

החלטה לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור

מאישור להסדר כובל להסדר

בין שידורי קשת בע"מ, נפתלי ש.ש. השקעות בע"מ ואר.ג'י.אי גרופ בע"מ

1. פתח דבר

לפני מונחת בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית, תשמ"ח-1988 (להלן **חוק התחרות**) להסדר כובל בין שידורי קשת בע"מ (להלן **קשת**), נפתלי ש.ש. השקעות בע"מ (להלן **נפתלי**) ואר.ג'י.אי גרופ בע"מ (להלן **RGE**) (להלן **הצדדים**). בקשת הפטור נוגעת לכוונת הצדדים להקים פלטפורמות שידור רב ערוצית אשר תפעל במתכונת Over OTT (the Top)¹.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתן האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, שוכנעתי כי למשך התקופה שבה ניתן הפטור אין בהסדר ובכבילות שבו כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלה ראוי ההסדר לפטור לפי סעיף 14 לחוק התחרות, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

2. ההסדר והצדדים לו

2.1. הצדדים

קשת היא חברה פרטית הנשלטת בשרשור על ידי משפחת ורטהיים (כ-60%). פעילותה המרכזית של קשת היא הפקה והפצה של ערוץ טלוויזיה מסחרי המשודר באפיק מס' 12 (להלן **ערוץ 12**). כמו כן, קשת מחזיקה בחברת החדשות הישראלית בע"מ (להלן **חברת**

¹ שירות המאפשר לצפות בתכנים אודיו ויזואליים באמצעות האינטרנט וללא צורך בטכנולוגיות השידור המסורתיות, דוגמת כבלים או לוויין.

החדשות (100%), המפיקה ומשדרת תכני חדשות ואקטואליה בערוץ 12. בנוסף לכך, קשת מפעילה את אתרי האינטרנט והיישומונים "mako" ו-"N12".

נפתלי היא חברה פרטית המוחזקת על ידי מר אודי רקנאטי (30%), מר שי רקנאטי (30%), גב' שירה רקנאטי (30%) ומר מאיר הדר (10%). מבחינה מהותית, נפתלי היא בעלת כל זכויות ההצבעה ב-RGE.²

RGE היא חברה פרטית העוסקת בהפקה והפצה של ערוצי טלוויזיה כאשר עיקר התמחותה הוא בהפקת ערוצי ספורט ותכני ילדים. כמו כן, RGE מפעילה את אתר האינטרנט והיישומון "ספורט 5".

2.2. ההסדר ונחיצות כבילותיו

במסגרת ההסדר מושא בקשת הפטור יקימו קשת ו-RGE מיזם OTT בבעלות משותפת. כמו כן, קשת תרכוש מנפתלי 24.9% ממניות RGE. ההסדר המבוקש הוא לשש שנים מתוכן שנה אחת להקמת המיזם וחמש שנים להפעלתו.

הצדדים טענו בפני כי רכישת מניות RGE במסגרת ההסדר מתחייבת לצורך גידור הסיכונים בהם נושאת נפתלי מכוח הכניסה למיזם וחלוקת הסיכונים האמורים יחד עם קשת.

להסכם נלוות שתי כבילות כדלקמן: תניית אי תחרות, במסגרתה מתחייבות קשת ונפתלי לאי תחרות במהלך התקופה בה הן יחזיקו למעלה מ-20% מהון המניות של RGE.³ כמו כן, הצדדים התחייבו להקנות למיזם רישיונות לא בלעדיים לרכישת תכני קשת ותכני RGE בתנאים שאינם פחותים מתנאי הרישיון שהוענקו לצדדים שלישיים.

² יש לציין כי, מר אביב גלעדי רשום כיום כמחזיק 33% ממניות RGE. מניות אלו נרכשו על ידי RGE והועברו לידי נאמן עד למועד תשלום מלוא התמורה עבורן. לאור העובדה כי אין לנאמן זכות הצבעה, מבחינה מהותית, נפתלי מחזיקה במלוא הבעלות ב-RGE.

³ נפתלי מתחייבת בנוסף לאי תחרות למשך 48 חודשים מהיום שבו ירדו החזקותיה ב-RGE מתחת ל-20% או מהיום שבו פגה זכותה למנות דירקטור, לפי המוקדם מבניהם.

עיקרו של ההסדר שבפני הוא הקמת פלטפורמת שידור רב ערוצית חדשה. לפיכך, שוכנעתי כי עיקרו אינו בהפחתת התחרות ובמניעתה.

ככלל, במיזמים משותפים כבילות אי תחרות נחשבות כלגיטימיות ונחוצות למימוש עיקרו של ההסדר.⁴ יש בהן כדי לאפשר לצדדים להשקיע את ההשקעות הנדרשות בפיתוח המיזם מבלי לחשוש למידת מחויבותו של הצד השני. התחייבות הצדדים לספק למיזם את התכנים שבבעלותם ובתנאים מיטיבים נחוצה אף היא על מנת להבטיח את הצלחתו, וזאת מכיוון שעל פי הצהרתם, הצעת הערך של המיזם לצרכנים צפויה להתבסס בין היתר על התכנים שמחזיקים הצדדים. לאור זאת, מצאתי כי בנסיבות העניין עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה והכבילות שבהסדר נחוצות למימוש עיקרו. לפיכך יש לבחון אותן על פי מידת הפגיעה שהן פוגעות בתחרות. בכך אדון בהמשך.

3. רקע

3.1 פעילותם של הצדדים

פעילותה המרכזית של קשת היא הפקה והפצה של ערוץ 12. במסגרת זאת, קשת מפיקה מגוון תכניות טלוויזיה מסוגות שונות, כגון ריאליטי, סאטירה, דרמה, קומדיה ועוד. כמו כן, באמצעות חברת החדשות, עוסקת קשת בהפקה של מגוון תכניות חדשות ואקטואליה המיועדות ברובן לשידור בערוץ 12. כיום, ערוץ 12 זמין לצפייה לינארית⁵ בפלטפורמות הרב ערוציות של הוט טלקום בע"מ (להלן **הוט**), די.בי.אס שירותי לוויין (1998) בע"מ (להלן **יס**), סלקום ישראל בע"מ (להלן **סלקום**) ופרטנר תקשורת בע"מ (להלן **פרטנר**) (הוט, יס, סלקום ופרטנר להלן **ביחד הפלטפורמות**) וכן באמצעות שירות עידן+. בנוסף לשידורי הערוץ הלינארי, קשת מספקת

⁴ ראו למשל החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 להסכם בין פלאסון ישראל שיווק והפצה בע"מ, מדגל טכנולוגיות מים אגש"ח בע"מ ומדגל פתרונות מתקדמים בע"מ (30.7.2015) **רשות התחרות** 500823 וכן סעיף 2(ב)(1) לכללי התחרות הכלכלית (פטור סוג למיזמים משותפים), התשס"ו-2006.

⁵ שידור לינארי – תכני טלוויזיה שנצרכים במועדי השידור שנקבעו על ידי הגורם המשדר.

לפלטפורמות רישיון לשדר את תכניה באמצעות שירותי צפייה נדחית, דוגמת ספריית VOD, Start over ו-CatchUp (להלן יחד **שירותי צפייה נדחית**).⁶

RGE עוסקת בהפקה והפצה של ערוצי טלוויזיה ועיקר התמחותה הוא בהפקת ערוצי ספורט וילדים. בתחום הספורט, RGE מפיקה ומפיצה 6 ערוצים שונים הזמינים לצפייה בכל הפלטפורמות. חלק מרכזי מתוכן ערוצי הספורט המופקים על ידי RGE הוא מפעלי ספורט מהארץ ומחו"ל שלגביהם מחזיקה RGE בזכויות שידור בבלעדיות לתקופה תחומה. בין מפעלי הספורט המרכזיים הזמינים לצפייה בערוצי הספורט של RGE ניתן למנות את ליגת האלופות, ליגת העל בכדורגל (המשחק מרכזי ומשחקים 6-7), ליגת העל בכדורסל, יורוליג, NBA ועוד. בתחום הילדים, RGE מפיקה ומפיצה 3 ערוצים שונים וכן ספריית תכני VOD הזמינים לצפייה בחלק מהפלטפורמות.

3.2. שירותי טלוויזיה רב ערוצית

שירותי טלוויזיה רב ערוצית כוללים אספקת מגוון תכנים אודיו-ויזואליים כגון תכני חדשות ואקטואליה, ספורט, ילדים, סרטים, סדרות ועוד הניתנים לצפייה על גבי מסך הטלוויזיה, הן באמצעות ערוצים ליניאריים והן באמצעות שירותי צפייה נדחית.

ענף הטלוויזיה הרב ערוצית מאופיין היסטורית כענף עם חסמי כניסה גבוהים הנוגעים בעיקר לעלות הגבוהה הכרוכה בהקמת תשתית ייעודית והשקעת סכומים נכבדים בשיווק ורכש תוכן. כתוצאה מכך, הענף נשלט שנים רבות על ידי שני שחקנים בלבד – הוט ויס. בשנים האחרונות חלו התפתחויות טכנולוגיות ושינויים רגולטורים אשר תרמו להנמכת חסמי הכניסה וכתוצאה מכך נכנסו לענף הטלוויזיה הרב ערוצית שני מתחרים נוספים – סלקום ופרטנר.

על אף השינויים שחלו בענף הטלוויזיה הרב ערוצית, ובכללם כניסתם של מתחרים חדשים, הענף עודנו נשלט ברובו על ידי שני השחקנים הוותיקים – הוט ויס. ההסדר הנדון יאפשר

⁶ VOD (Video On Demand) – שירות אינטראקטיבי המאפשר להזמין תוכן טלוויזיוני לצפייה לפי הזמנה אישית.

CatchUp – שירות המאפשר צפייה מאוחרת בתכנים ששודרו לתקופת זמן מוגדרת ללא הקלטה.

Start over – שירות המאפשר להתחיל את הצפייה בתוכן מחדש באמצע זמן שידורו.

כניסה של מתחרה נוסף לענף וכתוצאה מכך היצע המוצרים הזמין לצרכן יגדל ורמת התחרות צפויה להשתפר.

3.3. מערכת היחסים בין מפיצי תכנים לבין פלטפורמות שידור רב ערוציות

על מנת לספק למנויים הצעת ערך אפקטיבית, פלטפורמת שידור רב ערוצית צריכה לכלול בלוח המשדרים שלה מגוון תכנים. לרוב, תכנים אלו נרכשים על ידי הפלטפורמות ממפיצים או מפיקים שמחזיקים בידם זכויות שידור. במקרים אחרים, הפלטפורמה יכולה להפיק בעצמה תכנים מסוימים.

ככלל, רכישת זכויות שידור או הפקת תכנים כרוכה בהשקעה הונית גבוהה ולכן המפיץ יהיה מעוניין למקסם את רווחיו באמצעות מכירת התוכן למספר רב ככל הניתן של פלטפורמות. לעומת זאת, במקרה שפלטפורמה מפיקה תוכן או רוכשת זכויות שידור, היא עשויה לשדר את התוכן בבלעדיות או לספק אותו בתנאים נחותים וכך לבדל עצמה ממתחרותיה ולהשיג יתרון תחרותי.

כאמור, במסגרת ההסדר מבקשות קשת ו-RGE, שעוסקות בהפקה והפצה של תכנים שונים, להקים פלטפורמת שידור רב ערוצית חדשה. בהתאם לכך, עלולים לעלות חששות תחרותיים לדחיקת מתחרים באמצעות פרקטיקות שונות כגון הגבלת רכש תוכן, העלאת מחירי התוכן או פגיעה בתנאי האספקה. מגוון התכנים הזמינים לפלטפורמות בקטגוריות התוכן השונות משתנה בהתאם לסוג התוכן וכפועל יוצא מכך, החשש לדחיקת מתחרים באמצעות הגבלת רכש תוכן משתנה. לכן, אדון כעת בנפרד בכל סוג תוכן המופץ כיום על ידי קשת ו-RGE ובמידת נחיצותו וחשיבותו לפלטפורמות מתחרות. בהמשך, אדון בחששות התחרותיים שעשויים לעלות כתוצאה מההסדר ביחס לתכנים שנמצאו כנחוצים ובעלי חשיבות גבוהה לפלטפורמות השידור.

3.4. תכני ספורט

תוכן ספורט כולל תכנים רבים ומגוונים, בשלל ענפי ספורט, החל מענפי ספורט מוכרים ונצפים כדוגמת כדורגל וכדורסל ועד ענפים זניחים יותר כדוגמת פולו וקריקט. בדיקת הרשות העלתה

כי תכני ספורט מרכזיים נחשבים לתכני עוגן עבור הפלטפורמות וזאת הודות למאפייניהם הייחודיים:

- ביקוש קשיח - ככלל, שידורי ספורט הם מוצר בעל ביקוש יחסית קשיח, שכן אוהד ספורט המעוניין לצפות בשידור ספורט ספציפי לא יכול להמירו בשידור ספורט אחר. כך לדוגמה, ליגת הכדורסל בישראל אינה תחליף עבור אוהד ספורט המעוניין לצפות בליגת האלופות.
- בלעדיות - זכויות שידור למפעלי ספורט ישראלים או זרים נמכרים על ידי הגוף המחזיק בזכויות השידור הרלוונטיות,⁷ כאשר לרוב הזכויות נרכשות בבלעדיות ע"י מפיץ או מפיק אחד בכל מדינה. זכויות השידור נמכרות בהליך מכריזי שמתרחש בכל כמה שנים כאשר הזוכה מחזיק בזכויות בבלעדיות למספר שנים.

בשל הביקוש הקשיח יחסית, פלטפורמה ללא תכני ספורט מרכזיים או ללא תכני ספורט בכלל עשויה להימצא בנחיתות תחרותית למול מתחורתיה. כמו כן, בשל העדר תחליפיות מצד תכני ספורט אחרים, הפלטפורמות יתקשו להסתפק בתכני ספורט של מפיץ אחד ולוותר על תכני ספורט מרכזיים של מפיץ אחר. נוכח מאפיין הבלעדיות, לרוב, הפלטפורמות אינן יכולות לרכוש את תכני הספורט שמחזיקה RGE ממפיצים או ספקים אחרים.

כיום, לא קיימת רגולציה ישירה המסדירה את מערכת היחסים בין בעלי זכויות שידורי הספורט לבין הפלטפורמות. אולם, החלטת מדיניות 1-6/00 של המועצה לשידורי כבלים ולשידורי לוויין מיום 23 במרץ 2000 בנוגע להוט וליס נוגעת בעקיפין גם למערכת היחסים בין לבין RGE. החלטה זו קובעת כי תנאי לשידורו של ערוץ הינו, כי הוא לא ישודר בבלעדיות, וכי זכויות השידור בו יהיו ניתנות לרכישה על ידי כל גוף משדר בתנאים מסחריים הוגנים ובלתי מפלים. כלומר, ככל ש-RGE תמכור ליס או להוט את ערוצי הספורט שהיא מפיקה ומפיצה היא תחויב למכור בתנאים הוגנים ובלתי מפלים גם לפלטפורמה השנייה. נוכח מצב האסדרה כיום, כללי המועצה בעניין איסור בלעדיות אינם חלים על פלטפורמות המשדרות במתכונת של OTT

⁷ כדוגמת מנהלת הליגות לכדורגל המחזיקה בזכויות שידור של ליגת העל הישראלית בכדורגל.

(דוגמת פרטנר וסלקום). יחד עם זאת, נזכיר כי חובות דומות עשויות לחול על תכני ספורט מרכזיים גם מכוח פרק המונופולין בחוק התחרות.

3.5. תכני קשת

כאמור, קשת מפיקה ומפיצה מגוון רחב של תכנים באמצעות ערוץ 12 ובאמצעות שירותי צפייה נדחית. בנוסף על ערוץ 12, קיימים בישראל מספר ערוצים מסחריים נוספים המשדרים מגוון רחב של תכנים. עם זאת, ניתוח נתוני צפייה של לקוחות הפלטפורמות, מסמכים פנימיים שהתקבלו ברשות ושיחות עם גורמים שונים בענף מלמדים כי תכני קשת נחשבים לתכני עוגן באופן ברור עבור כל הפלטפורמות וכי בעיני הצרכנים לא קיימת תחליפיות חזקה בין ערוץ 12 לבין ערוצים מסחריים אחרים. לפיכך, נמצא שפלטפורמה רב ערוצית צריכה לכלול בלוח המשדרים שלה את תכני ערוץ 12 להם יש חשיבות יתרה. פלטפורמה ללא תכני קשת עשויה להימצא בנחיתות תחרותית למול מתחרותיה.

בכל הנוגע לשירותי צפייה נדחית, נמצא כי האפשרות לצפות בתכנים במועד גמיש לבחירת הלקוח הפכה בשנים האחרונות לנפוצה ומקובלת. לכן, העברת השידור הלינארי לבדו אינה מספיקה, ועל מנת לענות על צרכי הלקוחות על הפלטפורמה לאפשר צפייה גם באמצעות שירותי צפייה נדחית. מכיוון שתכני קשת נחשבים לתכני עוגן עבור הפלטפורמות, ישנה חשיבות גם לשירותי הצפייה הנדחית בכל הקשור לתכנים אלו.

כללים רגולטוריים שונים קובעים חובת הפצה של ערוץ 12 במתכונת לינארית. בהתאם לסעיף 36א לחוק התקשורת (בזק ושידורים), תשמ"ב-1982 (להלן **חוק התקשורת**), קשת מחויבת לספק להוט ויס שידור לינארי של ערוץ 12 אך אינה זכאית לגבות תשלום עבורו. האסדרה הקיימת בחוק התקשורת אינה כוללת את הפלטפורמות המשדרות במתכונת של OTT (פרטנר, סלקום ושירותי ה-OTT של יס והוט, להלן **פלטפורמת OTT**) לגביהן קיימת אסדרה שונה בחוק הפצת שידורים באמצעות תחנות שידור ספרתיות, תשע"ב-2012 (להלן **חוק הפצת שידורים**). סעיף 30ג לחוק הפצת שידורים קובע שקשת תספק שידור לינארי של ערוץ 12 ללא תמורה לכל פלטפורמת OTT. עם זאת, נקבע כי פלטפורמת OTT תצטרך לשלם עבור זכויות היוצרים.

כיום, קיימת בחוק הפצת שידורים הוראת שעה הנמצאת בתוקף עד חודש ינואר 2022, המקפידה את החובה המעוגנת בסעיף 30ג כאמור, ובמסגרתה נקבע כי קשת תיתן רישיון שידור לכל פלטפורמת OTT שביקשה זאת, במחיר ובתנאים המיטיבים ביותר שנתנה לפלטפורמת OTT אחרת. כלומר, עד לפקיעת הוראת השעה, אספקת שידורי קשת כפופה למו"מ עם פלטפורמות ה-OTT תחת התנאי כי התכנים יסופקו בתנאים לא מפלים. בהתאם, כיום קשת מספקת לפלטפורמות ה-OTT את שידוריה במסגרת הסכמות מסחריות ביניהן.

כיום אין רגולציה שחלה על שירותי הצפייה הנדחית ומכירת אלו על ידי קשת לפלטפורמות מוסדרת אף היא ביחסים מסחריים ביניהם. יחד עם זאת, נזכיר כי על תכנים ושירותים מסוימים שמספקת קשת עשויים לחול דיני המונופולין.

3.6. תכני ילדים

תכני ילדים הם שם כולל למגוון תכנים המתאימים לפעוטות עד נוער. בדיקת הרשות העלתה כי קיים מגוון של תכני ילדים מקומיים וזרים שניתן לקנות ממספר מפיצים שונים. לכן, אישור ההסדר לא צפוי להשפיע על יכולת התחרות של הפלטפורמות ביחס לתכנים אלו.

4. השפעת ההסדר על התחרות

ההסדר העומד לפניי הוא הסדר בעל היבטים אנכיים ואופקיים, שכן קשת ו-RGE שעוסקות בהפקה והפצת תכנים הנרכשים על ידי פלטפורמות שידור רב ערוציות, מבקשות להקים פלטפורמת שידור רב ערוצית חדשה בבעלותן. כמו כן, להסדר היבט אופקי לאור פעילותן של קשת ו-RGE במכירה של זמן פרסום בטלוויזיה ושטחי פרסום באתרי האינטרנט והישומונים המופעלים על ידן.

היבטים אנכיים

אדון תחילה בהיבט האנכי של ההסדר ובהשפעותיו על התחרות. מדובר בהסדר אנכי שבו שני ספקים של תשומה חשובה נכנסים להתחרות במקטע לו הם מספקים את התשומה. כתוצאה מכך מתעורר חשש שלאחר ההסדר, הצדדים לו ימנעו את אספקת התשומה או יספקו

אותה בתנאים נחותים או במחיר גבוה לפלטפורמות הקיימות באופן שיביא לדחיקתן או יקשה עליהן להתחרות.

כפי שהוסבר לעיל, בדיקת הרשות העלתה כי תכני הספורט של RGE ותכני קשת המשודרים במתכונת לינארית ובאמצעות שירותי צפייה נדחית הם תכני עוגן עבור הפלטפורמות. כלומר, פלטפורמה ללא תכנים ושירותים אלו עשויה לסבול מנחיתות תחרותית למול מתחרותיה.

טרם ההסדר, RGE וקשת עוסקות בהפקת תכנים והפצתם בלבד ולכן יש להן תמריץ למכור את התכנים לכלל הפלטפורמות. לאחר העסקה, רכישת מניות המיעוט והקמת המיזם המשותף, החברות תפעלנה גם במקטע של הפלטפורמות. בשלב זה, לצד ההכנסות ממכירת תכנים, יראו הצדדים הכנסות נוספות מדמי מנוי של לקוחות הפלטפורמה החדשה. לאור זאת, ההסדר עשוי ליצור לצדדים תמריץ לדחוק פלטפורמות מתחרות באופן מלא או חלקי באמצעות העלאת מחיר התכנים והשירותים, הגבלת רכישתם או פגיעה בתנאי אספקתם. לצדדים תהיה יכולת לבצע דחיקה מכיוון שכאמור התכנים ש-RGE וקשת מספקות הם תכני עוגן עבור הפלטפורמות המתחרות. דחיקת פלטפורמות מתחרות תקטין את מספר השחקנים בענף ותגרום לצמצום התחרות. דחיקה חלקית באמצעות העלאת מחיר עשויה להתגלגל באופן ישיר או עקיף למנויי הפלטפורמות המתחרות שיאלצו לשלם דמי מנוי גבוהים יותר או לקבל מגוון תכנים מצומצם יותר. כפי שתואר לעיל, הרגולציה הקיימת היום חלה על רקע מכירת השידורים הלינאריים של קשת ונוגעת רק לחלק מהפלטפורמות, כך שאין בה כדי להפיג את החשש.

יחד עם זאת, מבדיקת הרשות עולה כי בטווח הזמן הקצר שלאחר הקמת המיזם הסבירות להתממשות החששות התחרותיים נמוכה ביותר. בפרק הזמן המוגבל שעבורו ניתן הפטור, כפי שיפורט בהמשך, המיזם צפוי להיות בשנותיו הראשונות בלבד ועבור תקופה זו החששות המתוארים לעיל מופגים מהסיבות הבאות:

ראשית, במהלך תקופת ההסדר התמריץ לדחיקת מתחרים קטן יחסית. כיום, מרבית הכנסותיה של RGE נובעות ממכירת תכני ספורט שעלותם נחשבת לגבוהה ביחס לתכנים אחרים לכלל הפלטפורמות. ניסיון להעלות את מחיר התכנים, לפגוע בתנאי האספקה או להפסיק את מכירתם עלול לפגוע בהכנסותיה של RGE באופן מהותי, שכן היא עלולה להסתכן באובדן הכנסות ממכירת תכני הספורט. זאת כאשר אין לה וודאות בנוגע לכמות הלקוחות שיבחרו להצטרף למיזם המשותף כתוצאה מהעלאת מחיר או הפסקת מכירה של התכנים לפלטפורמות. לעומת זאת, לאחר שהמיזם המשותף יתבסס מבחינת כמות המנויים והיקף ההכנסות, התלות של RGE במכירת זכויות הספורט לפלטפורמות המתחרות תקטן. יתר על כן, ל-RGE לא קיימת וודאות בדבר המשך ההחזקה במיזם לאחר פקיעת תוקף הפטור. אף בכך יש כדי להקטין משמעותית את התמריץ של RGE לפגוע בתנאי האספקה לפלטפורמות וממילא בהכנסות RGE במהלך תקופת ההסדר, על מנת להטיב עם הכנסותיה מהמיזם בטווח הארוך, לאחר התבססות המיזם.

יצוין כי רכישת מניות מיעוט של קשת ב-RGE בתקופת הפטור לא צפויה לשנות את התמריץ שלה בנוגע להמשך הפצת תכני הספורט לפלטפורמות, שכן RGE תשאף להמשיך ולמקסם את רווחיה.

באופן דומה, מרבית הכנסותיה של קשת נובעות ממכירת זמן פרסום ולכן יש לה תמריץ לחשוף כמה שיותר משקי בית לתכנים שהיא מפיקה ומפיצה. לכן, גם במקרה זה, ניסיון לדחוק פלטפורמות באופן מלא או חלקי עשוי לפגוע בהכנסותיה באופן משמעותי. זאת מכיוון שאין לקשת וודאות בנוגע לכמות הלקוחות שיבחרו להצטרף למיזם המשותף או לעבור לחלופות אחרות כך שהיא לא תפסיד צופים אך תפסיד תשלום עבור התכנים והשירותים שלה.⁸ קרי, החששות התחרותיים המתוארים יתעוררו רק כאשר היקף הרווחים מהמיזם יגדל וכמות המנויים שירכשו את שירותיו כתוצאה מאי מכירת התוכן או העלאת המחיר למתחרים תהפוך למשמעותית לעומת ההפסד שייווצר לקשת ו-RGE מהמהלך.

⁸ נזכיר כי במסגרת האסדרה הקיימת, קשת מחויבת להעביר לרשות את ערוץ 12 במתכונת לינארית ללא תשלום. עם זאת, האסדרה לא חלה על פרטנר וסלקום ולא מתייחסת לשירותי צפייה נדחית.

שנית, בכל הנוגע לתכני הספורט של RGE, כפי שהוסבר, לרוב, תכנים אלו נרכשים על ידי RGE בבלעדיות למספר שנים. מכיוון שרכישת התכנים מוסדרת באמצעות מכרזים שמתקיימים בכל מספר שנים, זכויות אלו יכולות להירכש בעתיד על ידי גורם אחר, כך שהתלות של הפלטפורמות ב-RGE תפחת או תיפסק. בנוסף, RGE מודעת שכל ניסיון לעלות מחיר או להפסיק למכור תכני ספורט מסוימים לפלטפורמות, עשוי לתמרץ גורמים שונים בענף, דוגמת מפיקים, מפיצים או פלטפורמות מתחרות,⁹ לגשת למכרזים ולנסות לרכוש את זכויות השידור.

שלישית, לחלק מהפלטפורמות קיימים הסכמים מסחריים מול קשת ומול RGE לחלק לא מבוטל מתקופת הפטור, כך שהן ימשיכו לקבל את התכנים והשירותים בשנים הקרובות בתנאים ובמחיר שנקבעו עוד בטרם ההסכם.

לאור כל זאת, בשנותיו הראשונות של המיזם, לא צפוי להשתנות באופן מהותי התמריץ שייווצר לקשת ול-RGE בכל הנוגע להפצת התכנים שבידן ואף היכולת לפגוע בהפצת התכנים לפלטפורמות המתחרות היא מוגבלת בחלק גדול מהתקופה. מהצד השני, כתוצאה מכניסתה של פלטפורמה חדשה לענף רמת התחרות צפויה להשתפר ומגוון המוצרים הזמינים ללקוחות יגדל. בעתיד, וכתלות בגודל הפלטפורמה שיפעילו הצדדים לצד שינויים רגולטוריים¹⁰ ושינויים בהעדפות הצפייה של הלקוחות, עשוי להינתן משקל רב יותר לחששות אלו. משכך, בהחלט ייתכן שבבחינה עתידית מסקנת הממונה על התחרות ביחס לחששות העולים מהחזקת הצדדים במיזם תשתנה. בנסיבות כאמור, הפטור שניתן למיזם לא יחודש וממילא החזקתם המשותפת של הצדדים במיזם תופסק וקשת אף תיפרד מהחזקת מניות המיעוט ב-RGE.

לאור האמור, ועל מנת לצמצם את החשש מקיומו של תמריץ לדחיקת מתחרים בתקופת הפטור, החלטתי לתת פטור לתקופה של 4 שנים בלבד, תקופה קצרה מזו שהתבקשה על ידי

⁹ יש לציין כי מבחינה רגולטורית על חלק מהפלטפורמות נאסר לרכוש באופן ישיר תכני ספורט בבלעדיות.

¹⁰ ראה לדוגמה המלצות הוועדה לבחינת אסדרת העל בתחום השידורים – "ועדת פולקמן":
https://www.gov.il/BlobFolder/reports/27072021/he/Report-Folkman_Committee.pdf.

הצדדים. על רקע ההתפתחות הדינאמית בענף התקשורת והטלוויזיה הרב ערוצית, הגבלת תקופת הפטור תאפשר בחינה מוקדמת של השאלה האם מתעוררים החששות התחרותיים מקיומו של המיזם וקבלת החלטה בהתאם לתנאי השוק שיתפתחו. מן הצד השני, מתן הפטור יאפשר התפתחות של מתחרה נוסף בתחום פלטפורמות השידור הרב ערוציות, התפתחות שמתעולותיה צפויים ליהנות כלל צרכני הטלוויזיה הרב ערוצית. כמו כן, ובהתאם לדיון ודברים שקיימו הצדדים עמי, ההסדר בין הצדדים כולל גם מנגנון המסדיר את היפרדות הצדדים במידה שהפטור לא יחודש, לרבות את הפסקת אחזקות המיעוט של קשת ב-RGE. שני מאפיינים אלה, קיצור תקופת הפטור וקביעת מנגנון מוסדר להפרדת המיזם, מפיגים את החששות התחרותיים העשויים לעלות מהמיזם בטווח הארוך.

באשר להתחייבות הצדדים לספק למיזם את התכנים שבידם בתנאים שאינם פחותים מתנאי הרישיון שהוענקו לצדדים שלישיים, אני סבורה כי העובדה שמדובר במיזם חדש לא צפויה להשפיע על התמריץ של הצדדים להעניק הנחות לפלטפורמות מתחרות. מן הצד השני, אספקת התכנים בתנאים שאינם פחותים מתנאי הרישיון שהוענקו לצדדים שלישיים, תבטיח למיזם החדש וודאות ותאפשר לו להתחרות בתנאים מיטביים בשנותיו הראשונות. ככל שבעתיד מספר המנויים של המיזם יגדל, ייתכן כי התמריץ של קשת או של RGE להעניק הנחות לפלטפורמות מתחרות יקטן וזאת בשל החובה להעניק את אותה ההנחה גם למיזם המשותף. לאור זאת, ייתכן שבעתיד יינתן משקל רב יותר לחשש זה.

היבטים אופקיים

במסגרת הבדיקה נבחנו גם ההיבטים האופקיים של ההסדר. חברתם של הצדדים אשר מוכרים זמן פרסום בטלוויזיה (כגון פרסומות וחסויות) ושטחי פרסום באתרי אינטרנט וביישומונים המופעלים על ידם, עשויה לכאורה להעלות חשש מפני הפעלת כוח שוק חד צדדי כלפי מפרסמים. עם זאת, בכל הנוגע למכירת זמן פרסום בטלוויזיה, בדיקת הרשות העלתה שקיימת תחליפיות מועטה בין מוצרי הפרסום של קשת לבין מוצרי הפרסום של RGE וזאת בשל הבדלים בסוג המוצר, רמת המחיר, היקף החשיפה וקהל היעד. לכן, על אף

הדומיננטיות של קשת בתחום הפרסום בטלוויזיה חבירתם של הצדדים אינה מעלה חשש כאמור.

באשר למכירת שטחי פרסום באתרי האינטרנט והיישומונים שמפעילים הצדדים להסדר (N12-1 mako) שמופעלים על ידי קשת ואתר ספורט 5 שמופעל על ידי RGE) בדיקת הרשות העלתה כי ישנו מגוון רחב של אתרי תוכן המציעים שטחי פרסום אשר יכולים להוות תחליף לפרסום באתרים וביישומונים אלו. כמו כן, היקף הפעילות של RGE במכירת שטחי פרסום במסגרת אתר האינטרנט ויישומון ספורט 5 אינו מהותי. נוכח ריבוי המתחרים והיקף הפעילות הנמוך יחסית של RGE בתחום זה, גם במקרה זה השתכנעתי שההסדר איננו מקים חשש כאמור.

לאור כל האמור לעיל, שוכנעתי כי למשך התקופה שבה ניתן הפטור אין בהסדר ובכבילות שבו כדי לפגוע פגיעה של ממש באיזה מהשווקים המושפעים מההסדר.

5. סוף דבר

לאחר שנועצתי עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק התחרות ולהעניק את הפטור המבוקש לתקופה של **ארבע שנים, קרי עד יום 2.9.2025**. החלטתי זו נתונה לערר בפני בית הדין לתחרות על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל עליו ניתן הפטור, בהתאם לסעיף 15(א) לחוק התחרות.

מ"מ הממונה על התחרות
מיכל כהן

ירושלים, כ"ה באלול התשפ"א

02 ספטמבר 2021