



רשות ההגבלים העסקיים

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

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל

בין אורמת תעשיות בע"מ, אורמת תעשיות טכנולוגיות בע"מ וה"ה גב' יהודית

ברוניצקי, מר יהודה (לוסיאן) ברוניצקי ומר יורם ברוניצקי לבין FIMI ENRG

FIMI ENRG, L.P-ו LIMITED Partnership

1. פתח דבר

לפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 ("החוק"), להסדר בין אורמת תעשיות בע"מ ("אורמת תעשיות"), ברוניצקי השקעות בע"מ ("ברוניצקי השקעות"), אורמת טכנולוגיות בע"מ ("אורמת טכנולוגיות") ובעלי המניות ונושאי התפקידים בהן כמפורט להלן - מצד אחד, לבין FIMI ENRG Limited Partnership שותפות מוגבלת ישראלית ו-FIMI ENRG, L.P שותפות מוגבלת שנוסדה בדלאוור, ארה"ב (השותפויות ייקראו להלן יחד: "שותפויות פימיי"). בקשת הפטור שבפניי נוגעת לתניות אי תחרות הנלוות לעסקת מיזוג, אשר לטענת הצדדים לא התקיימו בה תנאי סעיף 17(א) לחוק, ומשכך לא הוגשה בגינה הודעת מיזוג ולא נבחנה על ידי.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי ההסדר אינו פוגע פגיעה של ממש בתחרות בשוק וכי עיקרו אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלו מצאתי כי הכבילות ראויות לפטור לפי סעיף 14 לחוק, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

2. ההסדר והצדדים לו

אורמת תעשיות הנה חברה ציבורית בבעלות ברוניצקי השקעות (כ-35.11%), פימיי 4 2007 בע"מ (כ-10.53%), עמיתים – קרנות הפנסיה הוותיקות בהסדר (כ-6.01%), והציבור (כ-48.35%). לאורמת תעשיות קיימות מספר חברות בנות בבעלותה, וביניהן נכללת חברת אורמת טכנולוגיות בע"מ ("אורמת טכנולוגיות") (אורמת תעשיות ואורמת טכנולוגיות ייקראו להלן יחדיו: "קבוצת אורמת"). קבוצת אורמת עוסקת בתחום ייצור חשמל ממקורות גיאותרמיים וחום שיורי ובעלותה תחנות כח גיאותרמיות בארה"ב וברחבי העולם. במסגרת פעילותה, עוסקת קבוצת אורמת בפיתוח, ייצור והקמה של טורבינות כח להפקת חשמל ממקורות גיאותרמיים וחום שיורי בארה"ב וברחבי העולם.

רח' כנפי נשרים 22, ת.ד. 34281 ירושלים 91341 טלפון: 02-6556111 פקס: 02-6515330

lishka@antitrust.gov.il

ברוניצקי השקעות הנה חברה פרטית בשליטת בני הזוג יהודית ויהודה ברוניצקי ובנם יורם ברוניצקי (יחד - "**בני משפחת ברוניצקי**") כאשר כל אחד מבני המשפחה מחזיק ב- 20%, ומיכל קאת (20%) ויובל ברוניצקי (20%). יהודית ויהודה הם המייסדים של קבוצת אורמת. בני משפחת ברוניצקי מכהנים בתפקידים בכירים בקבוצת אורמת כדלקמן:

- (א) גב' יהודית ברוניצקי – מנכ"ל ודירקטור באורמת תעשיות ובאורמת טכנולוגיות;
- (ב) מר יהודה (לוסיאן) ברוניצקי – דירקטור באורמת תעשיות ומנהל טכנולוגיות ראשי באורמת טכנולוגיות;
- (ג) מר יורם ברוניצקי – דירקטור באורמת תעשיות ודירקטור ומנהל תפעול ראשי באורמת טכנולוגיות.

שותפויות פימי הינן שותפויות מוגבלות חדשות שהוקמו לצורך ההסכם הנדון והן נשלטות על ידי קרן FIMI Opportunity IV ("**קרן פימי**") המורכבת משתי השותפויות:

- (א) FIMI Israel Opportunity IV, Limited Partnership, שותפות מוגבלת ישראלית.
 - (ב) FIMI Opportunity IV L.P., שותפות מוגבלת זרה (דלאוור), שותפות זרה הרשומה בישראל.
- קרן פימי וקרנות אחרות הקשורות אליה הינן קרנות השקעה, בהן משקיעים פרטיים וגופים פיננסיים שונים (ישראלים וזרים), המבצעות השקעות בחברות ישראליות בתחומים שונים ומגוונים. השותף הכללי המנהל של קרן פימי הוא חברת פימי 4 2007 בע"מ, הנשלטת על ידי מר ישי דוידי. עובר לעסקת המיזוג, מחזיקה פימי 4 2007 בע"מ כ-10.53% מהון המניות של אורמת תעשיות.
- במסגרת עסקת המיזוג, מוכרת ברוניצקי השקעות לשותפויות פימי כ-11.77% ממניות אורמת תעשיות כך שלאחר השלמת העסקה, תחזקנה ברוניצקי ושותפויות פימי, כל אחת, כ-22.499% ממניות אורמת תעשיות.

להסכם המיזוג נלוו שלוש תניות אי תחרות במסגרתן התחייבו כל אחד מבני משפחת ברוניצקי שלא להתחרות בתחומי הפעילות של קבוצת אורמת והחברות שבשליטתן, במישרין או בעקיפין, כפי שהם בשנתיים שקדמו למועד הפסקת מתן השירותים. תניית אי התחרות הנוגעת לכל אחד מבני הזוג ברוניצקי חלה ממועד השלמת עסקת המיזוג ולמשך ארבע שנים ממועד הפסקת מתן השירותים, בעוד תניית אי התחרות הנוגעת למר יורם ברוניצקי חלה ממועד השלמת עסקת המיזוג ולמשך שנתיים ממועד הפסקת מתן השירותים. לעניין זה "**מועד הפסקת מתן השירותים**" הוגדר בהסכם המיזוג כמועד המאוחר מבין: (א) המועד בו המתחייב באי תחרות חדל לספק שירותים כנושא משרה בקבוצת אורמת או (ב) המועד בו חדלו בני משפחת ברוניצקי כולם, ליתן שירותים בקבוצת אורמת.

3. השפעת ההסדר על התחרות

תניית אי תחרות הנלווית לעסקת מיזוג, נועדה להבטיח את נכונות הרוכש לרכוש את העסק ולהשקיע בו מהונו וממרכו, וכן נועדה להבטיח כי עסקת המיזוג לא תרוקן משווייה הכלכלי על ידי תחרות מאוחרת מצד המוכר. הרציונל שבהגנה על ערכו הכלכלי של העסק הנמכר במיזוג נכון גם מקום בו לאחר מימוש עסקת המיזוג מוסיפים הצדדים לקחת חלק בפעילות עסקית משותפת. במקרים כגון אלה, נועדו תניות אי התחרות להבטיח את יציבות המשך הפעילות העסקית המשותפת של הצדדים.¹ מטעמים אלו, נשקלת בחיוב התרת תניות מסוג זה, ובלבד שהצורך בכבילות אי התחרות נובע מעצם העסקה והוא נחוץ לביצועה, וזאת בכפוף למכלול נסיבות העניין.²

במקרה הנוכחי, ביקשו הצדדים כי המועד הקובע למניין תקופת אי התחרות החלה על בני משפחת ברוניצקי יהא זה שבו סיים האחרון מביניהם את תפקידו הניהולי בקבוצת אורמת. כאמור, על פי מצגי הצדדים, בני הזוג ברוניצקי הם מייסדיה של קבוצת אורמת, כאשר הם ובנם יורם מכהנים בתפקידים בכירים בקבוצת אורמת והם שותפים בשליטה ובניהול של הקבוצה.

תניית אי התחרות כפי שמופיעה בהסכם, נועדה להתמודד עם החשש של הרוכשת מפני תחרות מאוחרת מצד מי מבני המשפחה אשר סיים את תפקידו בקבוצת אורמת, בעוד בני משפחתו מוסיפים לכהן בה בתפקידי מפתח. החשש של הרוכשת כאמור הוא חשש לגיטימי לאור ניגוד העניינים הטבעי אליו עשויים להיקלע בני משפחת ברוניצקי במידה וחלקם יוסיפו לכהן בתפקידים ניהוליים בקבוצת אורמת וחלקם יבחרו להתחרות בה עם סיום כהונתם. בנסיבות המיוחדת של המקרה דנא, שוכנעתי כי תניית אי התחרות נועדה להפיג חשש אמיתי הכרוך בעסקת המיזוג וכי היא נחוצה למימוש עסקת המיזוג.³

מטעמים אלה, ולאור העובדה כי הכבילה אינה חורגת מהסביר בנסיבות המתוארות לעיל ואינה יוצרת פגיעה של ממש בתחרות, ראיתי לנכון להעניק את הפטור המבוקש.

4. סוף דבר

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

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.

¹ ר' את ההחלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 להסדר שבין וואלה! תקשורת בע"מ, קורל תל בע"מ, קשר ישיר בע"מ, מר שון תל, מר שמעון יעקובסון ו-Waldemar Business Inc. : 2010 הגבלים עסקיים 5001656.

² ר' את ההחלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 להסדר שבין קרביץ (ישראל) בע"מ לבין אקדמון בע"מ ואקדמון ישראל בע"מ 2012 : הגבלים עסקיים 5001920.

³ בעניין התחייבות בני משפחה שלא להתחרות בעסק המשפחתי הנרכש, ר' את ההחלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 להסדר בין פנצ'ריית העמק בע"מ; ישרא-טייר חידוש צמיגים בע"מ; דניאל אלמקייס; מימון אלמקייס; טייר סנטר רשת צמיגים בע"מ וקו-גול יוניטרייד בע"מ: 2011 הגבלים עסקיים 5001797.

פרופ' דיויד גילה
הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, י"ט תמוז, תשע"ב

09/07/2012