



## רשות ההגבלים העסקיים

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

**בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם שהצדדים לו הם AC**

**Nielsen Corporation, מחקרי הגל החדש בע"מ, מר עופר לוי,**

**Nielsen Company (Europe) SARL, קאפי טסט בע"מ, אפקט טי וי**

**בע"מ, אמ. אר. סי יועצי מחקר שווקים בע"מ, מר יעקב לוי ומר רן לוי**

### **1. פתח דבר**

ביום 17 ביוני 2012 הונחה בפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), בגין כבילות שעניינן אי תחרות ובלעדיות ואשר נלוו לעסקת מיזוג בין AC Nielsen Corporation (להלן: "נילסן AC"), מחקרי הגל החדש בע"מ (להלן: "הגל החדש"), מר עופר לוי ואי סי נילסן (ישראל) בע"מ (להלן: "נילסן ישראל").

במסגרת עסקת המיזוג רוכשת הגל החדש מאת נילסן AC את מלוא הון המניות של נילסן ישראל, ובתמורה למכירה תקבל נילסן AC 40% מהון המניות של הגל החדש. לאחר המיזוג יוותרו 48% מהון המניות בגל החדש בבעלותו של מר עופר לוי ויתר המניות יוחזקו בידי עובדים בגל החדש. למיזוג זה נתתי את אישורי ביום 11.7.2012.

לאחר שבחנתי את ההסדרים הנזכרים, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות שבהסדרים אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשווקים המושפעים מן ההסדרים; כי עיקרם של ההסדרים אינו בהפחתת התחרות או במניעתה; וכי אין בהם כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרם, בכפוף לתנאים שיפורטו בהחלטה זו. מטעמים אלו מצאתי כי ההסדרים ראויים לפטור לפי סעיף 14 לחוק, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

### **2. ההסדר והצדדים לו**

נילסן AC היא חברה פרטית המאוגדת בארה"ב ומוחזקת בעקיפין על ידי Nielsen Holdings N.V., חברה הולנדית העוסקת בחקר שווקים. נילסן AC מחזיקה במלוא הון המניות של נילסן ישראל.

**נילסן ישראל** הינה חברה פרטית העוסקת באספקה ועיבוד נתוני מכר קופות בתחום מוצרי הצריכה, ניתוח התנהגות צרכנים על בסיס נתוני פאנל צרכנים קבוע, שיווק תוכנות לניהול מדף וניתוח התנהגות צרכנים באמצעות מחקרים ייעודיים.

**הגל החדש** היא חברה פרטית בבעלות מר עופר לוי. הגל החדש עוסקת בניתוח התנהגות צרכנים באמצעות מחקרים ייעודיים.

**Nielsen Company (Europe) SARL** (להלן: "**נילסן אירופה**") היא חברה הנמנית על קונצרן נילסן הבינלאומי ועוסקת, בין היתר, במתן שירותי תמיכה, תחזוקה ופיתוח של תשתיות, מאגרי מידע ומודלים של נילסן. עובר למיזוג, נילסן אירופה לא העניקה שירותים אלו לגורמים בישראל שאינם נמנים על קבוצת נילסן.

**קאפי טסט בע"מ** (להלן: "**קאפי טסט**") היא חברה פרטית בבעלות מר רן לוי. עובר למיזוג העניקה קאפי טסט שירותי ייעוץ לגל החדש באמצעות מר רן לוי. קאפי טסט לא העניקה שירותים דומים לחברות אחרות זולת הגל החדש.

**אפקט טי וי בע"מ** (להלן: "**אפקט טי וי**") היא חברה פרטית בבעלות מר עופר לוי (95%) וחברת מדיה וי. קי בע"מ (5%). גם אפקט טי וי העניקה, עובר למיזוג, שירותים לגל החדש והיא לא העניקה שירותים דומים לחברות אחרות.

**אמ. אר. סי יועצי מחקר שווקים בע"מ** (להלן: "**MRC**") היא חברה פרטית בבעלות מר אורי לוי (51%), מר יעקב לוי (25%) וגב' טובה לוי (24%). עובר למיזוג העניקה MRC שירותי ייעוץ לגל החדש באמצעות מר יעקב לוי. MRC לא העניקה שירותים דומים לחברות אחרות זולת הגל החדש.

כאמור, לאחר המיזוג תחזיק הגל החדש במלוא מניותיה של נילסן ישראל ואילו מניות הגל החדש יוחזקו ב- 40% על ידי נילסן AC וב- 48% על ידי מר עופר לוי. לעסקת המיזוג נלוות מספר כבילות כדלקמן:

- התחייבות עופר לוי ונילסן AC, בעלי מניות הגל החדש לאחר המיזוג, שלא להתחרות בעסקיה של הגל החדש בתחומי מדינת ישראל, במישרין או בעקיפין, כל זמן שהם מחזיקים במניות הגל החדש.
- התחייבות חברות הייעוץ MRC, אפקט טי. וי וקאפי טסט, ובעלי המניות בהן (בהתאמה): יעקב לוי, עופר לוי ורן לוי (להלן יחד: "**היועצים**") שלא להתחרות בעסקיה של הגל החדש כל זמן שהסכמי הייעוץ יעמדו בתוקפם ולמשך תקופה בת שישה חודשים מסיומם. יצויין כי הסכמי הייעוץ אינם מוגבלים בזמן והם יגיעו לסיומם במתן הודעה על ידי אחד הצדדים.
- התחייבות הגל החדש להתקשר באופן בלעדי עם נילסן אירופה בהסכם לפיו תעניק נילסן אירופה בבלעדיות לחברת הגל החדש שירותי תמיכה, תחזוקה ופיתוח תוכנות, וכן גישה למאגרי מידע ומודלים של קבוצת נילסן.

בגין תניות אלו הוגשה בקשת הפטור מושא החלטה זו.

### 3. השפעת הכבילות על התחרות

הגבלת תחרות בין צדדים לעסקת מכירה של עסק או פעילות עסקית - בשלמותם או בחלקם - היא תניה נפוצה בעסקאות מיזוג. ככלל, הרציונל להגבלת פעילותו העסקית של המוכר מלהתחרות בתחום פעילותו של העסק הנרכש במיזוג הינו הרצון לשמר את ערכו הכלכלי של העסק הנרכש ולהבטיח את נכונות הרוכש לרכוש את העסק ולהשקיע בו מהונו וממרכו. מקום בו לאחר המיזוג יוסיף המוכר לעסוק בפעילות משותפת עם הרוכש במסגרת העסק הנרכש, נועדה הכבילה להבטיח גם את יציבות הפעילות העסקית המשותפת. טעמים אלה מצדיקים, ככלל, מתן פטור לכבילות המגבילות את התחרות בין הצדדים לפעילות המשותפת, ובלבד שהכבילות אינן חורגות מן הסביר לצורך מימוש תכליות אלו ואינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של שוק או שאין בהן כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות.

טעמים אלו עומדים ביסוד החלטות הממונה הפטורות תניות מסוג זה מן הצורך בקבלת אישור בית הדין והם גם הוכרו בכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ט-2009 (להלן: "**פטור הסוג לכבילות נלוות**") כמצדיקים החלת פטור סוג על כבילות אלו, בכפוף לתנאים מסוימים הנוגעים, בין היתר, לתקופת אי התחרות. ככלל, המועדים הקבועים בפטור הסוג לכבילות נלוות מייצגים את משך אי התחרות הראוי למתן פטור במקרים רגילים, לרבות מקרים אשר מסיבה זו או אחרת אינם באים בגדרו של פטור הסוג אולם קיימת הצדקה לאשרם, כאשר חריגה מגבול זה עשויה להתאפשר בהתקיים נסיבות מיוחדות המצדיקות זאת.<sup>1</sup>

טעמים אלו מתקיימים גם ביחס לתניות אי התחרות שבין בעלי המניות בענייננו. תניית אי התחרות היא תוצר נלווה להסכמה על מיזוג פעילותן של הגל החדש וקבוצת נילסן. היא נחוצה לצורך הבטחת פעילות זו ואף טבעית לה.

מסיבות שונות תניה זו אינה חוסה תחת פטור הסוג לכבילות נלוות אולם לאחר שמצאתי לנכון לאשר את המיזוג ראיתי לנכון גם ליתן פטור לכבילה זו. יחד עם זאת, כאמור, על פי הבקשה שבפני כבילת אי התחרות תחייב את הצדדים כל זמן שהסכם בעלי המניות יעמוד בתוקפו, דהיינו, גם במקרה בו נתח אחזקתם בגל החדש יפחת מ-20% או כאשר לא תעמוד להם הזכות למנות דירקטור מטעמם. זאת, באופן החורג מתקופת אי התחרות הנזכרת בפטור הסוג לכבילות נלוות.

הצדדים טענו בפני כי תקופת ההתחייבות הארוכה מוצדקת בהתחשב בכך שבמסגרת עסקת המיזוג משתפים הצדדים נכסי קניין רוחני וסודות מסחריים, לרבות במסגרת ההסכם למתן שירותי תמיכה ותחזוקה בבלעדיות בו יתקשרו הגל החדש ונילסן אירופה לאחר המיזוג, כאשר זכות השימוש בנכסים אלו אינה פוקעת בשל ירידת אחזקותיו של מי מהצדדים אל מתחת לרף עשרים האחוזים.

---

<sup>1</sup> ראו: החלטה בדבר אי מתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 להסדר כובל בין CarPro Systems Ltd לבין קומפליט טכנולוגיות מידע בע"מ, קומפליט פתרונות עסקיים בע"מ וה"ה משה גז, זיו שלו ומשה תמיר, 2011 הגבלים עסקיים 5001805.

ואולם, ההנחה המונחת ביסוד פטור הסוג לכבילות נלוות הינה כי במסגרת המיזוג מחליפים ביניהם הצדדים ידע ומוניטין. פטור הסוג אף מניח כי קיימים מקרים בהם הצדדים מוסיפים להחזיק במשותף בעסק הממוזג, כפי שנעשה בענייננו, דהיינו כי אין מדובר במכירה של עסק בשלמותו. בהתחשב בהנחות אלו, סבר מחוקק המשנה כי זמן סביר למשכה של תניית אי התחרות הינו ארבע שנים מהיום בו פחתו אחזקותיו של צד למיזוג מ- 20% מן העסק הממוזג או מהיום שבו פגה זכותו למנות בו דירקטור, לפי המוקדם. מכאן שהעובדה שהצדדים בענייננו צפויים לשתף נכסי קנין רוחני אינה חריגה ואין בה כדי להצדיק לבדה כבילת התחרות לפרק זמן ארוך משמעותית מזה שנקבע כסביר על ידי המחוקק. משלא הציגו הצדדים הצדקה מיוחדת לחריגה מאמת מידה זו מצאתי להעניק את הפטור המבוקש אך ורק לפרק זמן העומד על ארבע שנים מהיום בו פחת חלקם של נילסן AC ו/או מר עופר לוי, לפי הענין, בגל החדש מ-20% או מהיום שבו פגה זכותם למנות דירקטור בגל החדש, לפי המוקדם מבין המועדים הנ"ל.

כאמור, במסגרת עסקת המיזוג התחייבה הגל החדש להתקשר בהסכמי ייעוץ עם החברות שפורטו לעיל, אשר שירותי הייעוץ לפיהם יינתנו בפועל ידי מר עופר לוי, מר רן לוי ומר יעקב לוי. הסכמים אלו כוללים תניות אי תחרות לפיהן מתחייבים היועצים והחברות שהן צד להסכמי הייעוץ שלא להתחרות בעסקיה של הגל החדש בתקופת העסקתם ובמהלך שישה חודשים מסיום העסקתם. הטעמים אותם מניתי לעיל כמצדיקים מתן פטור לתניית אי התחרות בהסכם בעלי המניות חלים גם על תניות אלו שתכליתן שימור ערכו הכלכלי של העסק הממוזג והבטחת יציבותו. תניות אי התחרות בהסכמי הייעוץ נועדו לאפשר את ההתקשרות עם היועצים ללא חשש כי היועצים ינצלו לרעה את חשיפתם לסודותיה המסחריים של החברה בכדי להתחרות עימה.

עובר למיזוג היה מר עופר לוי בעל השליטה בגל החדש ולאחר המיזוג הוא יוסיף להיות בעל המניות העיקרי בה. בנסיבות אלו, המשך העסקתו בחברה (במסגרת העסקתו בחברת אפקט טי וי) והתחייבותו שלא להתחרות בה במשך תקופת העסקתו וזמן מה לאחריה הינה מתבקשת וטבעית.

מבדיקת רשות ההגבלים העסקיים עולה כי החברות MRC וקאפי טסט שבבעלות יעקב לוי ורן לוי אינן פעילות בתחום עיסוקה של הגל החדש. מר יעקב לוי ומר רן לוי העניקו, עובר למיזוג, שירותי ייעוץ לגל החדש באמצעות חברות אלו ולא העניקו שירותים דומים למתחרותיה. עולה מכאן, כי אין בהתחייבותן של MRC וקאפי טסט לאי תחרות, כמו גם התחייבותם של יעקב לוי ורן לוי המחזיקים בהן, כדי לגרוע מתחרה או ספק מן השוק הקיים. מסיבות אלו אני סבור כי הכבילות אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר. משכך, נחה דעתי כי אין מניעה ממתן הפטור המבוקש לכבילות אלו.

מצאתי להעניק פטור מאישור בית הדין גם לכבילה בהסכם למתן שירותי תמיכה בבלעדיות לגל החדש מצד נילסן אירופה. תניית הבלעדיות נועדה להגן על נכסי קניין רוחני וידע של נילסן, אשר יועמדו לרשות הגל החדש. מבדיקת הרשות עולה כי עובר למיזוג הוענקו שירותים אלו בבלעדיות לנילסן ישראל ועל כן אין בתניה זו כדי לגרוע מתחרה או ספק מן השוק או כדי להגביל את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר.

על יסוד כל האמור לעיל, מצאתי כי הכבילות מושא החלטה זו אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר ואני סבור כי עיקרן אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בהן משום כבילה שאינה נחוצה למימוש של ההסדר, בכפוף להגבלת תקופת התחייבותם של בעלי המניות בגל החדש לאי תחרות, כאמור לעיל.

#### **4. סוף דבר**

לאחר שנועצתי בועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניק את הפטור המבוקש, בכפוף להגבלת תקופת אי התחרות בין בעלי המניות בגל החדש כמפורט לעיל.

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.

פרופ' דיויד גילה

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, ג' אב תשע"ב

22 ביולי 2012