



**החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988
בדבר מתן פטור בתנאים מאישור הסדר כובל להסדר בין אלקו התקנות ושירותים
(1973) בע"מ לבין אינטראלקטריק התקנות (1983) בע"מ**

1. פתח דבר

לפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), לחסכם בין אלקו התקנות ושירותים (1973) בע"מ (להלן: "אלקו") לבין אינטראלקטריק התקנות (1983) בע"מ (להלן: "אינטראלקטריק" ו"הצדדים" בהתאמה), שעניינו הסכם לשיתוף פעולה לשם הקמת מערכת החשמל בפרויקט "הפולינום" בבסיס חיל הים בחיפה, כקבלן משנה של חברת סולל בונה תשתיות ובניין בע"מ (להלן: "סולל בונה") שתשמש כקבלן ראשי, במסגרת מכרז שפרסם משרד הביטחון (להלן: "הפרויקט", "שיתוף הפעולה" ו"ההסכם" בהתאמה).

לאחר שבחנתי את ההסדר כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיוזגים, 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 אלה מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק, בכפוף לתנאים שבסיפא להחלטתי זו.

2. הצדדים

אלקו היא חברה פרטית, בבעלות מלאה (100%) של אלקטרה בע"מ (להלן: "אלקטרה"),¹ העוסקת בביצוע פרויקטים בתחומי החשמל והבקרה, מים וטיהור שפכים, גז טבעי, חיסכון באנרגיה והקמת פרויקטים לאנרגיה חלופית בטכנולוגיות פוטו-וולטאית ואגירה שאובה.

אינטראלקטריק היא חברה פרטית, בבעלות מלאה (100%) של אינטר תעשיות בע"מ (להלן: "אינטר תעשיות"),² העוסקת בין השאר בייצור והתקנה של מערכות חשמל לתעשייה ומבני ציבור, במתן שירותי אחזקה ותיקון למערכות אלו, בייצור והתקנה של לוחות מתח גבוה ובשיווק והפצה של גופי תאורה ושל ציוד כבלי חשמל ותקשורת. כן עוסקת אינטראלקטריק, באמצעות חברת בת, בהקמת מערכות סולאריות בטכנולוגיה פוטו-וולטאית.

¹ אלקטרה היא חברה ציבורית בבעלות אלקו בע"מ (כ-53%), הציבור (כ-26%), גופים מוסדיים (כ-21%) ומר איתמר דויטשר (0.24%), העוסקת ישירות ובאמצעות חברות בנות נוספות בתחומי בנייה, ייצור והרכבה של מערכות אלקטרו-מכאניות ומעליות, בקבלנות בניה כבדה, עבודות תשתית, שירותי הנדסה ועוד.

² אינטר תעשיות, היא חברה ציבורית בבעלות הציבור (כ-29%), מר אריה קורוטקין (כ-17%), אלפא ערך 1 שותפות מוגבלת (כ-15%) ועוד.

3. ההסכם

3.1 רקע כללי

פרויקט "הפולינום" להקמת מעגנה ייעודית לצוללות חיל הים הוא פרויקט שהמוזמן שלו, כאמור, הוא משרד הביטחון. על-פי המידע שנמסר על ידי הצדדים, למכרז ניגשו, כקבלנים ראשיים, מספר חברות וביניהן חברת סולל בונה תשתיות ובניין בע"מ (להלן: "סולל בונה"). טרם הגשת ההצעה במכרז, ביקשה סולל בונה ממספר חברות לקבל הצעת מחיר עבור ביצוע עבודות החשמל כקבלני משנה בפרויקט. מבדיקת הרשות עולה כי מספר חברות, וביניהן הצדדים לבקשה שבפניי, הגישו כל אחת הצעת מחיר נפרדת לסולל בונה עבור ביצוע עבודות אלו על ידן. לאחר זכייתה במכרז של משרד הביטחון, ביקשה סולל בונה מהצדדים להוזיל את עלויות עבודות החשמל בפרויקט שבהצעתם המקורית. על מנת להוזיל עלויות כאמור, מבקשים הצדדים שבפניי לשתף פעולה ביניהם באמצעות מיזם משותף, באמצעותו יבוצעו עבודות החשמל בפרויקט, בין היתר תוך שיתוף המומחיות והידע, וכן גיוס ההון הדרוש לצורך ביצוע הפרויקט המורכב ורחב ההיקף.

3.2 תיאור ההסכם

על פי ההסכם, לצורך שיתוף הפעולה בין אלקו ואינטראלקטריק בפרויקט הפולינום, הללו יקימו שותפות כללית ייעודית שתרכז תחתיה את הניהול והביצוע של עבודות החשמל הנדרשות בפרויקט (להלן: "השותפות"). עוד קובע ההסכם כי השותפות תנוהל על ידי מנהל חיצוני, אשר אינו מועסק כיום על ידי מי מהצדדים. על פי ההסכם, העובדים המקצועיים שיבצעו את עבודות הפרויקט עשויים להיות מוקצים מתוך מצבת העובדים הקיימת של כל אחד מהצדדים.

בבחינת נחיצות ההסדר, הצביעו הצדדים על כך שמדובר בפרויקט תשתית מורכב ביותר ועתיר השקעות, אשר נקבעו במסגרתו לוחות זמנים צפופים וכן דרישות המגבילות העסקת עובדים בפרויקט, בין היתר, בשל הצורך בסיווג ביטחוני מתאים. לטענת הצדדים, שיתוף הפעולה ביניהם יאפשר להם להקטין את הסיכון שכל אחד מהם היה עשוי לקחת על עצמו לבדו, אלמלא שיתוף הפעולה ביניהם. כך, במסגרת שיתוף הפעולה, הצדדים מבטיחים את חלוקת הסיכונים הפיננסית ביניהם; הם מקטינים את הסיכון הכרוך בתמחור חסר של העבודות הקבלניות בפרויקט; וכן את החשיפה לקנסות בגין אי-עמידה בלוחות הזמנים. נוסף לכך, הצדדים הצביעו על כך ששיתוף הפעולה ביניהם יאפשר להם להקטין את היקף המשאבים המוקצים לטובת הפרויקט הזה ולבצע את הפרויקט בצורה היעילה ביותר כאשר כל חברה תבצע את העבודות בהן היא מתמחה, תוך חלוקת המאמץ הניהולי הדרוש לביצוע הפרויקט והבטחת גמישות רבה מבחינת הקצאת המשאבים של כל אחד מהם לטובת פרויקטים אחרים.

4. השפעת ההסכם על התחרות

שיתוף הפעולה בין הצדדים נוצר לאחר שכבר התקיימה התחרות בין החברות השונות שהציעו הצעות לסולל בונה ולפיכך החבירה ביניהם לא הפחיתה את מספר המתחרים שפנו בהגשת הצעות כאמור. בנסיבות אלה, שוכנעתי כי רצונם של הצדדים לחבור לצורך ביצוע משותף של עבודות החשמל נובע מרצונם לחלוק סיכונים פיננסיים ולשמור על גמישות ניהולית ותפעולית במסגרת פרויקט מורכב ועתיר הון, ידע ומומחיות, על מנת שיוכלו להוזיל את עלויות עבודות החשמל

בפרויקט. משכך, שוכנעתי כי עיקרו של ההסכם אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

אף על פי כן, אין להתעלם מכך שמדובר בשיתוף פעולה בין גופים שמתחרים ביניהם הן בתחום החשמל והן בתחומים נוספים שאינם קשורים להסכם. החששות התחרותיים הנובעים משיתוף פעולה כגון דא הם מפני יצירת שולחן משותף העלול להקל על תיאום או, למצער, לצנן את התחרות בין הצדדים הן בתחום החשמל, מושא שיתוף הפעולה העומד במוקד החלטה זו, והן בתחומים האחרים בהם פועלים הצדדים, שהם מיזוג אוויר ואינסטלציה, בהם פועל מספר מצומצם של מתחרים. זאת, על-ידי זליגת שיתוף הפעולה בין הצדדים לכלל העברת מידע עסקי, תיאום או הבנות בעניינים החורגים מגבולות שיתוף הפעולה.

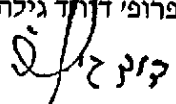
לאחר ששקלתי את כלל נסיבות העניין, ובהינתן התנאים שמצורפים להחלטתי זו, שוכנעתי כי בענייננו חששות אלה מוקהים. ראשית, בדיקת הרשות העלתה כי בתחום שיתוף הפעולה - הקמת מערכות חשמל - פועלים קבלנים רבים. אמנם, היקפה הכספי העצום של הקמת מערכות החשמל בפרויקט יוצר בין הצדדים אינטרס כלכלי משותף ומשמעותי, ובכך גדל החשש מפני פגיעה בתמריץ הכללי של החברות להתחרות בינן לבין עצמן, הן בתחום מערכות החשמל והן בתחומי פעילות נוספים. יחד עם זאת, היקף ההכנסות השנתי מהפרויקט אינו צפוי להיות משמעותי ביחס להיקף הפעילות הפוטנציאלית של הצדדים בשווקים שבהם הם מתחרים או יכולים להתחרות בעתיד. כמו כן, על פי המידע שמסרו הצדדים, לבד משיתוף הפעולה במסגרת הפרויקט, הצדדים אינם משתפים פעולה בפרויקטים נוספים אחרים או דומים. אף על פי כן, החשש מפני העברת מידע הנוגע לתחומי התחרות בין הצדדים הביא אותי לכלל מסקנה כי יש להבטיח שהשיתוף במידע בין הצדדים יוגבל, ולפיכך החלטתי להתנות את מתן הפטור בכך שבמסגרת שיתוף הפעולה בין הצדדים לא ייחשף כל מידע שאינו נוגע ישירות להסכם ולפרויקט. בנוסף, הותנה כי המגעים בין הצדדים יתבצעו אך ורק בישיבות המינהלת, שבה לא ישתתפו בעלי תפקיד העוסקים בשיווק, מכירות, כספים או בקביעת תנאים מסחריים אצל מי מהצדדים. כמו כן, יותנה הפטור בכך שהצדדים יפרקו את השותפות מיד עם השלמת התחייבויותיה על פי החוזה לביצוע עבודות החשמל שייחתם בינה לבין סולל בונה.

5. סוף דבר

לאחר שבחנתי את ההסדר והכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתן האפשרית על התחרות, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, מצאתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניק את הפטור המבוקש, בכפוף לתנאים שלהלן:

1. בתוך שבוע ממועד חתימת חוזה ההתקשרות של הצדדים עם סולל בונה, עליהם להגישו לעיון הממונה;
2. פטור זה יעמוד בתוקפו עד לתום תקופת הבדק והאחריות כהגדרתה בחוזה ההתקשרות של הצדדים עם סולל בונה ובלבד שתקופה זו לא תעלה על שנתיים (להלן: "מועד סיום שיתוף הפעולה בין הצדדים");
3. הצדדים יפרקו את שותפות המיזם הייעודית שהוקמה לצורך ביצוע הפרויקט לא יאוחר מ-30 יום ממועד סיום שיתוף הפעולה בין הצדדים כהגדרתו בסעיף 2.

4. הצדדים לא יעבירו ביניהם במישרין או בעקיפין, כל מידע שהעברתו עשויה לגרוע מן התחרות ביניהם, בפועל או בכוח. מבלי לגרוע מכלליות האמור, לא יועבר בין הצדדים מידע הכולל פרטים הנוגעים לתכניות עסקיות כלליות או פרטניות של הצדדים, בעבר, בהווה או בעתיד; מידע הנוגע לעלויות, לתמחור ולמחירים הנגבים על ידם; מידע בדבר מאפייני השירותים שהם והחברות הקשורות אליהם מעניקים; בסיסי נתונים שבידיהם; מידע על לקוחותיהם; או מידע על תנאי אשראי או התקשרויות בעבר או בעתיד. על אף האמור, לא יחול איסור זה על העברת מידע הנחוץ באופן ישיר לצורך שיתוף הפעולה מושא החלטתי זו.
5. כל מגע בעל פה או בכתב בין הצדדים, העוסק במלואו או בחלקו לשיתוף הפעולה מושא החלטתי זו, ייעשה במסגרת ה"מינהלת", כהגדרתה בהסכם השותפות מיום 14.1.15 (להלן: "המינהלת") ויתועד בכתב. תיעוד כאמור יכלול את שמות המשתתפים; הנושאים שנדונו; פרוטוקול מלא של הישיבה ואת ההחלטות שהתקבלו. תיעוד כאמור יישמר ויומצא לממונה בתוך שבעה ימים ממועד דרישה מטעמו בעניין זה.
6. בישיבות המינהלת לא ישתתפו בעלי תפקיד העוסקים בשיווק, מכירות, כספים או בקביעת תנאים מסחריים אצל מי מהצדדים.
7. התעורר ספק בדבר תחולת תנאים אלה, פרשנותם או דרך יישומם, יובא הדבר להכרעת הממונה.
- 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' דוד גילה


הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ד ניסן תשע"ה

13 אפריל 2015