודאות כי הלקוח ייבחר בתכולות אלו וישנה אפשרות כי חלקן ישתנו על פי דרישות הלקוח ו/או על פי צרכיו.

<sup>1</sup> מונח משפטי ספרדי שמשמעו – שתי חברות או יחידים (או יותר) המגישים הצעה משותפת למכרז ציבורי, והמתחייבים במפורש להתאגד במסגרת UTE במקרה שהם יזכו בחוזה. ל UTE אין יישות משפטית נפרדת מהצדדים לו למרות "התאגדותם" באמצעות שטר הנערך על ידי נוטריון ציבורי. מטרתו היחידה של UTE הינה ביצוע ההסכם והוא בטל עם סיומו.

על פי הקבוע בהסכם, שיתוף הפעולה יהיה בהובלת תאלס אשר תשמש כנקודת הקשר מול הלקוח אולם ההסכם מול הלקוח יחתם על ידי כל הצדדים. חלוקת התכולות בין הצדדים תהיה על פי הקבוע בנספח א' והיא משקפת חלוקה של מכלול ההשקעות הנדרשות בהתאם לשיעורים הקבועים בסעיף 1.5.1.1 להסכם. התמורה שתקבל מהלקוח אמורה להתחלק בין הצדדים באמצעות חשבון בנק יעודי, ככל שלא תתאפשר תשלומה ישירות מהלקוח לכל צד.

החלטות מרכזיות הקשורות לשיתוף הפעולה יתקבלו בועדת היגוי בה ישבו נציגי הצדדים והחלטותיה יתקבלו פה אחד, למעט במקרה שהשאלה העומדת להכרעה הנה האם יעשה שימוש בתקציב אשר רפאל, אלביט ותאלס מפרישות מחלקן על מנת להתמודד עם סיכונים טכניים בלתי צפויים. במקרה זה, מר אינה שותפה לקבלת ההחלטה כיוון שאינה משתתפת בהעמדת התקציב.

יובהר כי לצורך המענה לפרויקט יעשו הצדדים שימוש **במערכות קיימות**, למעט פיתוח של מספר אפליקציות הנדרשות לצורך מימוש ממשק אחיד בין המערכות ואשר פיתוחן יעשה על ידי כל צד בנפרד - במערכות הקיימות אצלו.

כמו כן, סוכם כי כל צד יעביר לתאלס הצעת מחיר מפורטת, אשר לא תועבר בפרוט דומה ליתר הצדדים. תאלס נדרשת להעביר לצדדים העתק מההצעה ללקוח, לצורך אישורה טרם הגשתה ללקוח. בהצעה זו יכלול תמחור של תכולות כל צד אך ללא מידת הפירוט שנמסרה לתאלס (סעיף 3.3 להסכם), כך שהמבקשות לא ייחשפו לתמחיר המפורט האחת של השניה.

### מהות הכבילה

.6

לצורך מימוש שיתוף הפעולה האמור נכללה בסעיף 2.1 להסכם הוראה לפיה הצדדים (כולל חברות קשורות אליהם כהגדרת מונח זה בהסכם) מחויבים לשתף פעולה באופן בלעדי בקשר לפרויקט (למעט התקשרויות צד עם ספקים וקבלני משנה או ביצוע עבודות באמצעות חברה קשורה).

כמו כן, היות ורפאל חתומה כבר על הסכם עם הלקוח דרך חטיבה של הלקוח הידועה בכינויה PEP (ויובהר כי הפעילות בקשר אליה נערך ההסכם בגינו מוגשת בקשה זו נעשית בהובלת מטה הלקוח האחראי על כלל החטיבות בחברת PEMEX) לאספקה של מערכות אבטחה שונות, התווספה פסקה נוספת לסעיף המבהירה כי רפאל תהיה רשאית להמשיך לבצע את ההסכמים הקיימים עם PEP ואף תהיה רשאית לזווג ולחתום על הסכמי המשך או הסכמי שדרוג עבור PEP במשך 4 שנים ממועד החתימה על ההסכם וכי הצדדים להסכם לא יקדמו כל פעילות העשויה להתחרות או להשפיע על התכנית הקיימת במועד החתימה, עם הפעילות המבוצעת על-פי ההסכם הקיים של רפאל עם PEP או תכנית המשך שלה (הקשורות לאותה טכנולוגיה לרבות מערכות סנסורים ומערכות פיקוח, לרבות sensor integration and supervisions systems). עוד הובהר כי פעילויות הצדדים לפי ההסכם ובפרט הכנה והגשת הצעות בקשר לפרויקט לא יחשבו הפרה של הסדר זה.

בסעיף 1.5.2 להסכם קבעו הצדדים הוראות בדבר אחריות כל אחד מהצדדים להסדר, כלפי הלקוח. לאור דרישה אפשרית של הלקוח לערבויות ו/או אחריות משותפת של כל הצדדים להסדר, נקבעו בו הוראות שיפוי שנועדו ליחד את אחריותו של כל צד לעבודותיו הוא. עם זאת, ישנה מידה של אחריות משותפת, גם אם מוגבלת ביותר, של הצדדים האחד לאחר (כמפורט בסעיף 1.5.2 (v)(d)), במקרה של תביעת אחריות מצד הלקוח בסכומים העולים על סכומי האחריות המקסימליים של כל אחד מהצדדים הקבועים בהסכם.

עוד יצוין כי סעיף 1.5.3 להסכם מגביל יכולת צד להעסיק את עובדי משנהו שהיו מעורבים בהכנת ההצעה ו/או בביצוע הפרויקט לתקופת ההסכם ו/או ההסכם המפורט שיחתם בעקבותיו ולמשך שנה אחת אחר סיומו -לפי המאוחר שבהם.

### תקופת ההסדר הכובל

.7

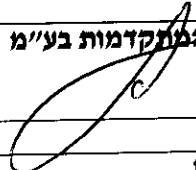
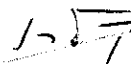
לפי סעיף 8 להסכם, ההסכם יכנס לתוקפו החל ממועד אישורו ע"י רשות ההגבלים העסקיים בישראל ויבוא לכדי סיום בכל אחד מהמקרים הבאים, לפי המוקדם ביניהם: (א) ביטול של הפרויקט ע"י הלקוח; (ב) הודעה של הלקוח שההצעה המחייבת הראשונה שהוגשה נדחתה על ידו והצעה נוספת אינה מבוקשת; (ג) חתימה של הלקוח עם חוזה על צד ג' עבור כל הפרויקט (א"כ הצדדים הגישו התנגדות תוך 10 ימים ממועד החתימה כאמור); (ד) אם עד ליום 30 ביוני 2012 לא הוגשה הצעה מחייבת ראשונה ללקוח; (ה) אם עד 31 בדצמבר 2012 לא נחתם הסכם עם הלקוח בגין ההצעה המחייבת הראשונה הנ"ל ומועד תוקף ההצעה האמורה חלף מבלי שהלקוח בקש הארכת אותו מועד; (ו) אם בתוך חודשיים ממועד החתימה על ההסכם רשות ההגבלים העסקיים בישראל לא אישרה את התקשרות המבקשות בהסכם; (ז) אם רשות ההגבלים העסקיים בישראל לא אישרה את התקשרות המבקשות בהסכם או התנתה אותו בתנאים המשפיעים על תאלס ותאלס סרבה לקבל אותם התנאים.

## הנימוקים המצדיקים מתן פטור מאישור בית הדין

8. תאלס הנה חברה בעלת ניסיון רב באינטגרציה של מערכות אבטחה ופיתרונות הגנה והנה מספקת מערכות הגנה לשווקים המעורבים במינהל אזרחי, הגנת אתרים ותשתיות והנה עוסקת, בין היתר, בתכנון, פיתוח, אינטגרציה ותחזוקה של מערכות כולל C4I, סנסורים והגנה פרימטרית. ויובהר כי על הסכם זה חתומה תאלס צרפת בשמה ובשם חברת הבת שלה תאלס מקסיקו. לתאלס יכולות ומערכות מוכחות בתחום מערכות שליטה ובקרה, מערכות מכ"ם וסונאר, הדרושות לפרויקט והמשקפות יחס עלות-תועלת מקסימאלי בהיבטי הפרויקט.
- 8.1 תאלס הנה חברה בעלת מוניטין בפיתוח, תכנון, יצור ואינטגרציה של ציוד לחימה והגנה המיועדים לשווקים, צבאיים, פרה-צבאיים ו-HLS והנה עוסקת בין היתר בתכנון, פיתוח, יצור, אינטגרציה ותחזוקה של מערכות C4I, מערכות UAV, סנסורים ומערכות הגנה פרימטריות של אתרי תשתיות ואתרים בעלי חשיבות לאומית. לאלביט יכולות ומערכות מוכחות בתחום הגנה פרימטרית, סנסורים אלקטרו-אופטיים, מערכות שליטה ובקרה ומערכות מלטי"ם הדרושות לפרויקט והמשקפות יחס עלות-תועלת מקסימאלי בהיבטי הפרויקט.
- 8.2 רפאל הנה חברה בעלת מומחיות גבוהה בתחום של מערכות אבטחה והגנה והנה בעלת מוניטין בפיתוח, תכנון, יצור ואינטגרציה של מערכות לחימה והגנה המיועדות לשווקים, צבאיים ו-פרה-צבאיים והנה עוסקת בין היתר בפרויקטים כאלה בשווקים בינלאומיים. לרפאל יכולות ומערכות מוכחות בתחום מערכות שליטה ובקרה, חיישנים אקוסטיים, כלי שיט בלתי מאוישים ורכבי תצפית הכוללים מכ"ם ומצלמות מקוררות הדרושות לפרויקט והמשקפות יחס עלות-תועלת מקסימאלי בהיבטי הפרויקט.
- 8.3 מר הנה חברה בעלת מומחיות באינטגרציה של מערכות פיתרונות הגנה ומישמת מערכות הגנה עבור אתרים קריטיים ותשתיות והנה עוסקת בין היתר בתכנון, אינטגרציה, התקנה ותחזוקה של פרויקטים כאלה ברחבי העולם. למר יכולות ומערכות מוכחות בתחום אבטחת מתקנים כולל: גדרות, חיישני קרבה, מצלמות לטווח קצר והתקני זיהוי ובקרה כניסה הדרושות לפרויקט והמשקפות יחס עלות-תועלת מקסימאלי בהיבטי הפרויקט.
- 8.4 הלקוח ביקש לקבל הצעה משותפת מארבעת החברות ובכוונה מוצהרת להימנע מתהליך של ניהול מכרז.
- 8.5 כאמור בסעיפים 5 ו-6 לבקשה זו, תחולתו של ההסכם ושיתוף הפעולה מכוונת אך ורק מחוץ לישראל (מקסיקו).
- 8.6 נספח 1 להסכם קובע חלוקה של תכולות עבודה בין הצדדים בקשר לפרויקט. יובהר כי החלוקה הכספית של ההכנסות מהפרויקט נועדה לשקף חלוקת עבודה זו. ויובהר, כי חלק מהמערכות הדרושות הינן יחודיות לצד אחד בלבד ואינן מצויות כלל בידי צדדים אחרים להסכם.
- 8.7 לאור האמור לעיל, לאף אחד מהצדדים אין את כלל סל המוצרים הדרוש על מנת לגשת למכרזים בעצמו ללא השקעה בפיתוח משלים מתאים ו/או ללא הישענות משמעותית על קבלנות משנה, אשר יגרמו ליקור משמעותי של ההצעות ולירידה במידת האטרקטיביות הכוללת שלהן ללקוח, ומכאן לירידה בסיכויי הזכייה בפרויקט.
- 8.8 לכך נוסיף כי הפרויקט הנו מורכב ביותר, מיועד להתמודד עם איומים אתגריים ובעל דרישות גבוהות. הפרויקט מהווה אתגר הן בהבנת האיומים השונים על כל מתקן, מתן מענה הולם ואפקטיבי לאותם איומים, תכנון המענה וביצועו בשטח. שיתוף הפעולה יש בו גם להקטין את החשיפה והסיכון הכרוכים בפרויקט וכאמור, הגדלת הסיכויים לזכייה בפרויקט לאור המשקל של התייצבות לצד תאלס שהינו אחד מהקונצרנים הגדולים בעולם בתחום התעשיות הביטחוניות.
- 8.9 עיקרו של שיתוף הפעולה כולל שימוש בידע, מערכות ו/או יכולות **קיימים** של כל צד **ואינו כולל** פיתוח משותף של ידע יחודי או חדשני (אלא לכל היותר התאמה של מערכות קיימות של כל אחד מהצדדים לדרישות הפרויקט המיועד ללקוח הזר על-ידי הצד המספק).
- 8.10 כאמור לעיל ועל פי הקבוע בהסכם, לכל צד מוקצת תכולת עבודה נפרדת שעליו לבצע. ידע קשור, ככל שיועבר מצד אחד למשנהו לשם מימוש ההסכם, מוגבל לידע הנדרש לאינטגרציה בין תכולות העבודה של
- 8.11

הצדדים, כאשר תכולות העבודה של כל צד על המערכות הנכללות בהן, פותחו/מפותחות כאמור על ידי כל אחד מן הצדדים בנפרד תוך שכל צד משמר את הידע שלו אצלו.

- 8.12 ויודגש כי לפי הקבוע בסעיף 1.5.3 להסכם הידע המצוי בבעלות צד (או שירכש על ידו לצורך מימוש התחייבויותיו), בין אם לפני החתימה על ההסכם ובין אם לאחריה, לרבות אם פותח או נרכש ללא קשר למסגרת ההסכם, ישאר בבעלות אותו צד. היינו, אין בהסכם כדי להקנות לצד זכויות כלשהן בידע הנוצר ע"י משנהו במסגרת ההסכם. יובהר כי בהסכם אין התייחסות לידע משותף - באשר שיתוף הפעולה אינו דורש פיתוח מהותי של ידע בכלל, אלא רק שימוש והתאמה במערכות ובידע קיים.
- 8.13 לכך נוסיף כי סעיף 3.3 להסכם קובע, כי רכיבי המחיר של כל צד ומידע מסחרי רגיש ימסר רק לתאלס. על תאלס נאסר מפורשות לגלות מידע כאמור שנמסר לה ע"י צד למי מהצדדים האחרים אלא אם כן חשיפת המידע נכללה בהצעה ללקוח ונעשתה בהסכמה של כל הצדדים.
- 8.14 הפעילות נשוא בקשה זו הנה בעלת משקל קטן יחסית מכלל היקפי פעילותן של אלביט ורפאל. צפי ההכנסות (ככל שיהיו כאלה) של כל הצדדים יחד, במקרה של זכייה בכל שלבי הפרויקט כאמור בהסכם הינו בסך של 1,000-1,500 מיליון דולר על פני תקופה של 8-12 שנים. חלוקת סכומים אלו (במקרה של זכייה בכל שלבי הפרויקט וקבלת סכום הכנסות מקסימאלי) בין הצדדים מהווה צפי הכנסות מקסימאלי של עד 50 מיליון דולר לאלביט לשנה, עד 50 מיליון דולר לרפאל לשנה, עד 15 מיליון דולר למר לשנה ועד 75 מיליון דולר לתאלס לשנה. מכאן, כי היקף הכנסות שכזה אינו בשיעור אשר ישפיע על התחרות ביניהם (ככל שקיימת) או על התחרות בשוק בישראל בכלל, ועל כן אין חשש לצינון התמריץ לתחרות בעסקיהם האחרים של הצדדים.
- 8.15 ויודגש כי ההסכם הינו אך ורק לצורך פרויקט מוגדר כאמור לעיל במדינה אחת במרכז אמריקה, אשר היקפו ייחודי בעולם.
- 8.16 להסדר אין ולא צפויה להיות השפעה על התחרות בשוק הישראלי, הן משום שתחום שיתוף הפעולה מוגבל לפרויקט המסוים עבור הלקוח בחו"ל, ללא כל הגבלה על מי מהצדדים מעבר למגבלה הנוכרת בסעיף 5 לעיל, והן משום שלא ייווצר פיתוח של מוצר חדש.
- 8.17 יובהר כי תיאוריית הזליגה והחלחול אינה רלוונטית לעניין הפסקה השניה לסעיף 2.1 להסכם ומשכך היות ואותה כבילה אינה עלולה לפגוע בתחרות בישראל מבקשים הצדדים על קבלת פטור מהממונה גם בקשר לכבילה זו.
- 8.18 נוסיף ונציין, כי קיומה של תחרות עזה ומתמדת בין התעשיות הביטחוניות השונות ומאמצי כל צד לשמור על נכסיו ויתרונותיו התחרותיים בשווקים הרלוונטיים ובשווקים אחרים בהם הוא פועל, כמו גם העדר פיתוח משותף של ידע או מוצר חדש בפרויקט הנדון, הגבלת השת"פ לפרויקט מוגדר ומוגבל, והפרקטיקה הקיימת בשוק התעשיות הביטחוניות (המוכתבת על ידי הלקוחות בפרויקטים רבים) של קשרי קבלנות משנה וקיומם של ממשקים שונים בהקשרים אלה בין מתחרים, כל אלה מאיינים קיומו של חשש ממשי ששיתוף הפעולה הנדון בכלל והכבילות נשוא שת"פ זה בפרט, יובילו לזליגת מידע תחרותי או אחר בין השותפים השונים לו.
- 8.19 לאור כל המקובץ לעיל, סבורים המבקשים כי ההסדר מקיים את התנאים הקבועים בסעיף 14(א) לחוק ההגבלים העסקיים, למתן פטור מקבלת אישור בית הדין להסדר נשוא ההסכם.
- 8.20 לאור כל האמור לעיל, נודה על קבלת פטור מהממונה מאישור בית הדין להסכם כמפורט בבקשה זו.
- 8.21 היות והמועד הקבוע להגשת ההצעה לביצוע לפרויקט הינו עד ליום 30 ביוני 2011 נודה מאד אם הטיפול בבקשה יעשה בהקדם האפשרי.
- אנו מצהירים שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם נכונים ומלבדם אין כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

ע"י: אסף לוי תפקיד: יו"ר אגף אג"מ	רפאל מערכות לחימה וקדמות בע"מ 
ע"י: ח"מ קליין תפקיד: סגן כ"ל אג"מ	אלביט מערכות בע"מ 
ע"י: צ"מ כהן תפקיד: יו"ר תח"א אג"מ	מר מערכות אבטחה ותקשורת בע"מ 