



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

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר

בין מדיטריניאן נאוטילוס (ישראל) בע"מ לבין טמרס טלקום בע"מ

1. פתח דבר

ביום 22.7.2015 הונחה בפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "**החוק**") להסדר שבין מדיטריניאן נאוטילוס (ישראל) בע"מ (להלן: "**מד נאוטילוס**") לבין טמרס טלקום בע"מ (להלן: "**טמרס**") ולהלן ביחד: "**הצדדים**") שעניינו הסדר לרכישת שירותי גיבוי לתמסורת הבינלאומית של טמרס.

לאחר שבחנתי את ההסדר, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיוזגים, שוכנעתי כי ההסדר אינו מגביל את התחרות בחלק ניכר של השוק, שעיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, כי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו וכי אין ההסדר פוגע פגיעה של ממש בתחרות בשוק. מטעמים אלו ראוי ההסדר לפטור לפי סעיף 14 לחוק, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

2. הצדדים להסדר וההסכם

מד נאוטילוס היא חברה בת של חברת LAN MED Nautilus Ltd.¹, שמספקת תמסורת בינלאומית באמצעות מערכת כבלים תת-ימיים מבוססי סיבים אופטיים, המחברים בין נקודות הנחיתה בישראל וברחבי אירופה והמשמשים לקישוריות אינטרנט, שירותי טלפוניה בינלאומית והעברת נתונים (להלן: "**מערכת מד נאוטילוס**"). בשנת 2011 מד נאוטילוס הוכרזה על ידי הממונה על הגבלים עסקיים כבעלת מונופולין באספקת תמסורת בינלאומית דו-כיוונית על בסיס סיבים אופטיים במקטעים שבין נקודות נחיתה בישראל לנקודות נחיתה בחו"ל.²

טמרס היא חברה פרטית³ העוסקת באספקת תמסורת בינלאומית המבוססת על כבל תת-ימי מבוסס סיבים אופטיים בין ישראל לקפריסין (להלן: "**מערכת טמרס**") ובאספקת שירותי המשך אותם היא רוכשת מספקי תקשורת שונים. טמרס החלה את פעילותה המסחרית בשנת 2012.

מערכת מד נאוטילוס הוקמה במבנה טבעתי המאפשר העברה של התמסורת על גבי המערכת בשני נתיבים נפרדים, כך שבמקרה של תקלה באחד הנתיבים התעבורה עוברת לנתיב השני ואיכות השירות לא נפגעת. לעומתה מערכת טמרס בנויה במבנה לינארי, קרי – קו יחיד ללא גיבוי.

¹ חברה זרה המאוגדת באירלנד ונשלטת על ידי קבוצת Telecom Italia.

² הכרזת מונופולין לפי סעיף 26 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 על מדיטריניאן נאוטילוס (ישראל) בע"מ – בעלת מונופולין באספקת תמסורת בינלאומית דו-כיוונית על בסיס סיבים אופטיים במקטעים שבין נקודות נחיתה בישראל לנקודות נחיתה בחו"ל (11.10.2011) **הגבלים עסקיים** 5001829.

³ הנשלטת על ידי מר פויו זבלודוביץ.

מד נאוטילוס וטמרס מבקשות להתקשר בהסכם לפיו תרכוש טמרס ממד נאוטילוס שירותי גיבוי למשך שנה, למקרה בו תושבת מערכת טמרס באופן יזום לצרכי תחזוקה או תושבת באופן בלתי צפוי במקרה של תקלה (להלן: "ההסכם"). על פי ההסכם תקצה מד נאוטילוס חמישה קווי קיבולת בינלאומית שיעמדו במצב של כוננות ("Stand by") לשימושה של טמרס במקרה של השבתה כאמור, וטמרס תוכל לעשות שימוש בקווים אלה לתקופה מצטברת של חמישה שבועות, לכל היותר.

3. השפעת ההסדר על התחרות

כאמור לעיל, ההסכם בין הצדדים נועד לספק לטמרס גיבוי בהיקף מוגבל למצבים בהם תושבת המערכת שלה. גיבוי כזה יעניק שרירות למערכת טמרס וימנע, או לכל הפחות ימזער, את הפגיעה שתיגרם ללקוחות הצורכים את שירותיה במקרה של השבתה. פגיעה בשירותים שמעניקה טמרס ללקוחותיה עלולה לפגוע בתורה במוניטין של טמרס באספקת שירותי תמסורת ובאפשרותה להתחרות בתחום. מכאן שעיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה.

ההסכם מעורר לכאורה חששות תחרותיים הנובעים מכך ששני הצדדים עוסקים באספקת תמסורת בינלאומית המקשרת את ישראל לעולם הרחב. החשש הראשון הוא כי הזיקה שתיווצר כתוצאה מרכישת הגיבוי תיצור תלות של טמרס במד נאוטילוס ותקחה את תמריצה של טמרס להתחרות במד נאוטילוס. חשש נוסף שמעלה ההסדר הוא כי רכישת הגיבוי תפחית את התמריץ הקיים לטמרס להקים גיבוי חלופי שיאפשר לה לעמוד על רגליה שלה, ללא תלות במד נאוטילוס. חשש אחרון נוגע לאפשרות כי במסגרת ההסכם יעבירו הצדדים ביניהם מידע שיביא לצינון התחרות ביניהם. ואולם, בנסיבות העניין חששות אלו הופגו, כמפורט להלן.

החשש כי הזיקה שתיווצר מכוח ההסכם תיצור תלות של טמרס במד נאוטילוס במידה המקחה את תמריצה של טמרס להתחרות בה הופג, מכיוון שההסכם, בהיותו הסכם בהיקף קטן יחסית ולתקופה קצרה של שנה בלבד, לא צפוי לפגוע בתמריצה של טמרס, שהיא שחקנית קטנה בתחום, להתחרות ולהגדיל את נתח השוק שלה על חשבון מתחרותיה. להפך, שירותי הגיבוי שרוכשת טמרס יחזקו את שרירותה ויאפשרו לה להתחרות באופן אפקטיבי בתחום.

גם החשש כי רכישת גיבוי ממד נאוטילוס תפחית את תמריצה של טמרס למצוא פתרון חלופי שיאפשר לטמרס לעמוד על רגליה שלה מופג. שכן, ההסכם הוא הסכם מוגבל בזמן לשנה עד שיוקם פתרון גיבוי חלופי ארוך טווח.

חשש אחרון נוגע לאפשרות כי המידע שיועבר במסגרת יישום ההסכם יביא לצינון התחרות בין הצדדים. ברם, הצדדים להסדר הבהירו כי המידע היחיד שיועבר בהסדר הוא הודעות של טמרס על רצונה להפעיל ולעשות שימוש בשירותי הגיבוי במקרה שמערכת טמרס תושבת או לחדול מלהשתמש בהם אשר אינן כוללות מידע נוסף. לכן ההסדר כשלעצמו אינו מעלה חשש באשר למעבר של מידע תחרותי רגיש בין הצדדים לו. עם זאת יובהר כי כל העברת מידע בין מתחרים או מתחרים פוטנציאליים, ממילא עשויה בנסיבות מסוימות להוות הסדר כובל אסור על פי החוק.

על בסיס כל האמור לעיל נמצא כי הכבילות שבחסדר הכובל אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק ואף אין בהן כדי לפגוע בפגיעה של ממש בתחרות בשוק. בנוסף, בדיקת רשות ההגבלים העסקיים העלתה כי אין בהסדר כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

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 אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מהחסדר הכובל עליו ניתן הפטור.

אורי שוורץ

הממונה על הגבלים עסקיים (בפועל)

ירושלים, כ"ב מרחשוון, תשע"ו

4 נובמבר, 2015