



רשומות

ילקוט הפרסומים

28 באוקטובר 2019

8483

כ"ט בתשרי התש"ף

עמוד

558. הודעות על פטור ועל אי־מתן פטור מאישור הסדר כובל לפי חוק התחרות הכלכלית.
- הודעה בדבר העברת תכנית לתשתית לאומית להערות הוועדות המחוזיות ופרסומה להשגות הציבור,
560. תת"ל 25 / 10 / א - הפרדה מפלסית עתלית צפון.
561. הודעה בדבר רכישת קרקעות לצורכי ציבור.
561. הודעות מאת הציבור.



הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988¹ (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיעה כי ביום ה' באב התשע"ט (6 באוגוסט 2019) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

| מספר | שמות הצדדים להסדר | מהות הכבילה | הנכס/השירות |
|--------|---|---|--|
| 051425 | דלק קידוחים – שותפות מוגבלת אס. או. איי אנרג'י ישראל בע"מ גלוב אקספלוריישן (י.ח.ד.) שותפות מוגבלת קפיטל פוינט בע"מ | דלק קידוחים רוכשת 25% מאחזקות ברישיונות אופק ויהל | רישיונות יבשתיים לחיפוש נפט/גז. רישיונות אופק ויהל |

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 לתחרות על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור במשרד רשות התחרות, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות ובאתר האינטרנט של הרשות: www.competition.gov.il.

ז' בתשרי התש"ף (6 באוקטובר 2019)
(חמ 41-3-ה1)

מיכל הלפרין
הממונה על התחרות

¹ ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113; התשע"ט, עמ' 246.

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988¹ (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיעה כי ביום כ"ט בתמוז התשע"ט (1 באוגוסט 2019) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

| מספר | שמות הצדדים להסדר | מהות הכבילה | הנכס/השירות |
|--------|--|---|---|
| 053767 | אלקטרה זכיינות בע"מ אפיקים – שירותי תחבורה מתקדמים בע"מ דניה סיבוס בע"מ נהור נתיבי תחבורה בע"מ | שיתוף פעולה לצורך הגשת הצעה משותפת למכרו הנתיבים המהירים בגוש דן, ולצורך כך בלבד | הצעת מחיר למכרו הנתיבים המהירים, הכולל בנייה של חניוני חנה וסע, סלילה של נתיבים, הפעלת מערך היסעים וכן הלאה |

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 לתחרות על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור במשרד רשות התחרות, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות ובאתר האינטרנט של הרשות: www.competition.gov.il.

ז' בתשרי התש"ף (6 באוקטובר 2019)
(חמ 41-3-ה1)

מיכל הלפרין
הממונה על התחרות

¹ ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113; התשע"ט, עמ' 246.

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988¹ (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיעה כי ביום י"ד בתמוז התשע"ט (17 ביולי 2019) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

| מספר | שמות הצדדים להסדר | מהות הכבילה | הנכס/השירות |
|--------|--|---|-------------|
| 053097 | טמפו משקאות בע"מ טמפו שיווק (1981) בע"מ Royal Wine Corporation Ltd | הסכם הפצה בלעדי למוצרי תירוש ענבים של מותג קדם, על ידי חברת טמפו | הסכם הפצה |

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 לער לפני אב בית הדין לתחרות על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור במשרד רשות התחרות, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות ובאתר האינטרנט של הרשות: www.competition.gov.il.

א' באלול התשע"ט (1 בספטמבר 2019)

(חמ 41-3-17)

מיכל הלפרין
הממונה על התחרות

¹ ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113; התשע"ט, עמ' 246.

הודעה על אי-מתן פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988¹ (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיעה כי ביום כ"ה בתמוז התשע"ט (28 ביולי 2019) החלטתי על אי-מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

| מספר | שמות הצדדים להסדר | מהות הכבילה | הנכס/השירות |
|--------|--|--|--|
| 045532 | דלק קידוחים – שותפות מוגבלת רציו חיפוש נפט (1992) שותפות מוגבלת אדיסון אינטרנשיונאל אס.פי.איי הודמנות ישראלית – מקורות אנרגיה | שיתוף פעולה בין מתחרים בתחום חיפוש, הפקה ושיווק של גז טבעי במסגרת רישיון "399/ רועי" | חברה לחיפוש והפקה של גז טבעי ונפט חברה לחיפוש והפקה של גז טבעי ונפט חברה לחיפוש והפקה של גז טבעי ונפט חברה לחיפוש והפקה של גז טבעי ונפט |

החלטתי מתבססת על כך שיש בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה בתחרות, ועל כך שההסדר מגביל את התחרות בחלק ניכר מהשוק המושפע ממנו.

בהתאם לסעיף 7 לחוק, רשאים הצדדים להגיש לבית הדין לתחרות בקשה לאישור ההסדר הכובל.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור במשרד רשות התחרות, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות ובאתר האינטרנט של הרשות: www.competition.gov.il.

א' באלול התשע"ט (1 בספטמבר 2019)

(חמ 41-3-17)

מיכל הלפרין
הממונה על התחרות

¹ ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113; התשע"ט, עמ' 246.

ירושלים, כ"ט תמוז, תשע"ט
1 אוגוסט, 2019

פטור: 053767

בדוא"ל: yossil@levymeidan.co.il
oferk@ljlaw.co.il
asafs@levymeidan.co.il

לכבוד
עו"ד יוסי לוי
עו"ד עופר קורלנדר
עו"ד אסף שובינסקי
יוסי לוי ושות', עורכי דין
מנחם בגין 11
רמת גן 52521

הנדון: החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין:
אלקטרה זכיינות בע"מ - אפיקים - שירותי תחבורה מתקדמים בע"מ - דניה סיבוס בע"מ -
נהור נתיבי תחבורה בע"מ

הנני מתכבדת להעביר אליכם את החלטת הממונה על התחרות, לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית התשמ"ח - 1988, בדבר מתן פטור מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כובל שבין הצדדים בנדון.

בכבוד רב,

אנג'לה טטרואשוילי
מנהלת לשכת הממונה

החלטה לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988
בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל בין אלקטרה זכיינות בע"מ, אפיקים – שירותי
תחבורה מתקדמים בע"מ, דניה סיבוס בע"מ ונהור נתיבי תחבורה בע"מ

1. פתח דבר

לפני מונחת בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, תשמ"ח-1988 (להלן חוק התחרות או החוק) מאישור הסדר כובל בין אלקטרה זכיינות בע"מ (להלן אלקטרה) ואפיקים – שירותי תחבורה מתקדמים (להלן אפיקים) מצד אחד, לבין דניה סיבוס בע"מ (להלן דניה סיבוס) ונהור נתיבי תחבורה בע"מ (להלן נהור) מצד שני. הפטור מבוקש לצורך שיתוף פעולה לשם הגשת הצעה משותפת למכרז בפרויקט הנתיבים המהירים בגוש דן (להלן המכרז) וכן לשם ביצוע פרויקט זה בפועל (להלן הפרויקט) היה וההצעה תזכה במכרז.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתם על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, שוכנעתי כי שיתוף הפעולה בין הצדדים אינו מגביל את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע ממנו, כי עיקרו של שיתוף הפעולה אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בהסדר כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. לאור האמור, מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק התחרות, בהתאם לנימוקים שיפורטו להלן.

2. ההסדר והצדדים לו

2.א. הצדדים להסדר

אלקטרה היא חברה פרטית בבעלות מלאה של אלקטרה בע"מ, האחראית על ליווי והובלה של פרויקטים גדולים, החל משלב הייזום, הכולל מימון, הקמה ותפעול הפרויקט (SPC).¹ היא עושה זאת באמצעות הקמת חברות ייעודיות. על פי רוב, בפרויקטים שהחברה מובילה, היא מקימה חברת הקמה לפרויקט (EPC),² אשר מבוססת בחלק מהמקרים על יכולותיהן של חברות אחרות בקבוצת אלקטרה.

אפיקים היא חברה בת פרטית בבעלות מלאה של חברת אמנון מסילות בע"מ, המפעילה קווי תחבורה ציבורית בישראל.

דניה סיבוס היא חברה פרטית המוחזקת בידי חברת אפריקה ישראל להשקעות בע"מ. דניה סיבוס פעילה בתחומי הבניה והתשתיות. על פי רוב, נגשת דניה סיבוס למכרזים בתור חברת הקמה (EPC).

נהור היא חברה פרטית בבעלות חברת נהור בע"מ, שבעצמה מוחזקת על ידי דן חברה לתחבורה ציבורית בע"מ. נהור מפעילה קווי תחבורה ציבורית בעיקר בדרום הארץ, בין היתר בעיר באר שבע.

¹ Special Purpose Company
² Engineering, Procurement and Construction

2.ב. ההסדר והכבילות המצויות בו

על פי ההסדר שנחתם בין הצדדים בחודש יוני 2019, יקימו הצדדים חברת SPC שבה הם יהיו בעלי המניות הבלעדיים, כאשר כל צד יחזיק ב-25% מהאחזקות בחברה. החברה תגיש הצעה משותפת למכרז ותבצע את הפרויקט כזכאין, אם תזכה במכרז. בשלב ראשון, כל צד יישא באופן שווה בכל העלויות וההוצאות הקשורות להכנת ההצעה למכרז והגשתה. ההסדר מסדיר את הקמתם של שלושה גופים ייעודיים נוספים בבעלות משותפת של הצדדים: קבלן הקמה, קבלן תפעול וקבלן היסעים. כל צד יישא בעלויות ובהוצאות באופן יחסי לחלקו בכל אחד מהגופים לעיל.

שיתוף הפעולה בין הצדדים מוגבל לפרויקט הנתיבים המהירים בלבד. במידה שהצעת הצדדים לא תזכה במכרז, תחולתו של שיתוף הפעולה מושא בקשה זאת תפוג מיד. במידה שהצעת הצדדים תזכה במכרז, תחולתו תפוג עם סיום פעילות הזכאין, בהתאם לקבוע במסמכי המכרז.

עוד על פי ההסכם, צד שיפרוש מההסדר לא יוכל לחבור לגורם אחר לשם המשך התמודדותו במכרז (להלן בבילת אי תחרות). עם זאת, צד שיפרוש מההסדר יוכל לספק שירותים לגוף שיזכה במכרז, ובלבד ששיתוף פעולה זה ייעשה לאחר זכייתו של הזוכה.

3. רקע

פרויקט הנתיבים המהירים הוא פרויקט PPP (Private Public Project) במתכונת BOT (Build-Operate-Transfer), הכולל תכנון, מימון, הקמה, הפעלה ואחזקה של חניוני "חנה וסע" רבי קיבולת במחלפים מבוא איילון (ראשון לציון) ושפיים; הפעלת רשת נתיבי אגרה מהירים באורך של כ-100 ק"מ, לאורך נתיבי איילון וכביש 2; התקנת מערכות ניהול תנועה, אגרה ומידע לאורך הנתיבים המהירים; וכן הפעלה של מערך היסעים מחניוני ה"חנה וסע" לאורך נתיבי האגרה ועד אזורי הביקוש המרכזיים בגוש דן. הפרויקט כולל גם את הקמת כביש מס' 541 ממחלף שפיים ועד גבולות העיר רעננה.³

מטרת הפרויקט היא להקל על עומסי התנועה במטרופולין תל אביב, באמצעות הוספת נתיבים ייעודיים המשרתים את מערך השאטלים החינמי שיופעל בין חניוני "חנה וסע" ואזורי הביקוש המרכזיים בגוש דן (עשרה במספר), וכן את משתמשי התחבורה הציבורית והרכבים הפרטיים רבי התפוסה. יתרת קיבולת התנועה בנתיבים הייעודיים תימכר למשתמשים פרטיים תמורת אגרה.

המכרז נחלק לשני שלבים. שלב המיון המוקדם ושלב הגשת ההצעות הסופיות.

שלב המיון המוקדם פורסם באוגוסט 2016 על ידי ועדת המכרזים הבין משרדית המוקדנת על הליך המכרז. במאי 2017 הכריזה ועדת המכרזים על כל שש הקבוצות שניגשו לשלב המיון המוקדם כמתמודדות הרשאיות להשתתף בשלב השני של המכרז. שש הקבוצות שניגשו היו: 1. אלקטרה ואפיקים; 2. דניה סיבוס ודן; 3. שיכון ובינוי בע"מ ואגד החזקות בע"מ; 4. אשטרום בע"מ ואורון

³ ראו פירוש נוסף בקישור:

<https://mof.gov.il/AG/Projects/ProjectsPrivateSector/Pages/FastLaneDan.aspx>

אחזקות והשקעות בע"מ; 5. מנרב אחזקות בע"מ, מטרופולין תחבורה ציבורית בע"מ, מנוליד חירות מערכות בע"מ ומסיעי אריה שאשא בע"מ; 6. שפיר הנדסה אזרחית וימית בע"מ.
מועד הגשת ההצעות הסופיות נקבע לדצמבר 2019.

4. הניתוח התחרותי

עיקרו של ההסדר ונחיצות הכבילות

כאמור לעיל, הצדדים מבקשים לחבור יחדיו לצורך התמודדות משותפת במכרז. במסגרת זו, מבקשים הצדדים לצרף את יכולות ההון כמו גם הידע והמומחיות של כל אחד מהם בנפרד, על מנת לשפר את ההצעה אשר היה מציע כל אחד מהצדדים לבדו במסגרת המכרז. המכרזים הגדולים שמפרסמת המדינה בתחום התשתיות דורשים המתמודדים במכרזים אלה הון ומומחיות בהיותם פרויקטים רבי היקף ועתירי ידע. מכרזים מסוג זה טומנים בחובם סיכונים מקצועיים ופיננסיים רבים, ומצריכים לעתים שיתופי פעולה כגון דא, למען הפחתת הסיכונים והקמת גוף יעיל ומקצועי ייעודי לפרויקטים בהיקפים מסוג זה, שיהיה בכוחו להגיש הצעות תחרותיות יותר.

בנסיבות דנן שוכנעתי, כי הצורך בהקמת המיזם המשותף ובהגשת ההצעה המשותפת במכרז נובע מרצון הצדדים להתחרות במכרז באמצעות השיתוף בהון, בידע ובמומחיות של כל אחד מהם על מנת להציע הצעה תחרותית יותר.

אשר לכבילת אי התחרות במקרה שבו פרש אחד הצדדים מההסדר, הרי שהיא נדרשת במיזמים משותפים מעין אלו, על מנת לאפשר שיתוף מלא ופתוח במידע ובתוכניות בין חברי המיזם המשותף. במקרה דנן תחמו הצדדים את כבילת אי התחרות כך שיתאפשר לצד שפרש מן המיזם לתת שירותים לגורם שזכה במכרז לאחר זכייתו, ולפיכך כבילת אי התחרות אינה רחבה מידי.

על כן סבורה אני כי עיקרו של ההסכם אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

השפעת ההסדר על התחרות

כאמור, אלקטרה ואפיקים - כמו גם דניה סיבוס ונהור - עברו כל אחת בנפרד את שלב המיון המוקדם במכרז, ובהתאם לכך, שתיהן, יחד עם ארבע הקבוצות הנוספות שצלחו את שלב המיון המוקדם, רשאיות להשתתף בשלב השני של המכרז. הגשת הצעה משותפת על ידן מהווה לפיכך שיתוף פעולה בין מתחרים. נוכח המיזם המשותף והחפיפה של הצדדים לו בתחומי פעילות אחרים מלבד תחום הפעילות הקשור באופן ישיר למיזם המשותף, עשויים להתעורר שני חששות עיקריים לפגיעה בתחרות:

א. החשש הראשון שעשוי להתעורר נוגע להפחתת התחרות במסגרת המכרז עצמו, שכן המיזם המשותף מאחד שתי הצעות מתחרות לכלל הצעה משותפת אחת שתנאיה זהים וכך גם מופחת מספר

המתמודדים במכרז. אילולא החבירה במסגרת המיזם המשותף, היו עשויים הצדדים להגיש הצעות נפרדות.

ב. החשש השני שעשוי להתעורר נובע מעצם החבירה של הצדדים המתחרים זה בזה בתחומים שאינם קשורים בהכרח ישירות למכרז, ובהעמדתם בקרבה מתמדת ובשותפות הדוקה לדרך פעולה עסקית. בכך, המיזם המשותף עלול להביא לשיתוף מידע מסחרי ולהקלה על תיאום בין המתחרים גם בתחומים אחרים שאינם קשורים למכרז כאמור, ולפגיעה בתחרות בתחומים אלה.⁴

על אף האמור, בנסיבות ההסדר הנוכחי ומהנימוקים שלהלן שוכנעתי כי ההסדר העומד לפניי אינו מגביל את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר.

ראשית, קיימות עוד ארבע מתחרות המשתתפות בשלב המכרז המפורט, אשר ביניהן, כאמור לעיל, חברות בעלות ניסיון ויכולות ניכרות. מדובר אפוא בירידה מ-6 משתתפים ל-5 משתתפים. שוכנעתי, כי לאור השתתפותן של מתחרות משמעותיות נוספות במכרז, ולנוכח העובדה כי מדובר בתחרות שבה יש רק מנצח אחד שלא חולק את זכייתו עם משתתפים אחרים, נוצר תמריץ לשמר את מידת האגרסיביות של כל המתחרים גם בסביבה תחרותית של 5 משתתפים. לפיכך, החשש משיתוף הפעולה והתיאום בין החברות במסגרת המכרז מופחת.

כמו כן, החשש מתיאום בזירות תחרותיות מקבילות ומיצירת "שולחן משותף" מוקהה לאור העובדה כי בתחומי התחרות בין אלקטרה ודניה סיבוס, כמו גם בתחומי התחרות של אפיקים ונהור, פועלים מתחרים רבים, אשר חלקם גדולים ומשמעותיים מהצדדים להסדר דגן. מלבד הסדר זה, הצדדים שיתפו פעולה במכרז אחד נוסף בלבד. לפיכך, נחה דעתי כי שיתוף הפעולה המוגבל לפרויקט אחד דגן לא יאפשר לצדדים לפגוע בתחרות בפרויקטים ובמכרזים אחרים.

לאור כל זאת, השתכנעתי כי ההסדר העומד לפניי אינו מגביל את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר.

⁴ על הסכנות התחרותיות הנובעות מקיומם של מיזמים משותפים בין מתחרים ועל תופעת הזליגה (Spillover) ראו קביעה בדבר קיומו של הסדר כובל בין חברות ההסעה ביעדים תיור בע"מ; 2000 רשות התחרות, 3012980. כמו כן, ראו: מ. מזרחי, "מיזם משותף כהסדר כובל" משפטים כג 213.

5. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניק את הפטור המבוקש.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק נתונה החלטתי זו לערר בפני בית הדין לתחרות על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל עליו ניתן הפטור.

מיכל הלפרין
הממונה על התחרות

ירושלים, כ"ט בתמוז התשע"ט

1 באוגוסט, 2019

הוועדה לפטורים ולמיזוגים
המלצות

מועד הדיון: 31.07.2019

מקום הדיון: רשות התחרות, רח' עם ועולמו 4, ירושלים

בקשות מיזוג במסלול ירוק

בפני חברי הוועדה הוצגו בקשות מיזוג וחוות הדעת של מחלקת שווקים כדלקמן:

| מס' תיק | הצדדים למיזוג |
|---------|--|
| 047163 | ישרוטל בע"מ ש.א. אלה השקעות ופיתוח 2005 בע"מ |
| 058671 | בדיקות מוצלחות בע"מ אונקוטסט טבע בע"מ |
| 059064 | תנובה מרכז שיתופי לשיווק תוצרת חקלאית בישראל בע"מ אס.אר. פי אנליטיקס בע"מ |
| 059416 | תדיראן מוצרי צריכה וטכנולוגיה בע"מ פח תעש בע"מ די.אנד. פי החדשה בע"מ |

החלטה:

חברי הוועדה ממליצים לאשר את בקשות המיזוג על סמך חוות הדעת של מחלקת שווקים.

בקשת פטור

בפני חברי הוועדה הוצגה בקשת פטור של מחלקת שווקים כדלקמן:

| מס' תיק | הצדדים להסדר כובל |
|---------|--|
| 053767 | אלקטרה אפיקים דניה סיבוס נהור |

החלטה:

חברי הוועדה ממליצים ליתן פטור על סמך טיוטת הפטור של מחלקת שווקים.



בקשת פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988

בהתאם לסעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988 (להלן: "חוק התחרות" או "החוק"), מוגשת בזאת בקשה לפטור מאישור בית הדין לתחרות שפרטיו כלהלן:

1. הצדדים להסדר המבקשים את הפטור

1.1. שם: אלקטרה זכיינות בע"מ (להלן: "אלקטרה")¹

מען: רח' ז'בוטינסקי 7, רמת גן 5252007

1.2. אפיקים - שירותי תחבורה מתקדמים בע"מ (להלן: "אפיקים")

מען: הרצוג 1, גבעת שמואל 5401478

1.3. דניה סיבוס בע"מ (להלן: "דניה")

מען: יוני נתניהו 1 ג', אור יהודה

1.4. נהור נתיבי תחבורה בע"מ (להלן: "נהור")²

מען: שד' שאול המלך 39, תל אביב

מען למסירת מסמכים: ע"י ב"כ עוה"ד יוסי לוי ו/או עופר קורלנדר ו/או אסף שובינסקי, משרד יוסי לוי ושות', עורכי דין, מרחוב מנחם בגין 11 רמת גן 52521; טל': 03-5102491 פקס: 03-5102493

2. הצדדים האחרים להסדר

אין.

3. צורת ההסדר

בכתב.

¹ חברת בת בבעלות אלקטרה בע"מ.

² חברת בת בבעלות דן – חברה לתחבורה ציבורית בע"מ (להלן: "דן").

4.1. מזכר הבנות, שנחתם בין אלקטרה, אפיקים, דניה ונהור במהלך חודש יוני, 2019, אשר עיקרו הסדרת עקרונות שיתוף פעולה בין קבוצת דן דניה מיזם משותף (המורכבת מדניה ונהור) לבין קבוצת אלקטרה-אפיקים נתיב מהיר (המורכבת מאלקטרה ואפיקים) לשם הגשת הצעה למכרז בפרויקט הנתיבים המהירים, כהגדרתו בסעיף 5 להלן (בכפוף להוראות סעיף 2 למזכר הבנות), וביצוע הפרויקט (אם ההצעה המשותפת תזכה במכרז).

העתק מזכר הבנות מצורף **כנספח א'** לבקשה זו.

4.2. על פי מזכר העקרונות, בכפוף לקבלת פטור מאת הממונה על התחרות (להלן: "הממונה"), אזי עובר להגשת ההצעה למכרז, הצדדים ינהלו בתום לב משא ומתן לקראת חתימה על הסכם בעלי מניות³ והקמת חברה בה הם יהיו בעלי המניות הבלעדיים, כאשר כל צד (אלקטרה, אפיקים, דניה ונהור) יקבל 25% מהאחזקות בחברה הייעודית (סעיף 3 למזכר הבנות). חברה זו תהיה "חברת מטרה מיוחדת" (Special Purpose Company) (להלן: "SPC" או "המציע"), והיא אשר תגיש את ההצעה למכרז, ותבצע את הפרויקט (כזכין), אם תזכה במכרז, והכל בכפוף להוראות מסמכי המכרז.

4.3. בנוסף מזכר העקרונות מסדיר הקמתם של שלושה גופים ייעודיים נוספים (למקרה של זכייה במכרז ולצורך ביצוע הפרויקט), כדלקמן:

4.3.1. קבלן ההקמה - קבלן ההקמה של הפרויקט יהיה מורכב מאלקטרה ודניה באופן הבא: אלקטרה – 50%; ודניה – 50% (סעיף 6.1 למזכר הבנות).

4.3.2. קבלן תפעול - קבלן התפעול והתחזוקה של הפרויקט יורכב מהבאים: נהור אשר תחזיק ב- 50%; אלקטרה אשר תחזיק ב- 30%; ואפיקים אשר תחזיק ב- 20% (סעיף 6.2 למזכר הבנות).

4.3.3. קבלן משנה להיסעים - אפיקים ונהור יקימו תאגיד אשר יהיה קבלן המשנה להיסעים (סעיף 6.3 למזכר הבנות).

4.4. **במסגרת מזכר הבנות מובהר במפורש, כי שיתוף הפעולה בין הצדדים, נעשה למטרה יחידה של הגשת הצעה משותפת לשלב המכרז ולביצוע פרויקט הנתיבים**

³ הסכם בעלי המניות יחליף את הוראות מזכר הבנות ויכלול, בין היתר, הוראות מפורטות בדבר התפקיד וההתחייבויות שכל צד עתיד ליטול על עצמו במסגרת הפרויקט, אופן הכנת ההצעה, מעגנונים בנוגע לערבויות, מימון, קבלת החלטות (לאחר זכייה), מגבלות על העברת מניות וכו', וזאת בהתאם לעקרונות שהותוו במסגרת מזכר הבנות.

המהירים (ככל שהמציע יוכרז כזוכה במכרז) כמפורט במזכר ההבנות, וכי אין בו כדי ליצור התחייבות כלשהי בין הצדדים, למעט כמפורט במזכר ההבנות, ואין באמור במזכר ההבנות כדי למנוע ו/או להגביל את סמכויותיו וזכויותיו של כל צד לנהל את עסקיו האחרים שאינם קשורים בפרויקט זה באופן עצמאי, ולפי שיקוליו.

5. הנכס או השירות נושא ההסדר

תכנון, מימון, הקמה, הפעלה ואחזקה של חניוני חנה וסע רבי קיבולת והפעלת רשת נתיבי אגרה מהירים במסגרת פרויקט הנתיבים המהירים בגוש דן (לעיל ולהלן: "פרויקט הנתיבים המהירים" או "המכרז").

6. מהות הכבילה ופרטים עליה

שיתוף פעולה בין הצדדים לשם הכנת והגשת הצעה משותפת במכרז, וכן ביצוע משותף של פרויקט הנתיבים המהירים (ככל שהמציע יזכה במכרז), בהתאם לעקרונות המפורטים במזכר ההבנות.

7. תקופת ההסדר הכובל

ככל שהצדדים לא יזכו במכרז - החל ממועד אישור בקשת הפטור ועד להשלמת ההליכים הנוגעים לקביעת הזוכה במכרז;

ככל שהצדדים יזכו במכרז - החל ממועד אישור בקשת הפטור ולמשך תקופת פרויקט הנתיבים המהירים, בהתאם לקבוע במסמכי המכרז.

8. הנימוקים המצדיקים פטור מאישור בית הדין

א. פרויקט הנתיבים המהירים – רקע כללי

8.1. פרויקט הנתיבים המהירים הינו פרויקט PPP (Public-Private Partnership) לתכנון, מימון, הקמה, הפעלה ואחזקה של חניוני חנה וסע רבי קיבולת במחלפים מבוא איילון (ראשון לציון), ושפיים והפעלת רשת נתיבי אגרה מהירים באורך של כ-100 ק"מ לאורך נתיבי אילון וכביש 2, בהיקף מוערך של כמיליארד ש"ח, ואף למעלה מכך.

8.2. פרויקט הנתיבים המהירים נועד להקל על עומסי התנועה בכניסה לתל אביב ובתוך המטרופולין וזאת באמצעות הוספת נתיבים יעודיים לנתיבי איילון ולכביש 2 (ובהמשך לכבישים נוספים) המשרתים את חניוני "חנה-וסע", ומתן העדפה לתחבורה ציבורית, רכבים פרטיים רבי תפוסה ומערך שאטלים שיופעל במסגרת הפרויקט, המקשרים בין חניוני "חנה וסע" למרכזי התעסוקה המרכזיים בתל אביב וסביבתה,

כאשר יתרת קיבולת התנועה בנתיבים המהירים תימכר למשתמשים פרטיים תמורת אגרה.

8.3. על פי התכנון⁴, פרויקט הנתיבים המהירים יספק, בשלב הראשון, חניה לכעשרת אלפים כלי רכב, בשני חניוני "חנה-וסע" בראשון לציון ובשפיים, וכן יספק מערך היסעים ללא תשלום של 10 קווים למוקדי תעסוקה מרכזיים במטרופולין תל אביב. כמו-כן, יכלול הפרויקט הקמה ותפעול של מערך נתיבים מהירים לאורך כביש 2 ("כביש החוף") וכביש 20 ("נתיבי איילון") מנתניה ועד ראשון לציון - דרומה וצפונה, באורך מצטבר של כ- 75 ק"מ, וכן בקטע כביש 1 לכיוון מזרח מחיל השריון עד אזור. בנוסף, יכלול הפרויקט את הקמת כביש 541 ממחלף שפיים ועד רעננה באורך של כ-3 קילומטרים.

8.4. על פי תיאור הפרויקט באתר משרד האוצר, הנתיבים המהירים צפויים להתווסף לנתיבים הקיימים לתנועה הכללית, ולא יוקמו על גבי נתיבים קיימים לרכב פרטי, כאשר חברת נתיבי איילון תבצע במהלך השנים הקרובות את הרחבת הכבישים והתאמתם לנתיבים המהירים. במסגרת שלב ב' של הפרויקט צפויים להתווסף נתיבים מהירים גם לאורך כביש 5 מראש העין ועד גלילות, לרבות מתקני "חנה וסע" מתוכננים במחלף קסם ובמחלף מורשה.

8.5. הזכיין שייבחר במסגרת המכרז יקים, יפעיל ויתחזק את החניונים האמורים וכן יקים, יפעיל ויתחזק מערכות ניהול תנועה, אגרה ומידע לנוסע לאורך נתיבי האגרה. כמו כן, הקמת כביש מס' 541 ממחלף שפיים ועד גבולות העיר רעננה. עתידה להתבצע על ידי הזכיין⁵.

8.6. ועדת המכרזים הבינמשרדית לפרויקט הנתיבים המהירים המשותפת למשרד האוצר, משרד התחבורה והבטיחות בדרכים, החברות הממשלתיות נתיבי איילון וענבל, פרסמה את שלב המיון המוקדם בחודש אוגוסט 2016.

8.7. ביום 31.1.17 הגישו שש קבוצות, המורכבות מ- 13 חברות, מענפי התחבורה הציבורית, הבינוי והתפעול, הצעות במסגרת שלב המיון המוקדם להשתתף במכרז⁶. ביום 16.5.17 הכריזה ועדת המכרזים הבין-משרדית לפרויקט הנתיבים המהירים על כל שש הקבוצות שניגשו להליך המיון המוקדם כמתמודדים הרשאים להשתתף בשלב המכרז לפרויקט ה-PPP.

4 התיאור לקוח מאתר משרד האוצר : <https://mof.gov.il/Releases/Pages/ppp.aspx>

5 כאמור, הקמת הנתיבים הייעודיים בכבישים 20 ו-2 עתידה להתבצע על ידי נתיבי איילון בע"מ ולא על ידי הזכיין.

6 ראו הודעה לעיתונות שפורסמה באתר משרד האוצר : <https://mof.gov.il/Releases/Pages/ppp.aspx>

8.8. בהתאם להחלטת ועדת המכרזים כאמור, אושרו כמתמודדים הרשאים להשתתף במכרז שתי הקבוצות דכאן, לצד ארבע קבוצות נוספות, הכוללות תשע חברות מובילות מתחומי התחבורה הציבורית, הבינוי והתפעול, כדלקמן:

8.8.1. **שיכון ובינוי ואגד** – הקבוצה מורכבת משיכון ובינוי בע"מ ומאגד החזקות בע"מ;

8.8.2. **מנרב-מטרופולין-מנוליד-שאשא** – הקבוצה מורכבת מהחברות: מנרב אחזקות בע"מ; מטרופולין תחבורה ציבורית בע"מ; מנוליד חירות מערכות בע"מ ומסיעי אריה שאשא בע"מ;

8.8.3. **אשטרום-אורון** – הקבוצה מורכבת מקבוצת אשטרום בע"מ, קבוצת אורון החזקות והשקעות בע"מ וקבוצת סופרבוס העמקים בע"מ;

8.8.4. **נתיבים מהירים לת"א בע"מ (בייסוד)** – מוחזקת ע"י קבוצת שפיר הנדסה אזרחית וימית בע"מ וחברת קווים תחבורה ציבורית בע"מ.

8.9. מועד פרסום כלל מסמכי המכרז נדחה כבר מספר פעמים ואלה צפויים להתפרסם בזמן הקרוב.

ב. השפעת ההסכם על התחרות

8.10. סעיף 14 לחוק התחרות קובע כי הממונה רשאי לפטור צדדים להסדר כובל מהצורך בקבלת אישור בית-הדין לתחרות אם הוכח כי ההסדר מקיים שני תנאים מצטברים:

8.10.1. התנאי הראשון (הקבוע בסעיף 14(א)(1) לחוק) הוא כי הכבילות הקבועות בהסדר "אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מן ההסדר", **או** - "הן עלולות להגביל את התחרות בחלק ניכר משוק כאמור, אך אין בהן כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשוק האמור".

8.10.2. התנאי השני (הקבוע בסעיף 14(א)(2) לחוק) הוא כי "עיקרו של ההסדר הכובל אינו בהפחתת התחרות או במניעתה" **וכן** "אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו".

8.11. הצדדים סבורים, כי החבירה המוצעת בין קבוצת אלקטרה-אפיקים וקבוצת דניה-דן לצורך הגשת הצעה משותפת בפרויקט הנתיבים המהירים ולביצועו (ככל שההצעה המשותפת תזכה) אינה מעוררת חשש להגבלת התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר, ובכל מקרה אין בחבירה כאמור כדי לפגוע פגיעה של ממש

בתחרות בשוק כאמור. כך למעשה, החבירה המוצעת אף מגבירה את התחרות בין הקבוצות במכרז.

8.12. בהתאם לאמור וכפי שיפורט להלן, ניתן גם להיווכח על נקלה כי עיקרה של החבירה המבוקשת אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, ואין במסגרתה כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרה.

ג.1. אין בהסדר המוצע כדי להגביל את התחרות בחלק ניכר של השווקים המושפעים מן ההסדר, במישרין ("שוק המכרז") ו/או בעקיפין (שווקים אחרים בהם פועלים הצדדים), ואין בו כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשווקים האמורים

8.13. במקרה דנא, שאלת השפעת ההסדר על התחרות נבחנת ביחס לשני היבטים מרכזיים:

8.13.1. הראשון, השפעתה הישירה של החבירה המוצעת על התחרות המכרזית;

8.13.2. השני, שאלת קיומה של השפעה תחרותית עקיפה הנובעת מעצם החבירה המשותפת על שווקים נוספים בהם מתחרים הצדדים (כולם ו/או חלקם), כאשר בעניין זה החשש העיקרי הוא מפני "זליגת התיאום" במסגרת המכרז לאותם שווקים ומפני יצירת "שולחן משותף".

8.14. בחינת היבטים אלה בנסיבות העניין, מלמדת על כך שההסדר המבוקש אינו טומן בחובו חשש לפגיעה בתחרות, וכי במקרה דכאן מתקיימים התנאים הנדרשים למתן הפטור בהתאם להוראות סעיף 14(א)(1) לחוק התחרות.

בחינת השפעת ההסדר על התחרות במכרז

8.15. פרויקט הנתיבים המהירים הוא פרויקט תחבורתי מורכב, עתיר הון, ידע ומומחיות.

8.16. כאמור, שלב המיון המוקדם במכרז הסתיים כבר בחודש מאי 2017, ובמסגרתו אושרו לצד שתי הקבוצות דכאן, ארבע קבוצות נוספות, הכוללות תשע חברות משמעותיות מתחומי התחבורה הציבורית, הבנוי והתפעול.

8.17. כל החברות המפורטות בסעיף 8.8 לעיל הן חברות מובילות ומבוססות בתחומן ומהוות מתחרות או מתחרות פוטנציאליות במכרז, כאשר גם לאחר החבירה המבוקשת יוותרו חמש קבוצות משמעותיות הרשאיות להשתתף במכרז. עובדה זו, לבדה, די בה כדי להבטיח קיומה של תחרות מכרזית.

8.18. ראשית, לו כל החברות שצלחו את שלב המיון המקדים, יחליטו בסופו של יום להגיש הצעה במכרז, שהרי אז מדובר בתחרות בין 5 מתמודדים (גם לאחר החבירה

המבוקשת), ואין ספק כי מדובר במספר רב ומשמעותי של מתחרים במכרזים בעלי מורכבות מסוג זה.

8.19. הנה כי כן, במצב הדברים המתואר לעיל, אין בחבירה המבוקשת כדי להפחית באופן ממשי את התחרות במכרז, שכן גם לאחר החבירה יוותרו חמש קבוצות הרשאיות להתמודד במכרז.

8.20. מכל מקום, די בידיעה שמספר רב של קבוצות עבר את שלב המיון המוקדם וכי אלה בעלות יכולת לגשת למכרז, כדי להוות איום תחרותי עבור כל אחד מהמתמודדים שיחליט לגשת בפועל למכרז, וזאת בשלב הכנת הצעתו למכרז (כאשר כל אחד מהמתמודדים מצוי בחוסר ידיעה ובאי וודאות ביחס לכוונות המתמודדים הפוטנציאליים האחרים).

8.21. יתר על כן, מטבע הדברים במכרזים עתירי הון, ידע ומומחיות מסוג זה, וכפי שציין אף הממונה עצמו בעבר, ככל שעולה רמת המורכבות והשווי הכספי של הפרויקט, כך מצטמצם מספר המתחרים המסוגלים לגשת למכרז, ובמכרזים רבים מסוג זה התחרות המכרזית היא בין מספר מועט של מתחרים, ואף על פי כן די בכך כדי לייצר תחרות של ממש. הטעם המרכזי לכך נעוץ בעובדה שמדובר בתחרות מכרזית שבה "המנצח לוקח הכל" (the winner takes it all), ועל כן התמריצים לתחרות אפקטיבית ואגרסיבית נשמרים גם במספר מועט של מתחרים.

8.22. כך למשל, במכרז לבניית עיר הבה"דים בדרום הארץ ניגשו ארבעה מציעים, ולאחר ששניים לא עברו את השלב הראשון במכרז, הוגשו לבסוף רק שתי הצעות סופיות במכרז; במכרז לבניית והפעלת המקטע הצפוני של כביש 6 עברו חמש חברות את שלב המיון המוקדם אך רק שתיים מהן הגישו הצעות למכרז וכיוצא באלה דוגמאות⁷.

8.23. בנוסף, בעניין זה יש לזכור, כי בשים לב להיקפו של הפרויקט ולמורכבותו, לצד שיקולים מסחריים הנוגעים ליכולתה של כל אחת מהקבוצות לגשת לבדה למכרז, הרי שאחד השיקולים המרכזיים ביסוד בקשת הצדדים לחבור ביניהם הוא הרצון למזער את סיכוני הפרויקט. משמע, אל מול האפשרות שחלק מהמציעים הפוטנציאליים יחליטו להימנע מלגשת למכרז, עומדת אפשרות סבירה, באותה מידה, שגם שתי הקבוצות דכאן (כולן או חלקן) יחליטו בסוף הדרך, כל אחת משיקולים עצמאיים שלה, להימנע מלגשת למכרז, וזאת בהיעדר החבירה המבוקשת.

⁷ ראו גם החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל בין מטרופולין תחבורה ציבורית בע"מ לבין הורן את לייבוביץ בע"מ מאיר חברה למכונות ומשאיות בע"מ; 2010 הגבלים עסקיים 5001577 (15.2.2010), במסגרתה אישר הממונה חבירה בין מתחרים במכרז המטרוניתי בחיפה נוכח קיומם של שלושה מציעים נוספים.

8.24. זאת ועוד, בעניין זה כבר נקבע כי טיב התחרות במכרז מושפע גם מחוזקן של ההצעות ומיכולתם של המציעים לעמוד בביצוע הפרויקט באופן מיטבי במקרה של זכייה במכרז, והדברים הם ברורים.

לאור זאת, גם אם יחול בסופו של יום צמצום במספר המציעים שייגש בפועל למכרז, הרי שאישור החבירה הינו בעל חשיבות ותועלת שכן הוא יאפשר להציב מתחרה ראוי ובעל כושר תחרותי במכרז אל מול מספר המציעים שיותר בו בתרחיש כאמור.

הדברים מקבלים משנה תוקף נוכח היקפו של פרויקט זה והייחודיות שלו: החבירה נעשתה בין היתר כדי לשמר יכולת תחרותיות ולהבטיח כי הקבוצה תשמר כמתחרה במכרז עד למועד הגשת ההצעות גם אם אחד מהחברים יפרוש. בכך בודאי יש תכלית כלכלית ראויה המשרתת את האינטרס הציבורי.

8.25. מן האמור עולה, כי נוכח השיקולים המסחריים של הצדדים והקשיים הכרוכים בפרויקט מורכב זה, תאפשר החבירה להציב מתחרה יציב ובעל יכולות ראויות אשר יוכל להגיש הצעה תחרותית למכרז.

8.26. בעניין זה אף ראוי להדגיש כי הצדדים פנו ויידעו את ועדת המכרזים, שאישורה נדרש לשם כך, על רצונן לחבור יחד לשם הגשת הצעה משותפת וזו הודיעה להם כי בכוונתה לאשר חבירה כאמור, בכפוף לקבלת אישור הממונה בהתאם להוראות חוק התחרות. עובדה זו, מלמדת אף היא, כי ועדת המכרזים, שלה אינטרס ברור בקיום תחרות במכרז, אינה רואה קושי בחבירה המבוקשת.

ההסדר המבוקש אינו משפיע על התחרות בשווקים נוספים בהם הצדדים פועלים

8.27. חלק מהצדדים מתחרים אומנם זה בזה במספר תחומים מעבר למכרז זה. כך למשל נהור (חברה בבעלות דן) מתחרה באפיקים בתחומי ההיסעים [ובין אלקטרה (או חברות בקבוצת אלקטרה בע"מ) ודניה (או חברות בקבוצת דניה) מתקיימת תחרות בתחומים הבאים: בניה למגורים ולפרויקטים ציבוריים, מערכות ופרויקטי תשתית.

8.28. **אולם, אין בתחומי תחרות נוספים אלה כדי לעורר חששות תחרותיים כלשהם לענייננו.**

8.29. שכן, בכל אחד מתחומי התחרות המשיקים בין מי מהצדדים פועלים מתחרים רבים, אשר חלקם גדול ומשמעותי מהצדדים דכאן. כך למשל, בתחומי פעילותן של דן ואפיקים פועלים אגד, סופרבוס וקווים, לצד חברות נוספות, כאשר במקביל, גם בתחומי פעילותן של אלקטרה ודניה פועלות חברות מבוססות ובעלות נסיון, כדוגמת שפיר, מנרב, אשטרום, שיכון ובינוי, אפקון ועוד, כאשר חלקן אף מתמודד במכרז הנוכחי.

8.30. על עניין זה עמד הממונה עצמו בהחלטתו בעניין כביש 6, בציינו את הדברים הברורים הבאים: ⁸

"...כמו כן, החשש מתיאוס ומיצירת "שולחן משותף" מוקהה לאור העובדה כי בתחומי התחרות בין אשטרום ושפיר פועלים מתחרים רבים, אשר חלקם גדולים ומשמעותיים מאשטרום ושפיר. על כן נחה דעתי כי שיתוף הפעולה דן לא יאפשר לצדדים הפעלת כוח שוק בפרויקטים ובמכרזים אחרים."

8.31. בנוסף, כפי שכבר צוין, מזכר ההבנות תחם את שיתוף הפעולה בין הצדדים לגדרי המכרז הנוכחי בלבד, וקבע באופן מפורש כי אין באמור במזכר ההבנות כדי למנוע ו/או להגביל את סמכויותיו וזכויותיו של כל צד לנהל את עסקיו האחרים שאינם קשורים בפרויקט הנתיבים המהירים באופן עצמאי, ולפי שיקוליו. בנסיבות אלה, החשש ליצירת "שולחן משותף" ולהפעלת כוח שוק של הצדדים בתחומים אחרים בעקבות החבירה המשותפת מופחת ומוקהה.

8.32. אף מובהר, כאמור לעיל, שכל אחד מהצדדים למזכר ההבנות לא יעביר כל מידע לצד אחר למזכר ההבנות, למעט מידע הדרוש לצורך פעילותה התקינה של SPC.⁹

2.ג. עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות והוא אינו כולל כבילות שאינן נחוצות למימוש

8.1 דומה שמהעובדות שפורטו לעיל עולה בבירור שעיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות בשוק.

8.2 כפי שעמד על כך הממונה בעניין מכרז כביש 6, מבנה תחום התשתיות והדרישות מגופים המתמודדים במכרזים הנוגעים לפרויקטים מורכבים כגון אלה, מצריכים לא אחת שיתופי פעולה כגון שיתוף הפעולה המבוקש למען הגשת הצעות תחרותיות ולהקמת גוף יעיל ומקצועי ייעודי לצורך ביצוע פרויקטים בהיקפים ובמורכבות מסוג זה.¹⁰ המקרה שלפנינו אינו שונה. גם כאן, מבקשים הצדדים לחבור על מנת לצרף את יכולת ההון והמומחיות של כל אחד מהם בנפרד, על מנת לשפר את ההצעה אשר היה מציע כל אחד מהצדדים בנפרד.

⁸ החלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל בין שפיר הנדסה אזרחית וימית בע"מ לבין קבוצת אשטרום בע"מ, פורסם באתר רשות התחרות, 500344 (החלטה מיום 29.8.12).

⁹ על צינון החשש התחרותי בשל הגבלת העברת המידע שבין צדדים להסדר ראו, למשל: החלטה בדבר מתן פטור בתאים מאישור הסדר כובל בין: צוקרמן ושות' בע"מ, טחנת קמח מן מפרץ חיפה (99) בע"מ, בר רב מפעלי תעשייה והשקעות בע"מ, הטחנות הגדולות של א"י בע"מ, טחנות ישראליות בע"מ, טחנות קמח "מפרץ" בע"מ, טחנת ירושלים בע"מ, טחנות השרון רוט בע"מ, יבולית בע"מ, טחנת קמח שטיבל נתניה בע"מ, טחנת קמח באר שבע בע"מ, שטיבל בע"מ, פורסם באתר רשות התחרות, 500717 (החלטה מיום 23.11.2014) (עמ' 4).

8.3 בנסיבות אלה, ברי כי עיקרו של ההסדר מבוסס על תכלית עניינית הנוגעת לרצון הצדדים לבסס ולשפר את כושר התחרות שלהם במכרז באמצעות חבירה משותפת, שתאפשר שיתוף בהון, בידע ובמומחיות.

8.4 בדומה, עיון במזכר ההבנות מצביע על כך ששיתוף הפעולה אינו כולל "כבילות עירומות", במובן זה שיש בשיתוף הפעולה כבילות שאין בהן היגיון וצורך כלכלי. כאמור, מזכר ההבנות תוחם את שיתוף הפעולה אך ורק לגדרי פרויקט הנתיבים המהירים תוך הבהרה ברורה ומפורשת, כי אין בשיתוף הפעולה בין הצדדים למנוע ו/או להגביל את סמכויותיו וזכויותיו של כל צד לנהל את עסקיו האחרים שאינם קשורים בפרויקט הנתיבים המהירים באופן עצמאי, ולפי שיקוליו.

8.33. על יסוד האמור לעיל, הצדדים סבורים, כי החבירה המוצעת בין קבוצת אלקטרה-אפיקים וקבוצת דניה-דן לצורך הגשת הצעה משותפת בפרויקט הנתיבים המהירים ולביצועו (ככל שההצעה המשותפת תזכה) אינה מעוררת חשש לפגיעה בתחרות המכרזית או בשווקים אחרים בהם פועלים הצדדים.

8.34. כמו כן, תכלית החבירה היא שיפור כושר התחרות של שתי הקבוצות האמורות במכרז באמצעות השיתוף בהון, בידע ובמומחיות, וזאת בהתחשב בין היתר בכך שעסקינן בענייננו בפרויקט מורכב, המחייב עמידה בסטנדרטים גבוהים של יעילות ומקצועיות, לשם התמודדות במכרז לביצועו ובכך למעשה החבירה המוצעת אף מגבירה את התחרות בין הקבוצות במכרז.

מכאן, שהכבילות בהסדר אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מההסדר, והן אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק כאמור. עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

אני מצהיר שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם נכונים ואין מלבדם כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

תאריך: _____

16/6/2019
חנן כ. מונט
חנן כ. מונט

| | | | |
|--|------------------------------|--|----------------------------------|
| שם ותפקיד נהור נתיבי תחבורה בע"מ | שם ותפקיד דניה סיבוס בע"מ | שם ותפקיד אפיקים - שירותי תחבורה מתקדמים בע"מ | שם ותפקיד אלקטרה זכיינות בע"מ |
| חתימה וחותמת | חתימה וחותמת | חתימה וחותמת | חתימה וחותמת |



16/6/2019

8.3 בנסיבות אלה, ברי כי עיקרו של ההסדר מבוסס על תכלית עניינית הנוגעת לרצון הצדדים לבסס ולשפר את כושר התחרות שלהם במכרז באמצעות חבירה משותפת, שתאפשר שיתוף בהון, בידע ובמומחיות.

8.4 בדומה, עיון במזכר ההבנות מצביע על כך ששיתוף הפעולה אינו כולל "כבילות עירומות", במובן זה שיש בשיתוף הפעולה כבילות שאין בהן היגיון וצורך כלכלי. כאמור, מזכר ההבנות תוחם את שיתוף הפעולה אך ורק לגדרי פרויקט הנתיבים המהירים תוך הבהרה ברורה ומפורשת, כי אין בשיתוף הפעולה בין הצדדים למנוע מאו להגביל את סמכויותיו וזכויותיו של כל צד לנהל את עסקיו האחרים שאינם קשורים בפרויקט הנתיבים המהירים באופן עצמאי, ולפי שיקוליו.

8.33. על יסוד האמור לעיל, הצדדים סבורים, כי החבירה המוצעת בין קבוצת אלקטרה-אפיקים וקבוצת דניה-דן לצורך הגשת הצעה משותפת בפרויקט הנתיבים המהירים ולביצועו (ככל שההצעה המשותפת תזכה) אינה מעוררת חשש לפגיעה בתחרות המכרזית או בשווקים אחרים בהם פועלים הצדדים.

8.34. כמו כן, תכלית החבירה היא שיפור כושר התחרות של שתי הקבוצות האמורות במכרז באמצעות השיתוף בהון, בידע ובמומחיות, וזאת בהתחשב בין היתר בכך שעסקינן בענייננו בפרויקט מורכב, המחייב עמידה בסטנדרטים גבוהים של יעילות ומקצועיות, לשם התמודדות במכרז לביצועו ובכך למעשה החבירה המוצעת אף מגבירה את התחרות בין הקבוצות במכרז.

מכאן, שהכבילות בהסדר אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מההסדר, והן אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק כאמור. עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

אני מצהיר שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם נכונים ואין מלבדם כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

תאריך: _____

שם ותפקיד
נהור נתיבי תחבורה
בע"מ

שם ותפקיד
דניה סיבוס בע"מ

שם ותפקיד
אפיקים - שירותי
תחבורה מתקדמים
בע"מ

שם ותפקיד
אלקטרה זכיינות בע"מ

חתימה וחותמת

חתימה וחותמת

חתימה וחותמת

חתימה וחותמת

8.3. בנסיבות אלה, ברי כי עיקרו של ההסדר מבוסס על תכלית עניינית הנוגעת לרצון הצדדים לבסס ולשפר את כושר התחרות שלהם במכרז באמצעות חבירה משותפת, שתאפשר שיתוף בהון, בידע ובמומחיות.

8.4. בדומה, עיון במזכר ההבנות מצביע על כך ששיתוף הפעולה אינו כולל "כבילות עירומות", במובן זה שיש בשיתוף הפעולה כבילות שאין בהן היגיון וצורך כלכלי. כאמור, מזכר ההבנות תוחם את שיתוף הפעולה אך ורק לגדרי פרויקט הנתיבים המהירים תוך חברה ברורה ומפורשת, כי אין בשיתוף הפעולה בין הצדדים למנוע ואו להגביל את סמכויותיו וזכויותיו של כל צד לנהל את עסקיו האחרים שאינם קשורים בפרויקט הנתיבים המהירים באופן עצמאי, ולפי שיקוליו.

8.3.3. על יסוד האמור לעיל, הצדדים סבורים, כי החבירה המוצעת בין קבוצת אלקטרה-אפיקים וקבוצת דניה-דן לצורך הגשת הצעה משותפת בפרויקט הנתיבים המהירים ולביצועו (ככל שההצעה המשותפת תזכה) אינה מעוררת חשש לפגיעה בתחרות המכרזית או בשווקים אחרים בהם פועלים הצדדים.

8.3.4. כמו כן, תכלית החבירה היא שיפור כושר התחרות של שתי הקבוצות האמורות במכרז באמצעות השיתוף בהון, בידע ובמומחיות, וזאת בהתחשב בין היתר בכך שעסקינן בענייננו בפרויקט מורכב, המחייב עמידה בסטנדרטים גבוהים של יעילות ומקצועיות, לשם התמודדות במכרז לביצועו ובכך למעשה החבירה המוצעת אף מגבירה את התחרות בין הקבוצות במכרז.

מכאן, שהכבילות בהסדר אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מההסדר, והן אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק כאמור. עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

אני מצהיר שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם נכונים ואין מלבדם כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

תאריך: 12.6.18

שם ותפקיד
נהור נתיבי תחבורה
בע"מ

שם ותפקיד
דניה סיבוס בע"מ

שם ותפקיד
אפיקים - שירותי
תחבורה מתקדמים
בע"מ

שם ותפקיד
אלקטרה זכיינות בע"מ

חתימה וחותמת

חתימה וחותמת

חתימה וחותמת

חתימה וחותמת