



**החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988  
בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר  
שבין רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ לבין אמרל בע"מ**

**1. פתח דבר**

ביום 03.09.2014 הוגשה בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק") להסדר בין רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ (להלן: "רפאל") לבין אמרל בע"מ (להלן: "אמרל"); שניהם יחד להלן: "הצדדים" הנלווה למיזוג בין הצדדים, אשר אושר על ידי ביום 02.10.2014. החלטתי זו מתייחסת להסדר המתוקן בין הצדדים, במסגרתו תיקנו את הסכם המיזוג ותקנון אמרל, וזאת בעקבות דין ודברים שקיימו עם רשות ההגבלים העסקיים (להלן: "הרשות") בנוגע לנוסח הכבילות שנכללו בהסדר המקורי.

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. מטעמים מצטברים אלה, כמפורט בהמשך, מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק.

**2. ההסדר, הצדדים לו והכבילות שבגינן נדרש הפטור**

**רפאל** היא חברה ממשלתית העוסקת בפיתוח, מחקר וייצור של מערכות לחימה מסוגים שונים – מערכות הגנה אוויריות, מערכות לחימה יבשתיות, מערכות אלקטרו-אופטיות, מערכות טילים ועוד.

**אמרל** היא חברה פרטית העוסקת במתן שירותים משלימים לתהליכי פיתוח של מערכות שונות, לרבות של מערכות לחימה מסוימות. מדובר בשירותים כגון ניהול מתקנים ומתן הדרכה עבור חברות המפתחות טכנולוגיות למידה מתקדמות (לדוגמא, סימולטורים), הפעלת ציוד באימונים ובניסויים, כתיבה טכנית, פיתוח מארזי הדרכה ועוד.

טרם המיזוג בין רפאל לאמרל, הייתה אמרל בבעלות מר אריאל מולד (50%) ומר אמיר מולד (50%) (להלן ביחד: "המייסדים"), המשמשים גם כמנכ"לים במשותף של אמרל. לאחר המיזוג רפאל תחזיק ב-50% מזכויות ההצבעה באמרל, ויתרת ההחזקות תתחלק בין המייסדים באופן שווה. על-פי הסכם המיזוג, המייסדים יישארו בתפקידם באמרל.

להסכם המיזוג (בנוסחו המתוקן) נלוות תניות אי-תחרות כדלקמן:

ראשית, אמרל נטלה על עצמה התחייבות שלא להתחרות במישרין בעסקים או במוצרים הקיימים והעתידיים של רפאל, וזאת כל עוד רפאל מחזיקה לפחות 50% מהון המניות המונפק והנפרע של אמרל. ההתחייבות שלא להתחרות ברפאל חלה גם על "אדם קשור" כהגדרתו בהסכם המיזוג (להלן: "**התחייבות אמרל לאי-תחרות**").<sup>1</sup>

שנית, כל אחד מן המייסדים התחייב להימנע מעיסוק בתחום המתחרה בפעילויות אמרל, או בתחום דומה להן, וזאת למשך שנה, וכן להימנע מהקמת חברה אשר תתחרה, במישרין או בעקיפין, בעסקיה הקיימים והעתידיים של אמרל למשך שנתיים. תחילתן של שתי הכבילות במועד המאוחר מבין שתי החלופות הבאות: (1) מועד סיום העסקת המייסד באמרל; (2) המועד שבו ירדו החזקותיו בהון מניות אמרל (במישרין או בעקיפין) מ- 5% (להלן: "**התחייבות המייסדים לאי-תחרות**").

### 3. השפעת הכבילות על התחרות

המיזוג בין רפאל ואמרל מכונן שיתוף פעולה עסקי בין אמרל, המייסדים, אשר כל אחד מהם יחזיק ב-25% ממניות אמרל ויוסיף לשמש כמנכ"ל משותף שלה, ורפאל, אשר תחזיק ב-50% ממניות אמרל. בין היתר, במסגרת שיתוף הפעולה, צפויה רפאל לחשוף בפני אמרל והמייסדים מידע מסחרי פנימי. התחייבות אמרל לאי-תחרות, אשר תחול כל עוד רפאל מחזיקה ב-50% ממניות אמרל, נועדה אם כן לשמר את יציבות שיתוף הפעולה האמור ולהבטיח את התמריץ של רפאל להשקיע בקידומו. בנסיבות אלה, שוכנעתי כי התחייבות אמרל לאי-תחרות נחוצה למימוש עיקרו של ההסדר.

הוא הדין באשר להתחייבות המייסדים לאי-תחרות לתקופה מוגבלת לאחר סיום העסקתם באמרל או ירידת שיעור החזקתם בה מתחת ל-5%. הגבלת התחרות בין צדדים לעסקת מכירת עסק מהווה דפוס עסקי מקובל המיועד לשמר את ערך הנכס הנמכר על-ידי הגבלת התחרות בו מצד המוכרים, ובכך להבטיח את נכונות הרוכש ליטול חלק בעסקה ולהשקיע בעסק הנרכש מהונו וממרצו. טעמים אלה עומדים ביסוד ההוראות אשר בכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים, התשס"ט-2009) (להלן: "**פטור הסוג**"), לפיהן כבילות אי-תחרות מצדו של המוכר במסגרת עסקת מיזוג שבוצעה כדן, פטורות מהצורך באישור בית הדין להגבלים עסקיים, וזאת בכפוף לתנאים ולמגבלות הקבועים בפטור הסוג.<sup>2</sup>

בענייננו, התחייבות כל מייסד לאי-תחרות למשך שנתיים מיום שבו פחת שיעור החזקתו באמרל מתחת ל-5% אינה חוסה תחת פטור הסוג. ואולם, שוכנעתי כי בנסיבות העניין קיימים טעמים מיוחדים המצדיקים מתן הפטור כמבוקש: על-פי תקנון אמרל, החזקה של 5% ממניות אמרל מקנה זכויות נרחבות לקבלת מידע של אמרל, ובכלל זה גישה לפנקסי החשבוניות של אמרל,

<sup>1</sup> אדם קשור, כהגדרתו בהסכם המיזוג הינו אדם המחזיק, במישרין או בעקיפין, ביותר מ-49% מזכויות הניהול באמרל, תאגיד שבו אדם כאמור מחזיק ביותר מ-49% מזכויות הניהול, וכן כל תאגיד שבו אמרל מחזיקה ביותר מ-49% מזכויות הניהול.

<sup>2</sup> ראו למשל החלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר בין: בון תור בע"מ, שמרוק בון תור בע"מ, שי כץ החזקות בע"מ, שי כץ, ערן כץ, שגיא כץ, אדשן החזקות בע"מ ואניס החזקות בע"מ (14.04.2013) **הגבלים עסקיים** 500376.

פרוטוקולים של ישיבות הדירקטוריון ואף זכות למינוי משקיף בדירקטוריון. בנסיבות אלה, החזקה בשיעור נמוך יחסית באמרל מקנה למחזיק יכולת להשפיע באופן ממשי על התנהלות החברה. לאור זאת שוכנעתי כי התחייבות המייסדים לאי-תחרות נועדה למנוע פגיעה אפשרית מצדם בעסקיה הקיימים והעתידיים של אמרל ובהשקעה של רפאל בה, והיא נחוצה למימוש עסקת המיזוג.<sup>3</sup>

כאמור, המיזוג בין רפאל ואמרל אושר על-ידי, וזאת לאחר שמצאתי כי אין בו כדי להקים חשש סביר לפגיעה משמעותית בתחרות או בציבור. בין היתר נמצא כי רפאל ואמרל אינן מתחרות זו בזו, וכי אין בזיקה המבנית ביניהן כדי להקים חשש סביר לפגיעה משמעותית בתחרות בתחומים בהן כל אחת מהן פועלת. בנסיבות אלה, גם בכילות התחומות שבהסדר אין כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות.

#### 4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה 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 מההסדר הכובל עליו ניתן הפטור.

  
פרופ' דניאל גידון  
הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, י"ג בסיוון התשע"ה

31 במאי, 2015

<sup>3</sup> למקרה דומה, ראו לדוגמה החלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר בין וואלה! תקשורת בע"מ, קורל תל בע"מ, קשר ישיר בע"מ, מר שון תל, מר שמעון יעקובסון ו-Waldemar Business Inc (29.08.2010) **הגבלים עסקיים** 5001656.