



**החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988
בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל
להסדר שבין לב גרופ מדיה בע"מ והליקון בע"מ**

1. פתח דבר

לפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: **"החוק"**) להסדר שבין לב גרופ מדיה בע"מ (להלן: **"לב גרופ"**) והליקון בע"מ (להלן: **"הליקון"**) וביחד: **"הצדדים"**, שעניינו הפצת מוצרים של לב גרופ על-ידי הליקון בבלעדיות (להלן: **"ההסדר"**). בקשת הפטור הוגשה לאור פקיעת הפטור הקודם שניתן להסדר (להלן: **"החלטת פטור הקודמת"**)¹.

לאחר שבתנאי את ההסדר והכבילות המצויות בו ואת השפעתן האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיוזגים הגעתי למסקנה, כי אין הכבילות שבהסדר פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשווקים הרלוונטיים, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלה מצאתי כי יש להעניק לצדדים פטור לפי סעיף 14 לחוק, מהנימוקים המפורטים להלן.

2. ההסדר והצדדים לו

לב גרופ היא חברה פרטית בבעלות דורון לויטס ועומרי דולב, העוסקת בשיווק של תוכן מוסיקלי ישראלי וזר. לב גרופ מחזיקה ברישיון בלעדי לשיווק פיזי ודיגיטאלי של תוכן מוסיקלי של מספר חברות תקליטים זרות בישראל, ביניהן של חברת WEA International INC, הכוללת בתוכה תוכן של Warner Music Group – אחת מחברות התקליטים הגדולות בעולם.

הליקון היא חברה פרטית בבעלות טליספ בע"מ (חברה פרטית בבעלותו המלאה של יצחק אלשיך) והילה אור ניהול בע"מ (חברה פרטית בשליטת ירון בראון). הליקון עוסקת בהפקה, ייבוא, שיווק והפצה של תכני מוסיקה. הליקון מחזיקה ברישיון בלעדי לשיווק, הן דיגיטאלי והן פיזי, של תוכן מוסיקלי של מספר חברות תקליטים זרות בישראל, ביניהן של Universal Music Group, גם היא אחת מחברות התקליטים הגדולות בעולם.

במסגרת ההסדר תפיץ הליקון באופן בלעדי את המוצרים הבאים עבור לב גרופ: מדיה פיזית (CD, וויניל, DVD וכל מוצר פיזי אחר; להלן **"אלבומים"**) של חברת WEA International Inc, של האמנית Adele ושל האמנים הישראליים המיוצגים על-ידי לב גרופ (להלן: **"המוצרים שבהסדר"**). כחלק משירותי ההפצה, הליקון תסייע בקידום מכירת המוצרים בהסדר (כגון על-ידי הוספתם לקטלוגים שלה או הדפסת פוסטרים) וכן תנהל את המגעים מול הלקוחות הקמעונאים בכל הקשור לגביית תשלומים וטיפול בהחזרת מוצרים עודפים. בתמורה לכך, תקבל הליקון עמלת הפצה המחושבת כאחוז מההכנסות בגין מכירת המוצרים שבהסדר. ההסדר אינו נוגע להפצה של

¹ החלטה בדבר מתן פטור בתנאים מסוימים להסדר כובל להסדר בין לב גרופ מדיה בע"מ והליקון בע"מ (2.2.2015) **הגבלים עסקיים** 500756.

מוצרים בפורמט דיגיטלי ("מדיה חדשה") או לגביית תמלוגים בגין שימושים בתוכן מוסיקלי שללב גרופ זכויות בו.

3. עיקרו של ההסדר והשפעתו על התחרות

על תכליתו של ההסדר והשפעתו על התחרות הורחב במסגרת החלטת פטור הקודמת ולפיכך נעמוד עליהן עתה בקצרה:

ההסדר נועד לאפשר ללב גרופ להפיץ את המוצרים שבהסדר לחנויות העוסקות במכירת מוצרים אלו – חנויות תקליטים, חנויות ספרים וחנויות נוחות. על-פי הנמסר על-ידי לב גרופ, היקף המכירות שלה נמוך מכדי להצדיק קיומו של מערך הפצה עצמאי עבור רוב מוצריה.² כן נמצא כי ההתקשרות עם חברה המתמחה בתחום הפצה תוכן מוסיקלי בדיסקים לנקודות מכירה קמעונאיות עדיפה על-פני ההתקשרות עם חברת הפצה כללית, הן מבחינת יתרון לגודל המוזיל את עלויות ההפצה והן מבחינת השירותים הנוספים שהיא יכולה להציע.³

נוכח כך שוכנעתי כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

יחד עם זאת, שיתוף פעולה מסוג זה בין מתחרים עשוי להעלות חששות במספר מישורים:

חשש לפגיעה בתחרות מול הצרכן: כזכור, על-פי ההסדר הליקון תקבל חלק מהכנסותיה של לב גרופ ממכירת המוצרים שבהסדר. בנסיבות אלה עלול להתעורר חשש לפגיעה בתמריץ של הליקון להתחרות במוצרים שבהסדר, באופן העלול להביא להפעלת כוח שוק על-ידי הליקון בנוגע למוצרים שלה וכן להקל על מצב של שווי משקל מתואם בין הליקון לבין חברות ההפצה המתחרות בה. אולם, נמצא כי התחליפיות בין אלבומים שונים משתנה מצרכן לצרכן: יש צרכנים המעוניינים לרכוש אלבום ספציפי בלבד, ועבורם לאלבום זה אין תחליף; אחרים מעוניינים באלבום מסוגה (ז'אנר) מסוימת או באלבום מסוים מתוך קבוצה מסוימת של אלבומים לפי טעמים, כך שבבואם לחנות התקליטים הם רואים לנגד עיניהם מספר אלבומים שהם בגדר תחליפים קרובים זה לזה; צרכנים נוספים מעוניינים לרכוש מתנה ועשויים לראות גם מוצרים שאינם אלבומים כתחליפיים. נוכח כך ובהתחשב בהיעדר יכולתם של הצדדים להפלות בין הצרכנים בעלי ההעדפות השונות, חשש זה מופג.

חשש לפגיעה בחנויות המוכרות דיסקים: ההסדר עלול להגביר את כוח השוק של הצדדים אל מול החנויות המוכרות את האלבומים. חשש זה רלוונטי יותר לחנויות המתמחות במכירת מדיה מוסיקלית פיזית (להלן: "חנויות תקליטים"), שעשויות להיות תלויות בהליקון ובלב גרופ, ופחות רלוונטי לחנויות המוכרות מוצרים אחרים (כגון חנויות ספרים וחנויות נוחות). בפרט, עלול להתקיים חשש להגברת כוח השוק המשותף של הצדדים כלפי חנויות התקליטים, באופן שיאפשר להם לפגוע בתנאי אספקת המוצרים של לב גרופ שבהסדר או בתנאי אספקת מוצרי הליקון.

חשש זה מופג בחלקו נוכח ההיקף המצומצם של המוצרים שבהסדר, אשר כתוצאה ממנו אין בהסדר כדי להוסיף באופן ניכר על כוח השוק הקיים ממילא בידי הליקון. להפגת החשש תורמת

² למעט מוצרי 'נישה' ('אינדי' או 'אלטרנטיבי') המופצות לחנויות מתמחות בלבד, כך שהם שאינם מצריכים מערך הפצה נרחב. לב גרופ תמשיך להפיץ מוצרים אלה בעצמה.

³ כגון ניהול ההתקשרות מול החנויות, קידום מכירות מול החנויות וסיוע בפעילות השיווק, גביית תשלומים וטיפול בהחזרים.

גם ההוראה בהסדר לפיה מחירי המוצרים שבהסדר נקבעים על-ידי לב גרופ באופן עצמאי (כאשר כל סטייה מן המחירים וההנחות הנקבעים על ידי לב גרופ תחייב אישור של לב גרופ בכתב ומראש). תנאי זה הוא בגדר פרט מהותי של ההסדר, אשר כל שינוי בו או סטייה ממנו ייחשב לשינוי מהותי בהסדר אשר דינו כדין הסדר כובל חדש שאסור ללא היתר ממערך ההגבלים העסקיים.

חשש לזליגת שיתוף הפעולה: ההסדר הנדון, כמו כל שיתוף פעולה בין מתחרים, מעלה חשש לזליגת שיתוף הפעולה לתחומים אחרים בהם מתחרות הליקון ולב גרופ, כגון תחום המדיה הדיגיטלית. זאת במיוחד נוכח היקף המידע העסקי של לב גרופ אליו תיחשף הליקון (כגון מחירי המוצרים, היקף המכירות ותוכנית השיווק של לב גרופ עבור המוצרים שבהסדר).

הפטור הקודם הותנה בתנאים המחייבים את הצדדים לנהל את המגעים ביניהם באופן המצמצם כל חשש להפחתת התחרות בכוח או בפועל ביניהם; בתנאים האוסרים על העברת כל מידע שאינו נדרש לצורך מימוש ההסדר; ובתנאים האוסרים על הליקון לקשור בין אספקת המוצרים שבהסדר לבין אספקת המוצרים שלה. הגם שראיתי להשמיט תנאים אלה, אין בכך כדי להתיר לצדדים לנקוט בפעולות שהן אסורות לפי דין.

נוכח כל האמור, מצאתי כי אין הכבילות שבהסדר פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשווקים הרלוונטיים.

4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים ומכוח הסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ניתן בזה פטור להליקון ולב גרופ מן החובה לקבל את אישור בית הדין להגבלים עסקיים להסדר להפצה בלעדית של תקליטים פיזיים של לב גרופ, וזאת לתקופה של 6 שנים מיום החלטתי זאת.

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 מההסדר הכובל מושא הפטור.

מיכל הלפרין
הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, ב' בשבט תשע"ז
29 בינואר 2017