

## הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988<sup>1</sup> (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיע כי ביום י"ח בטבת התשע"ו (30 בדצמבר 2015), החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
10257	כלל תעשיות בע"מ כת-מש הולדקו בע"מ CRH Europe Investments CRH Nederland BV	אייתחרות	מלט

תוקפו של הפטור מוגבל לשבע שנים, או עד לסיום תקופת הביניים להשלמת תשלום התמורה בגין עסקת המיזוג. 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 להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 10257, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

כ"ב בטבת התשע"ו (3 בינואר 2016)

(חמ 41-3-ה1)

אורי שוורץ

הממונה על ההגבלים העסקיים (בפועל)

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.

## הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988<sup>1</sup> (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיע כי ביום כ"ב בטבת התשע"ו (3 בינואר 2016), החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
10260	מלם גמל ופנסיה בע"מ פנדה יועצים בע"מ ד.ס.ש ייעוץ ושירותים בע"מ מר דב סיני אינטרגמל קופות גמל ופנסיה בע"מ	אייתחרות	קופות גמל בניהול עצמי

תוקפו של הפטור מוגבל ל-18 חודשים.

החלטתי מתבססת על כך שהכבילות שבהסדר אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מההסדר, 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 להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 10260, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

כ"ב בטבת התשע"ו (3 בינואר 2016)

(חמ 41-3-ה1)

אורי שוורץ

הממונה על ההגבלים העסקיים (בפועל)



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

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל שהצדדים לו:

כלל תעשיות בע"מ, כת-מש הולדקו בע"מ, CRH Europe

CRH Nederland BV ו- Investments BV

### 1. פתח דבר

ביום 18 באוקטובר 2015 הונחה לפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים" או "החוק"), להסדר שהצדדים לו הם כלל תעשיות בע"מ, כת-מש הולדקו בע"מ, CRH Europe Investments B.V ו- CRH Nederland B.V. (כולן ביחד להלן: "הצדדים"), שעניינו התחייבות לאי-תחרות הנלווית לעסקת מיזוג, וכפי שיפורט בהמשך.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתן האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות אינן עלולות לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשוק, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. על כן, מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור בכפוף לתנאים לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, ובשל הנימוקים שיפורטו להלן.

### 2. הצדדים והרקע להסדר

**כלל תעשיות בע"מ** (להלן: "כלל") היא חברה פרטית בבעלות AI Diversified Holdings SARL, בשליטת מר לן בלוטניק. עד לעת ביצוע עסקת המיזוג שתואר בהמשך, החזיקה כלל, במישרין ובאמצעות חברות בנות שונות, ב-75% מהון המניות של חברת משאב יזום ופיתוח בע"מ (להלן: "משאב"), ודרכה בכלל הון המניות של נשר מפעלי מלט ישראליים בע"מ (להלן: "נשר"), בעלת מונופולין בייצור מלט.<sup>1</sup>

שאר הון המניות של משאב (כלומר 25%) הוחזק עד כה על-ידי חברת CRHI, המוחזקת, בעקיפין, על ידי CRH Plc (להלן: "קבוצת CRH" או "CRH"). עיקר עיסוקה של קבוצת CRH הוא באספקת מגוון מוצרים ושירותים הקשורים לתחום הבנייה ברחבי העולם. מלבד ההחזקה במשאב כאמור, אין ל-CRHI או לקבוצת CRH פעילות נוספת בישראל. כלל ו-CRHI התקשרו ביניהם בהסכם לפיו יועברו כל מניותיה של CRHI לידי כלל. המניות הועברו לחברה חדשה (כת-מש הולדקו בע"מ, להלן: "כת-מש"), כאשר במקביל לעסקה, ריכזה כלל בידי כת-מש את שאר המניות במשאב, שהיו מוחזקות עד לאותה עת על-ידיה ועל-ידי חברות בנות שונות. הצדדים

<sup>1</sup> הכרזה על קיום מונופולין לפי סעיף 26 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988: נשר מפעלי מלט ישראליים בע"מ (26.3.89) **הגבלים עסקיים** 4100054.

לעסקה הבהירו כי עסקה זו הייתה חייבת בדיווח אך ורק מכוח הוראת סעיף 17(א)(3) לחוק. לבקשת הצדדים רשות ההגבלים העסקיים הודיעה כי בנסיבות העניין היא אינה עומדת על קיום חובת הגשת הודעות מיזוג.

במסגרת הסכם הרכישה הוסכם כי רק חלק מהתמורה בגין המכירה יועבר לידי המוכרת במועד השלמת העסקה. שאר התשלום נדחה לתקופה מסוימת (שבין חמש לשבע שנים, או תקופה קצרה יותר בכפוף לנסיבות מסוימת; להלן: "**תקופת הביניים**"), כאשר סכומו תלוי בין היתר בביצועים של משאב והחברות הקשורות אליה (להלן: "**קבוצת משאב**") בתקופה האמורה. בנוסף לנ"ל, תמשיך אחת מחברות CRH להעניק למשאב שירותי ניהול ויעוץ למשאב, בתמורה לדמי ניהול ויעוץ תקופתיים, למשך תקופת הביניים. עוד הוסכם כי עד לסיום תקופת הביניים, תשמור המוכרת על זכויות מסוימות בקבוצת משאב, ובכלל זה זכות לקבל מקדמות על חשבון רכיב התשלום הנדחה במקרה של חלוקת דיבידנדים, זכות לקבל כספים במקרה של מכירת נכסים מסוימים, זכות לקבלת מידע אודות הנעשה בחברה וכן זכות למינוי של שני משקיפים בדירקטוריון.

### 3. הכבילות שבהסדר והשפעתן על התחרות

ההסכם בין הצדדים כולל התחייבות לאי-תחרות בגינה התבקש פטור מקבלת אישור בית הדין להגבלים עסקיים. על-פי תניית אי-התחרות, קבוצת CRH לא תתחרה במשאב או בחברות הבנות שלה למשך תקופת הביניים.

ככלל, הגבלת תחרות בין צדדים לעסקת מכירה של עסק או פעילות עסקית מהווה דפוס עסקי מקובל, שנועד להבטיח את נכונות הרוכש לרכוש את העסק ולהשקיע בו מהונו ומממצו. מטעם זה, הותקן פטור הסוג לכבילות נלוות למיזוגים (להלן: "**פטור הסוג**"),<sup>2</sup> אשר נועד להגן על האינטרס הליגיטימי של הצדדים להבטיח שהעסקה לא תרוקן מתוכן על-ידי תחרות מצדו של המוכר בסמוך לאחר המיזוג, וכי התמורה תגלם את מלוא שוויו של הממכר.

למרות שתנאי פטור הסוג אינם מתקיימים במקרה שבנדון (בין השאר מאחר שנשר היא בעלת מונופולין בייצור מלט), שוכנעתי כי תניית אי-התחרות נדרשת בנסיבות העניין כדי להגן על ערך העסקה, וכי משך ההתחייבות סבירה בנסיבות העניין. זאת בפרט נוכח העובדה כי המוכרת תמשיך להיות מעורבת בניהולה של משאב למשך תקופת הביניים, ובכלל זה תיתן לקבוצת משאב שירותי ניהול ויעוץ ותיהנה מזכויות לקבל מידע אודות פעילות הקבוצות ולמנות משקיפים לדירקטוריון. נוכח האמור, שוכנעתי כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בהסדר כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

כיום, אין ל-CRH כל פעילות עצמאית בישראל, מלבד השותפות עם כלל במשאב במשך שנים. בנוסף לכך, רכיב התשלום הנדחה עשוי להשתנות כתלות בביצועים של משאב, כך שגם בהיעדר הכבילות התמריץ של CRH להתחרות במשאב מוגבלת. נוכח כך ובהתחשב במסקנתי כי הכבילות

<sup>2</sup> כללי הגבלים עסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ט-2009.



נדרשות לשם מימוש הליך ההפרדות ההדרגתי בין CRH וכלל, שוכנעתי כי הכבילות שבהסדר אינן מעלות חשש לפגיעה של ממש בתחרות בשוק.

#### 4. סוף דבר

לאחר שנועצתי עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק את הפטור המבוקש.

תקופת הפטור היא לשבע שנים, או עד לסיום תקופת הביניים, לפי המוקדם.

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 עליו ניתן הפטור.

אורי שוורץ



הממונה על הגבלים עסקיים (בפועל)

ירושלים, י"ח בטבת תשע"ו

30 בדצמבר 2015



## הועדה לפטורים ולמיזוגים

### המלצות

**מועד הדיון: 30 בדצמבר 2015**

**מקום הדיון: משרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב עם ועולמו 4 ירושלים**

**בקשת מיזוג במסלול הירוק**

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות המיזוג וחוות הדעת של המחלקה הכלכלית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים למיזוג
10332	מ. יוחננוף ובניו (1988) בע"מ מגה קמעונאות בע"מ

### החלטה

חברי הועדה ממליצים לאשר את בקשת המיזוג על סמך חוות הדעת הכלכלית.

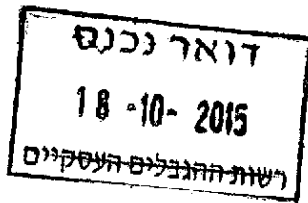
### בקשות פטור

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות פטור וטיוטות פטור של המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר כובל
10257	כלל תעשיות בע"מ – כת-מש הולדקו בע"מ CRH Europe Investments B.V., CRH .Nederland B.V
10268	רדיוס שידורים בע"מ קול הים האדום בע"מ רדיו הצפון החזקות בע"מ רדיו ללא הפסקה בע"מ רדיו אף אם השפלה בע"מ רדיו קול רגע בע"מ רדיו ללא הפסקה ניהול 2008 בע"מ חדשות 10 בע"מ רדיו 90 בע"מ
10314	כרטיסי אשראי לישראל בע"מ דיינרס קלוב ישראל בע"מ בנק אגוד לישראל בע"מ

### החלטה

חברי הועדה ממליצים ליתן פטור בבקשות הנ"ל על סמך טיוטות הפטור של המחלקה המשפטית.



## בקשת פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בהתאם לס' 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988, מוגשת בזה בקשה לפטור מאישור בית הדין, הסדר כובל שפרטיו כדלקמן:

### 1. הצד להסדר המבקש את הפטור:

**שם:** כלל תעשיות בע"מ ("כלל") ו-כת-מש הולדקו בע"מ ("הרוכשת")

**מען:** מרכז עזריאלי 3, הבנין המשולש קומה 45, תל אביב 6702301.

**מען למסירת מסמכים:** משרד עורכי דין צלרמאיר, פילוסוף, רוזובסקי, צפריר, טולידאנו ושות'

מרחוב לינקולן 20, תל אביב 6713412, אצל עו"ד דוני טולידאנו ו/או עו"ד ליאור אורן.

### 2. הצד האחר להסדר:

**שם:** CRH Europe Investments B.V. ("המוכרת"), CRH Nederland B.V.

**מען:** מדינת היהודים 85, הרצליה

### 3. צורת ההסדר: הסכם בכתב.

### 4. המסמכים הקובעים אותו והנוגעים לו:

(א) הסכם למכירת 100% ממניות סי אר אייטצ' (ישראל) בע"מ ("CRHI"), אשר מחזיקה ב-

25% אחוזים מהון המניות של חברת משאב - יזום ופיתוח בע"מ (להלן: "משאב")

המצויים בבעלותה של המוכרת לכלל, המצורף לבקשה זו כנספח א' (להלן: "הסכם

הרכישה").

(ב) הסכם מתן שירותי ניהול וייעוץ, המצורף לבקשה זו כנספח ב' (להלן: "הסכם

השירותים").

5. הנכס או השירות נושא ההסדר: 100% ממניות CRHI, אשר מחזיקה ב-25% ממניות משאב.

6. מהות הכבילה ופרטים עליה: התחייבות של המוכר ושל חברות קשורות של המוכר (ובכלל זה

CRH plc ו-CRH Nederland B.V.) (להלן, יחדיו: "קבוצת CRH") שלא להתחרות במשאב או

בחברות הבנות שלה.

7. תקופת ההסדר הכובל: תנית אי התחרות תעמוד בתוקפה עד לרכישת מלוא הזכויות של המוכרת

בקבוצת משאב ע"י הרוכשת ותשלום מלוא התשלום הנדחה / Earn Out (כהגדרת מונח זה להלן)

ע"י הרוכשת (לכל היותר שבע שנים ולא פחות מארבע שנים ממועד סגירת העסקה).

8. הנימוקים המצדיקים פטור מאישור בית הדין :

(א) מצב הדברים עובר למועד ביצוע העסקה.

(1) טרם ביצוע העסקה, החזיקה כלל, במישרין ובעקיפין, ב-75% מהון המניות של משאב, המחזיקה ב-100% מהון המניות של נשר מפעלי מלט ישראלים בע"מ ("נשר"), בעוד המוכרת, באמצעות CRHI, החזיקה ב-25% מהון המניות של משאב.

(2) ל-CRHI הוקנו, מכוחו של הסכם בעלי מניות שנערך בין כלל ל-CRHI בשנת 2001, זכויות שונות לרבות הזכות למנות רבע מהדירקטורים בדירקטוריונים של משאב והחברות הבנות של משאב (להלן: "קבוצת משאב"). ואכן, הלכה למעשה, מונו דירקטורים מטעמה של CRHI לדירקטוריונים של משאב ונשר. ההסכם אף קבע כי החלטות מסוימות שהתקבלו בדירקטוריונים של החברות בקבוצת משאב, תהיינה טעונות הסכמתה של CRHI.

(ב) העסקה נשוא הסכם הרכישה

(1) על פי הסכם הרכישה שנחתם ביום 11 בספטמבר 2015, תמכור המוכרת את מלוא החזקותיה ב-CRHI (אשר מחזיקה ב-25% מהון המניות של משאב) לכלל, כך שלאחר השלמת העסקה תהפוך כלל לבעלת מניות, במישרין ובעקיפין, בשיעור של 100% בחברת משאב. על אף האמור, וחרף מכירת מלוא החזקותיה של המוכרת ב-CRHI, הוסכם כי במועד השלמת העסקה תקבל המוכרת רק 80% מהתמורה בגין מכירת מניותיה ב-CRHI והתשלום בגין יתרת התמורה (20%) יידחה לתקופה אשר צפויה להימשך בין חמש לשבע שנים (או לתקופה קצרה יותר בכפוף לנסיבות מסוימות). הרכיב הנדחה בגובה 20% עשוי להשתנות (למעלה או למטה) כתלות בביצועים של החברות בקבוצת משאב בתקופה האמורה ובהתאם מדובר בתשלום מסוג earn out (להלן: "התשלום הנדחה / Earn Out"). כמו כן הוסכם, כי המוכרת תשמור על זכויות מסוימות (כמפורט להלן) בקבוצת משאב במהלך תקופת הביניים (אשר צפויה להימשך בין חמש לשבע שנים), הגם שלא תחזיק בהון מניות בפועל.

(2) כך למשל, על-פי הוראות ההסכם, תמשיך המוכרת להיות זכאית למספר זכויות

כלכליות, וביניהן, זכות לקבלת מקדמות על חשבון התשלום הנדחה / Earn Out במקרה של חלוקת דיבידנדים לבעלי המניות של משאב (תשלומים אשר אינם מהווים דיבידנדים אך הנם משולמים אגב חלוקת דיבידנדים), זכויות לקבלת כספים (מעבר לתמורת המכירה בגין מניותיה) בקשר עם מכירה אפשרית של נכסים מסוימים של החברות בקבוצת משאב בשנתיים שלאחר השלמת המכירה, וכן תהא זכאית לדמי ניהול ויעוץ תקופתיים בתמורה להענקת שירותי ניהול ויעוץ.

(3) במסגרת החסכם, הוקנו עוד למוכרת זכויות לקבלת מידע ולמינויים של שני משקיפים בדירקטוריונים של משאב ונשר.

(4) בהתחשב במכלול הזכויות שהוענקו למוכרת במסגרת הסכם הרכישה, צפוי כי תהא למוכרת, במהלך תקופת הביניים, מעורבות בניהול קבוצת משאב ובפעילותה לאחר שלהלכה, במועד השלמת העסקה, תחדל מלהיות בעלת מניות בה.

**CRH מעורבת בניהול משאב ונשר ומוענקת לה גישה נרחבת למידע.** (ג)

(1) לאור אופי ההתקשרות כמפורט לעיל הוסכם בין הצדדים על הימנעותה של קבוצת CRH מתחרות עם עסקי החברות בקבוצת משאב בשנים שלאחר הרכישה ועד לקבלת מלוא התשלום בגין רכישת מלוא זכויותיה על-ידי כלל והשלמת ההתקשרות בין הצדדים.

(2) גישתם ארוכת השנים של הדירקטורים מטעמה של CRHI למידע עסקי סודי ורגיש של החברות שבקבוצת משאב, אשר צפויה כאמור להימשך בשנים הקרובות (ובלבד שהמוכרת לא התחילה או הכריזה על כוונתה להתחיל בייצור או אספקה של מלט בישראל ובשטחים של הרשות הפלסטינאית (לרבות עזה), בין היתר בדרך של ביצוע הכנות לייצור או אספקה כאמור), מקימה חשש ממשי משימוש במידע זה בדרך ובאופן העשויים לפגוע בעסקיהן העתידיים של החברות והעלולים אף להוות פגיעה תחרותית.

(3) בנסיבות אלה, קיומה של תנית אי התחרות מצויה בבסיס ההחלטה העסקית של כלל לרכוש את המניות ובכך להגדיל את השקעתה וחשיפתה לעסקי החברות בקבוצת משאב, תוך שהיא משקיעה מהונה וממרצה בפעילותן. אינטרס זה



בקיומה של תנית אי תחרות כבר הוכר על-ידי הממונה על ההגבלים העסקיים, אשר קבע בעבר בעניין אוצר החייל כי יתחרות שהמוכר יציב לעסק הנמכר, לאחר שהמוכר נחשף לסודות המסחריים של העסק הנמכר, עלולה לפגוע בפעילות העסק הנמכר ובערכו הכלכלי עבור הרוכש".<sup>1</sup>

**(ד) CRH תמשיך להעניק שירותי ניהול ויעוץ.**

(1) בחתאם להוראות הסכם השירותים בין הצדדים, תמשיך חברה מקבוצת CRH לספק שירותי ניהול ויעוץ לחברות בקבוצת משאב במהלך תקופת הביניים (אשר צפויה להימשך חמש עד שבע שנים). עבור אספקת שירותים אלו תקבל אותה חברה מקבוצת CRH דמי ניהול ויעוץ תקופתיים לאורך פרק הזמן במהלכו יוענקו השירותים.

(2) **במצב דברים זה, תנית אי התחרות נועדה להבטיח את שימור ערכן של המניות הנרכשות.** אינטרס ממשי של החברות בקבוצת משאב והרוכשת ייפגע באם יתאפשר לקבוצת CRH להתחרות באותן החברות להן היא מעניקה שירותי ניהול ויעוץ ואשר בהנהלתן היא מעורבת. על כן, תנית אי התחרות נועדה למנוע פגיעה בעסקיהן הקיימים והעתידיים של החברות הנ"ל.

**(ה) התחייבות CRH לאי-תחרות בשנים הקרובות הינה נחוצה ומוצדקת**

(1) כאמור, על פי הוראות הסכם הרכישה, גם לאחר השלמת העסקה, תמשיך המוכרת, כחלק מקבוצת CRH, להחזיק בזכויות הבאות, ובלבד שלא התחילה או הכריזה על כוונתה להתחיל בייצור או אספקה של מלט בישראל ובשטחים של הרשות הפלסטינאית (לרבות עזה), בין היתר בדרך של ביצוע הכנות לייצור או אספקה כאמור:

- i. זכות למנות שני משקיפים לדירקטוריונים של החברות משאב ונשר
- ii. זכויות מידע
- iii. ייעוץ בקביעת האסטרטגיה שבבסיס פעילותן של החברות שבקבוצת משאב
- iv. מעורבות ביעוץ באשר להיבטים תפעוליים
- v. זכאות להשתתף ברווחים ממכירת נכסים מהותיים בשנים הקרובות

<sup>1</sup> החלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל הנלווה למיזוג בין בנק אוצר החייל בע"מ לבין כלל פקטורינג ומימון בע"מ (01.09.2013), **הגבלים עסקיים** 500464 (להלן: "עניין אוצר החייל").

vi. זכאות לתשלום מקדמות על חשבון התשלום הנדחה / Earn Out (שווה ערך ל-5% מהדיבידנדים) במקרה של חלוקת דיבידנדים לבעלי המניות במשאב

vii. זכאות לדמי ניהול וייעוץ

(2) מכל האמור לעיל עולה כי בשנים הקרובות תהא קבוצת CRH חשופה למידע סודי הנוגע לפעילות החברות שבקבוצת משאב, לרבות מידע המגיע לידיעת דירקטוריוני החברות הנ"ל וקיומה של התחייבות לתחרות תסייע כדי להפגיש חשש שמא יעשה חלילה שימוש אסור במידע רגיש כך שיתאפשר לחברות בקבוצת משאב ליהנות באופן יעיל יותר מהייעוץ שיתקבל מ-CRH.

(3) יודגש כי עניינה של בקשה זו הינו התחייבות לאי-תחרות רק למשך התקופה במהלכה תהיה קבוצת CRH מעורבת בעסקי החברות בקבוצת משאב ועד להשלמת רכישת הזכויות של קבוצת CRH במשאב על-ידי כלל (לכל היותר שבע שנים), ולא למשך התקופה שלאחר סיום הקשר העסקי בין החברות.

#### (1) הגבלת תחרות בנסיבות העניין הינה דפוס עסקי מקובל.

(1) לגיטימיות תנית אי-התחרות בנסיבות דומות הוכרה על-ידי הממונה על ההגבלים העסקיים, אשר קבע בעבר בעניין וואלה כי 'הגבלת תחרות בין צדדים לעסקת מכירה של עסק או פעילות עסקית, בחלקה או במלואה, מהווה דפוס עסקי מקובל, שנועד להבטיח את נכונות הרוכש לרכוש את העסק ולהשקיע בו מהונו וממצאו. כך במיוחד מקום בו לאחר מימוש עסקת המיזוג מוסיפים הצדדים לקחת חלק בפעילות עסקית משותפת'<sup>2</sup>.

(2) ואכן, הגבלת התחרות בין הצדדים בעסקה זו משקפת דפוס עסקי מקובל שמטרתו להבטיח את נכונותה של כלל להגדיל את חשיפתה הכלכלית לפעילות החברות שבקבוצת משאב ולהשקיע מהונה וממצאו בפיתוחן, וזאת באמצעות שימור הערך הכלכלי של הנכס הנמכר על-ידי הגבלת התחרות בו.<sup>3</sup> חשיבות ההגבלה ניכרת אף יותר במקרה דנן, הואיל והמוכרת ממשיכה להיות מעורבת

<sup>2</sup> החלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר בין וואלה! תקשורת בע"מ, קורל תל בע"מ, קשר ישיר בע"מ, מר שון תל, מר שמעון יעקובסון ו-Waldemar Business Inc. (29.08.2010), **הגבלים עסקיים** 5001656 (להלן: "עניין וואלה").

<sup>3</sup> החלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר בין רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ לבין אמרל בע"מ (31.05.2015), **הגבלים עסקיים** 500797 (להלן: "עניין אמרל").

**בעסקי החברות כמפורט לעיל**, שכן בנסיבות מעין אלה יועדו הכבילות להבטיח גם את יציבות הפעילות העסקית המשותפת, וקיומן מהווה תנאי לנכונות הצדדים להשקיע בפעילות זו.<sup>4</sup>

**(ז) משך תקופת אי התחרות.**

(1) פטור הסוג לכבילות נלוות למיזוגים, תשס"ט-2009 (להלן: **"פטור הסוג"**) אינו חל במקרה דנן בין השאר הואיל ונשר הינה בעלת מונופולין בשוק המלט, וזאת בהתאם להוראות סעיף 4(3) לפטור הסוג וכן מן הטעם שמדובר ברכישה של רבע (ולא יותר מרבע) ממניות החברה.

(2) ואכן, העמדה המקובלת היא כי **"הבטחת אי תחרות כלפי בעל מונופולין מוטב שתיבחן על ידי הממונה על הגבלים עסקיים באופן פרטני ולא תהנה מפטור מלכתחילה"**<sup>5</sup>. לפיכך, בעוד פטור הסוג אינו חל לגבי נשר באופן אוטומטי, הרי שאין בהיותה מונופול כדי לשלול את תחולתו של פטור במקרה זה, אלא שהענקתו טעונה בחינה פרטנית של הממונה על הגבלים העסקיים.

(3) תקופת אי התחרות תואמת מבחינה מהותית את הוראות סעיף 3(2)(א) לפטור הסוג. אמנם, לכאורה, התקופה עשויה להיות ארוכה מארבע שנים מהיום שבו פחת חלקה של המוכרת בעסק הנרכש מ-20% אחוזים. עם זאת, כמפורט לעיל, הסכם הרכישה משמר את מעמדה של המוכרת, במידה מסוימת, כמעין בעלת מניות, הגם שלא תחזיק מניות בפועל, ומקנה לה זכויות מסוימות בנוגע לפעילות החברות בקבוצת משאב, וזאת עד אשר תשלם כלל למוכרת את התשלום הסופי בגין מכירת זכויותיה לכלל (צפוי לקרות בתוך תקופה של חמש עד שבע שנים ממועד סגירת העסקה).

(4) בהיבטים אלו, דומה המקרה הנדון לעניין אמרל במסגרתו נקבע **"בעניינו, התחייבות כל מייסד לאי-תחרות למשך שנתיים מיום שבו פחת שיעור החזקתו באמרל מתחת ל-5% אינה חוסה תחת פטור הסוג. ואולם, שוכנעתי כי בנסיבות העניין קיימים טעמים מיוחדים המצדיקים מתן הפטור כמבוקש: על-פי תקנון אמרל, החזקה של 5% ממניות אמרל מקנה זכויות נרחבות לקבלת מידע של אמרל, ובכלל זה גישה לפנקסי החשבונות של אמרל, פרוטוקולים של ישיבות**

<sup>4</sup> ראה החלטת בעניין וואלה.

<sup>5</sup> דברי הסבר לפטור הסוג בעניין כבילות נלוות למיזוגים, התשס"ד-2004, הגבלים עסקיים 3019928.

הדירקטוריון ואף זכות למינוי משקיף בדירקטוריון. בנסיבות אלה, החזקה בשיעור נמוך יחסית באמרל מקנה למחזיק יכולת להשפיע באופן ממשי על התנהלות החברה. לאור זאת שוכנעתי כי התחייבות המייסדים לאי-תחרות נועדה למנוע פגיעה אפשרית מצדם בעסקיה הקיימים והעתידיים של אמרל ובהשקעה של רפאל בה, והיא נחוצה למימוש עסקת המיזוג".

(5) **בנסיבות המקרה הנדון, ממשיכה המוכרת, מבחינה מהותית, להחזיק בחלק**

**מהעסק הנרכש בשנים הקרובות:** היא תהיה זכאית לזכויות נרחבות למידע, למינוי שני משקיפים בדירקטוריונים של שתי החברות, תהא זכאית לאינטרס כלכלי בקשר עם מכירת נכסים מהותיים בשנתיים הקרובות וכן לתשלום מקדמות על חשבון התשלום הנדחה / Earn Out במקרה של חלוקת דיבידנדים לבעלי המניות במשאב. לפיכך, הלכה למעשה, רק כאשר המוכרת תקבל את מלוא התמורה בגין מכירת מניותיה ב-CRHI לכלל בעוד מספר שנים, תושלם העסקה ותחל בפועל תקופת הניתוק בין הצדדים לעסקת הרכישה.

(6) **על כן, הואיל ועסקת הרכישה טרם באה לכדי סיום וקבוצת CRH ממשיכה**

**להחזיק בזכויות בקבוצת משאב באופן אשר מעניק לה יכולת השפעה מסוימת על פעילותה של הקבוצה, תקופת אי התחרות המבוקשת הינה סבירה בנסיבות העניין, קל וחומר כשלא מתבקשת אישורה של תקופת אי תחרות לאחר סיום ההתקשרות בין הצדדים, משמע, גם לאחר ביצוע התשלום הסופי בגין מכירת זכויותיה של המוכרת על-ידי כלל, כי אם רק כאשר לשנים הקרובות במהלכן הצדדים עודם קשורים בקשר עסקי הדוק ובעוד לקבוצת CRH השפעה מסוימת ומעורבות בפעילות החברות בקבוצת משאב.**

(7) **זאת ועוד, במקרה זה מתקיימים גם עיקרי התנאים האחרים המנויים בסעיף 3**

**לפטור הסוג: (א) העסקה נערכת על דרך של העברת מניות, ועל כן ממילא מועבר בה הידע והמוניטין של העסק הנרכש; וכן (ב) ההתחייבות לאי תחרות נוגעת רק לטובין שהחברות מכרו, סיפקו או עסקו בפיתוחם עובר למיזוג.**

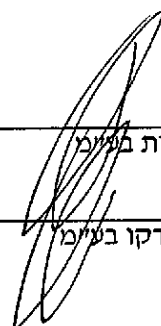
(8) **על כן, לאור האמור לעיל, הטעמים שבבסיס הענקת הפטור במקרה דנן דומים**

**לטעמים העומדים בבסיס פטור הסוג.**

לאור האמור לעיל, סבורה המבקשת כי עיקרה של תנית אי התחרות אינה בהפחתת התחרות או במניעתה, ואין בהסדר כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

העתקי המסמכים המתוארים בסעיף 4 מצורפים בזה.

הנני מצהיר שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם הנכונים ושמלבדם אין כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

  
מכאן.  
כלל תעשיות בע"מ  
מכאן.  
כת-מש הולדקו בע"מ

18.10.2015  
תאריך