



**החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988
בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר שבין חברת הרשת
הרביעית בע"מ לבין רמי לוי שיווק השקמה בע"מ, סופר דוש בע"מ,
א.ב.א ויקטורי חברה לניהול ואחזקות בע"מ, כהן מחסני השוק בע"מ
וספיר דן קמעונאות בע"מ**

א. פתח דבר

מונחת בפני בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: **"החוק"**), להסדר שבין רמי לוי שיווק השקמה בע"מ (להלן: **"רמי לוי"**), סופר דוש בע"מ (להלן: **"סופר דוש"**), א.ב.א ויקטורי חברה לניהול ואחזקות בע"מ (להלן: **"ויקטורי"**), כהן מחסני השוק בע"מ (להלן: **"מחסני השוק"**) וספיר דן קמעונאות בע"מ (להלן: **"ספיר דן"**) וביחד **"בעלי המניות"**, שענייננו שיתוף פעולה של בעלי המניות במסגרת חברת הרשת הרביעית בע"מ (להלן: **"הרשת הרביעית"**). להסדר האמור ניתנו בעבר פטורים מאישור הסדר כובל, האחרון שבהם בהחלטה מיום 10 ביוני 2012 (להלן: **"החלטת הפטור הקודמת"**)¹. תקופת הפטור הסתיימה ולפיכך הובא ההסדר לבחינתי פעם נוספת.

לאחר שבחנתי את ההסדר על כבילותיו, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי בכפוף לתנאים שבסיפא להחלטה זו, ההסדר אינו פוגע פגיעה של ממש בתחרות, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלה, ראוי ההסדר לפטור לפי הוראות סעיף 14 לחוק, והכל בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

ב. הצדדים להסדר

הרשת הרביעית הינה חברה פרטית, שהתאגדה בישראל, ומניותיה מוחזקות בחלקים שווים על ידי רמי לוי, סופר דוש, ויקטורי, מחסני השוק וספיר דן. הרשת הרביעית הוקמה על מנת לפתח ולייצר מצרכים תחת מותג פרטי, אשר ישווקו בחנויות של בעלי המניות.

רמי לוי היא חברה בבעלותו של מר רמי לוי, בעל השליטה ברשת חנויות רמי לוי שיווק השקמה 2006 בע"מ, המפעילה 34 חנויות ברחבי הארץ וכן חנות מקוונת; **סופר דוש** היא חברה פרטית, המפעילה 5 חנויות באזור גוש דן; **ויקטורי** היא חברה פרטית, המוחזקת על ידי החברה הציבורית, ויקטורי רשת סופרמרקטים בע"מ, המפעילה 30 חנויות וכן חנות מקוונת; **מחסני**

¹ החלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר שבין חברת הרשת הרביעית בע"מ לבין רשתות שיווק בעלות מניות בה (10.06.2012) **הגבלים עסקיים** 5001971.

השוק היא חברה פרטית המפעילה 29 חנויות ברחבי הארץ ו**ספיר דן** היא חברה פרטית המפעילה 14 חנויות תחת השם המסחרי "מחסני להב". בעלי המניות הם קמעונאים גדולים כמובנו בחוק קידום התחרות בענף המזון, התשע"ד-2014.

ג. ההסדר

בעלי המניות מחזיקים בחלקים שווים במניות של הרשת הרביעית, אשר הוקמה על מנת לפתח מותג פרטי עבור בעלי המניות. במסגרת פעילותה, הרשת הרביעית התקשרה עם חברת ברנד פור יו בע"מ (להלן: "**ברנד פור יו**") אשר מפתחת עבורה מוצרים תחת מותג פרטי "המותג". ברנד פור יו מאתרת ובוחרת ספקים, מנהלת עימם משא ומתן ומתקשרת עימם בהסכמים לאספקת מוצרים.

ברנד פור יו מלווה את תהליך הייצור ומשתפת פעולה עם הרשת הרביעית בתכנון, שיווק וקידום מכירות. בהתאם להסכם בין הצדדים, לצורך פעילותה, ועל מנת להעריך את צפי הייצור השנתי של מוצרי המותג הפרטי, ברנד פור יו מקבלת מהרשת הרביעית נתונים לגבי היקף מכירות כמותי וכספי של המוצרים בקטגוריה בה קיים מוצר הנמכר תחת המותג הפרטי, אצל כל אחד מבעלי המניות. כמו כן, על מנת לאפשר לרשת הרביעית לנהל משא ומתן עם ספקים על תנאי הסחר של מוצרי המותג הפרטי, בעלי המניות התחייבו במסגרת התקנון להעביר לרשת הרביעית מידע על תנאי הסחר הנוכחיים שלהם עם ספקיהם.

הסכמות בעלי המניות בנוגע לפעילותה של הרשת הרביעית מפורטות בתקנון הרשת הרביעית. מעבר להסדר שיתוף הפעולה בין בעלי המניות והעברת מידע מסחרי כמפורט לעיל, תקנון הרשת הרביעית קובע איסור על בעלי המניות להתקשר בהסכמים מסחריים עצמאיים לייצור מוצרי מותג פרטי עם הספקים העובדים עם הרשת הרביעית, וכולל התחייבות של בעלי המניות לבצע רכישות של מוצרי המותג הפרטי ברף מינימאלי שנתי.

הרשת הרביעית לא מכתיבה לבעלי המניות כמויות רכישה (למעט החיוב לרכוש כמות מינימלית של מוצרי המותג הפרטי) ולא מכתיבה את המחיר לצרכן. מעבר לשיתוף הפעולה במסגרת הרשת הרביעית כאמור לעיל, בעלי המניות ממשיכים לנהל את עסקיהם באופן עצמאי לחלוטין.

תקופת ההתקשרות בין הרשת הרביעית לברנד פור יו בנוגע לספיר דן ורמי לוי הסתיימה וספיר דן ורמי לוי לא מחויבות עוד להתחייבות המפורטות לעיל, אף שעדיין מחזיקות במניות של הרשת הרביעית. כמו כן, במסגרת תיקון ההסכם בין הרשת הרביעית לבין ברנד פור יו משנת 2011 סוכם כי ברנד פור יו תהיה רשאית למכור את מוצרי המותג הפרטי גם לקמעונאים אחרים.

ד. השפעת ההסדר על התחרות

ההסדר הינו מיזם משותף בין מתחרים בתחום התחרות, העולה כדי הסדר כובל לפי סעיף 2(א) לחוק. כבילות מסוימות בתקנון הרשת הרביעית אף עולות כדי הסדר כובל לפי סעיף 2(ב) לחוק.

החששות התחרותיים שבהסדר פורטו בהרחבה בהחלטת הפטור הקודמות. שיתוף פעולה בין מתחרים יוצר חשש ליצירה של תיאום מפורש או משתמע ולפגיעה בתחרות ביניהם. במיזם משותף שעניינו רכישת תשומות מתעורר גם חשש מפני יצירת כוח קניה למיזם המשותף מול הספקים. כמו כן, בנסיבות כאן, מתעורר חשש כי המיזם יביא לדחיקת ספקים מן המדפים משום שמוצרי המותג הפרטי עשויים לבוא במקום המוצרים המיוצרים על ידם וחשש כי קמעונאים שאינם חלק מן המיזם המשותף, ולא יכולים ליהנות מן היתרונות של המותג הפרטי, יימצאו בנחיתות תחרותית מול בעלי המניות.

כפי שפורט בהחלטה הקודמת, בנסיבות העניין כאן החששות מופגים, שכן נתח השוק של בעלי המניות ברכישת תשומות אינו משמעותי דיו על מנת שיווצר חשש מהפעלת כוח שוק על ידן ובשל כך שמוצרי המותג הפרטי תופסים שיעור נמוך, באופן יחסי, מתוך מחזור המכירות של כל אחד מבעלי המניות. עתה, עם סיום תקופת ההתקשרות בכל הנוגע לרמי לוי, נתח השוק של בעלי המניות אשר ההסדר עדיין חל לגביהם משמעותי אף פחות.

במסגרת ההחלטה הקודמת, נקבעו תנאים שתכליתם לגדר את שיתוף הפעולה לפעילות שעניינה פיתוח המותג הפרטי בלבד, וזאת על מנת למנוע חשש לזליגת שיתוף הפעולה. כן נקבעו תנאים להעברת מידע מסחרי בין בעלי המניות לבין הרשת הרביעית וברנד פור יו, על מנת להבטיח שלא יועבר מידע מסחרי רגיש, באופן הפוגע בתחרות. כן הובטח בתנאים צירופם של קמעונאים נוספים להסדר, על מנת לאפשר לקמעונאים אחרים ליהנות מהיתרונות התחרותיים הגלומים בו.

מאז מתן ההחלטה הקודמת לא נעשו שינויים בהסדר (מעבר למה שצוין לעיל) ולא השתנו הנסיבות המפורטות בהחלטה, אשר הביאו אז למסקנה כי החששות התחרותיים מופגים. לפיכך, מנימוקי ההחלטה הקודמת ובשים לב למכלול נסיבות העניין, מצאתי כי ניתן להאריך את תוקפו של הפטור שניתן בקשר עם ההסדר לתקופה נוספת של שלוש שנים, וזאת, בכפוף לתנאים אשר מפורטים בסיפא החלטה זו. למען הסר ספק, גם החלטתי זו, כמו ההחלטה הקודמת, מתייחסת רק לפעילות הנוגע לפיתוח המותג הפרטי ואין בה כדי להתיר פעולות אחרות שצוינו בתקנון הרשת הרביעית, אך לא הוצאו אל הפועל על ידי הצדדים.

הצדדים ביקשו כי המידע המסחרי שמועבר במסגרת הפעילות המשותפת יועבר על ידי בעלי המניות ברשת הרביעית במישרין לידי ברנד פור יו, ולא באמצעות הרשת הרביעית. לפיכך, התנאים שתכליתם להבטיח כי פעילות נושא הפטור לא תשמש להעברת מידע מסחרי רגיש בין הצדדים, הוטלו גם על ברנד פור יו, בהסכמתה וכתנאי למתן פטור זה.

ה. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניק את הפטור המבוקש, בכפוף לתנאים המפורטים להלן, וזאת למשך **שלוש שנים מהיום**.

ואלה הם התנאים למתן הפטור:

1. הגדרות:
 - "אדם מורשה" – אדם המועסק על ידי הרשת הרביעית או אדם המועסק על ידי ברנד פור יו, אשר חתם על כתב התחייבות לסודיות כמפורט בתנאים אלו, ומסר העתק ממנו לממונה.
 - "בעלי המניות" – רמי לוי שיווק השקמה בע"מ, סופר דוש בע"מ, א.ב.א. ויקטורי חברה לניהול ואחזקות בע"מ, כהן מחסני השוק בע"מ, ספיר ד.ן קמעונאות בע"מ וכן כל אדם אחר המחזיק במניות הרשת הרביעית, או מי מטעמם של כל אלה;
 - "ברנד פור יו" – ברנד פור יו בע"מ, לרבות אדם קשור בה או מי מטעמה;
 - "הממונה" – הממונה על הגבלים עסקיים;
 - "המותג הפרטי" – מוצר שפותח על ידי ברנד פור יו או בשיתוף עימה עבור הרשת הרביעית ובעלי המניות.
 - "הרשת הרביעית" – הרשת הרביעית בע"מ, לרבות אדם קשור בה או מי מטעמה;
 - "מידע מסחרי" – לרבות מידע הנוגע למחירים, כמויות, יעדי רכישה ותנאי סחר.
2. הפעילות המשותפת המותרת היא הפעילות הנוגעת לפיתוח מוצרי מותג פרטי בלבד עבור בעלי המניות (להלן: "**הפעילות המשותפת**"). פטור זה אינו מתיר כל פעילות החורגת מגדרי הפעילות המשותפת.
3. הרשת הרביעית או בעלי מניותיה לא יסרבו סירוב בלתי סביר לבקשת קמעונאי, שאינו נמנה על שני הקמעונאים הגדולים באותה עת (במונחי מחזור מכירות), להצטרף לפעילות המשותפת או לרכוש מוצרי המותג הפרטי.
4. בעלי המניות יעבירו לרשת הרביעית או ברנד פור יו אך ורק מידע מסחרי אשר הכרחי לצורך הפעילות המשותפת, ובאופן המצמצם כל חשש להפחתת התחרות ביניהם. מבלי לגרוע מן האמור בסעיף זה, בעל מניות לא יעביר מידע מסחרי למי שאינו אדם מורשה.
5. כתנאי להעברת מידע מסחרי לאדם מורשה, אדם מורשה יחתום על כתב סודיות, בנוסח המצורף להחלטה זו **כנספח "א"**.
6. הרשת הרביעית, ברנד פור יו או אדם מורשה לא ימסרו לבעל מניות או מי מטעמו מידע מסחרי הנוגע לבעל מניות אחר.

7. הרשת הרביעית לא תכתיב, תמליץ או תתערב בדרך אחרת, במישרין או בעקיפין, בתנאי סחר הנהוגים בין ספקים של הרשת הרביעית לבעלי המניות או קמעונאים אחרים, לרבות מחירים, סוגי מוצרים או כמויות ויעדי רכישה או שטח המכירה המוקצה להם בחנות, זולת בנוגע למותג הפרטי.
8. רף הרכישה המינימלי של מוצרי המותג הפרטי ייקבע באופן כמותי, ולא כשיעור מכלל מכירותיו העתידיות של בעל מניות, וללא התייחסות כלשהי למכירותיהם של ספקים אחרים. עם זאת, רשאית הרשת הרביעית להתחשב בעת קביעת רף הרכישה המינימלי, בכלל מכירותיו של בעל המניות של מוצרים באותה קטגוריה, בתקופה שקדמה לקביעת רף הרכישה המינימלי.
9. אדם מורשה לא יועסק, בין בתמורה ובין שלא בתמורה, אצל קמעונאי, ובכלל זאת אצל מי מבעלי המניות או כל אדם קשור אליהם, ולא יספק להם שירותים, זולת במסגרת תפקידו ברשת הרביעית או בברנד פור יו. בסעיף זה "קמעונאי" – כמובנו בחוק קידום התחרות בענף המזון, התשע"ד-2014.
10. כל ההגדרות והמונחים שבתנאים אלו יפורשו בהתאם לכללי ההגבלים העסקיים (הוראות והגדרות כלליות), תשס"ו-2006 או כל דין שיבוא במקומם.
11. כל ספק בדבר פרשנותם או תחולתם של תנאים אלה יובא 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.

אורי שוורץ



הממונה על הגבלים עסקיים (בפועל)

ירושלים, א' חשון תשע"ו

14 אוקטובר 2015

נספח "א"

התחייבות לשמירה על סודיות

אני הח"מ, _____, ת"ז _____, המשמש בתפקיד _____ בחברת _____ (להלן: "החברה") מצהיר ומתחייב כדלקמן:

1. קראתי והבנתי את התנאים בהם ניתנה החלטת הממונה על הגבלים עסקיים לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר שבין חברת הרשת הרביעית בע"מ רמי לוי שיווק השקמה בע"מ, סופר דוש בע"מ, א.ב.א. ויקטורי חברה לניהול ואחזקות בע"מ, כהן מחסני השוק בע"מ וספיר דן קמעונאות בע"מ (להלן: "החלטת הממונה") ואני מתחייב למלא אחר התנאים.
2. הגדרות המונחים בהתחייבות זו הן כהגדרתם בתנאים המפורטים בהחלטת הממונה.
3. מבלי לגרוע מכלליות האמור, אני מצהיר כי ידוע לי כי מידע מסחרי אשר יועבר לידי במסגרת הפעילות המשותפת מועבר לידי בתנאי מפורש כי עלי לשמור עליו בסודיות מוחלטת, כמפורט להלן בכתב התחייבות ולא לעשות בו כל שימוש למעט לצורך הפעילות המשותפת ובמידה שלא עולה על הנדרש.
4. בכפוף לאמור בסעיף 3 לעיל, אני מתחייב לשמור בסודיות מוחלטת את המידע המסחרי ולא לגלותו, במישרין או בעקיפין, אלא לאדם מורשה, ובלבד שהדבר נדרש במישרין לצורך הפעילות המשותפת.
5. אני מתחייב לשמור בקפידה על המידע המסחרי ועל המסמכים הכוללים את המידע המסחרי ולנקוט בכל אמצעי זהירות הנדרש לשם מניעת אובדנם או הגעתם לידי אדם שאינו מורשה.
6. אני מתחייב להימנע מלהשאיר את המסמכים הכוללים מידע מסחרי במקום שאינו נמצא בפיקוחי המלא, ולנקוט בכל אמצעי נדרש לצורך מניעת האפשרות שאדם שאינו מורשה יעיין במסמכים, יעתיקם או יחזיק בהם.
7. התחייבות זו תקפה מהמועד בו המידע המסחרי הועבר לידי ולמשך תקופה בלתי מוגבלת בזמן.

ולראיה באתי על החתום:

חתימה

תאריך