



רשות ההגבלים העסקיים

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

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל

להסדר בין וואלה! תקשורת בע"מ לבין מינטמרק בע"מ

1. פתח דבר

לפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "**החוק**") להסדר כובל הנלווה להסכם מיזוג בין וואלה! תקשורת בע"מ (להלן: "**וואלה**") לבין מינטמרק בע"מ (להלן: "**מינטמרק**"), שעניינה הוא התחייבות מצד וואלה להעביר את מלוא פעילות ה-WAP שלה למינטמרק, באופן בו מינטמרק תשמש כספק השירותים הבלעדי של וואלה בתחום פעילות ה-WAP. בנוסף התחייבה וואלה לעשות כמיטב יכולתה כדי שמינטמרק תשמש ספק בלעדי בתחום פעילות ה-WAP גם לחברות הבנות של וואלה.

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

2. ההסכם והצדדים לו

וואלה הנה חברה ציבורית בבעלות בזק בינלאומי בע"מ (34.25%), הוצאת עיתון הארץ בע"מ (32.59%) והציבור (33.16%), העוסקת בהפעלת הפורטל האינטרנטי "וואלה!", ומספקת, הן במישרין והן באמצעות חברות בנות, מגוון של תכנים ושירותים אינטרנטיים, כגון מנוע חיפוש, דואר אלקטרוני, עדכוני חדשות, מסחר אלקטרוני, שירותי תיירות, שירותי קהילות וצ'ט ועוד.

מינטמרק הנה חברה פרטית, העוסקת בפיתוח ומתן שירותים ואפליקציות סלולריים. בכלל זה מספקת מינטמרק לספקי התוכן שירות המאפשר הנגשת תכני ה-WAP ללקוחות החברה הסלולריות.

שירותי ה-WAP הינם שירותים המאפשרים הנגשת והתאמת תכני אינטרנט לטלפונים סלולריים, כך שניתן לצפות בתכני אינטרנט בפורמט סלולרי המותאם לטלפון הנייד.

ההסכם בין וואלה ומינטמרק – אשר נבחן ואושר על ידי כהסכם מיזוג – בנוי ממספר שלבים. בשלב הראשון תקבל וואלה את הזכות למנות 50% מהדירקטורים במינטמרק, ואילו בשלב השני עומדת לוואלה האופציה לרכוש 51% ממניות מינטמרק וזאת לתקופה של 20 חודשים. התמורה מצד וואלה עבור הזכות למינוי הדירקטורים ועצם העמדת האופציה היא הפיכת מינטמרק לספק הבלעדי של וואלה בתחום פעילות ה-WAP, וזאת ככל שהשירותים יסופקו בתנאים דומים לתנאי ההתקשרות של וואלה עם ספק השירותים הנוכחי של וואלה בתחום פעילות ה-WAP. בנוסף התחייבה וואלה לעשות ככל יכולתה, בכדי שמינטמרק תשמש כספק הבלעדי של פעילות ה-WAP של החברות בנות של וואלה. בנוסף התחייבה וואלה כי במשך 27 החודשים הראשונים ממועד השלמת ההסכם היא תישא במימונה של מינטמרק בהתקיים נסיבות מסוימות.

3. הכבילות הנלווית למיזוג והשפעתן על התחרות

הסכם המיזוג כולל בתוכו תנית בלעדיות לפיה וואלה תרכוש שירותי WAP באופן בלעדי ממינטמרק, וכן תעשה את מיטב יכולתה בכדי שחברות הבנות שלה ירכשו אף הן את שירותי ה-WAP שלהן ממינטמרק.

החשש העולה מתנייה זו הוא פגיעה בשוק פעילות ה-WAP בעקבות התחייבותה של וואלה, וייתכן שאף חברות הבנות של וואלה, לרכוש פעילות WAP בבלעדיות ממינטמרק.

אולם, מבדיקה שערכה המחלקה הכלכלית ברשות ההגבלים העסקיים עולה כי מינטמרקט היא בעלת נתח שוק קטן ביותר בשוק פעילות ה-WAP וכי בשוק פועלות שתי מתחרות גדולות לצד חברות קטנות נוספות, מה גם שחלק מספקי התוכן מספקים לעצמם את פעילות ה-WAP. עוד עולה מהבדיקה כי שוק רוכשי פעילות ה-WAP רחב יחסית וכולל רבים מספקי התוכן באינטרנט, כגון: ynet, זכייניות הערוצים המסחריים בטלוויזיה, בנקים ועוד. לפיכך נראה כי החשש מחסימת השוק בפני מתחריה של מינטמרקט אינו משמעותי וכי הכבילה שבהסדר איננה פוגעת פגיעה של ממש בתחרות בשוק המושפע מן ההסדר.

בנוסף יש לזכור כי הכבילה במקרה הנוכחי נלוות לעסקת מיזוג שנבחנה ואושרה על ידי, לאחר שהגעתי למסקנה כי המיזוג אינו מקים חשש סביר לפגיעה משמעותית בתחרות. לפיכך יש לבחון את התניה הנוכחית בהתאם לנסיבות המקרה.

במקרה דנא, וואלה ממנה מחצית מהדירקטורים במינטמרק, ובהתקיים נסיבות מסוימות היא אף תישא בעלויות מימונה של מינטמרק, ולפיכך במקרה שכזה בו וואלה זוכה לדריסת רגל משמעותית בפעילותה של מינטמרק עד כדי הפכיתה לבעלת אינטרס משמעותי בהצלחתה של מינטמרק, יהיה זה טבעי כי היא אף תרכוש את שירותי ה-WAP שלה ממינטמרק ולא ממתחרותיה. משכך, כאשר נגלית לפנינו תמונת ההסכם במלואה, על כלל הזכויות וההתחייבויות החלים על הצדדים, נראה כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

בנוסף, במידה והסכם האופציה הכלול בהסכם המיזוג אכן יתממש, הרי שוואלה תחזיק ב-51% ממניות מינטמרק ותחזיק ביותר ממחצית זכויות ההצבעה במינטמרק. במקרה שכזה תיהפך מינטמרק לחברה בת של וואלה וסעיף 3(5) לחוק ההגבלים העסקיים, אשר מקנה פטור סטטוטורי להסדר כובל בין חברה אם לחברה בת, יחול במקרה דנא.

4. סוף דבר

בהתאם לכל האמור לעיל, לאחר שבחנתי את הכבילה, כמו גם את השפעתה האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילה שבהסכם אינה פוגעת פגיעה של ממש בתחרות בשוק כאמור, כי עיקר ההסכם אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלה מצאתי כי ההסכם ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ועליי להשתמש בסמכות הנתונה לי ולהעניק את הפטור המבוקש. תוקפו של הפטור יוגבל לשלוש שנים.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק ההגבלים העסקיים, נתונה החלטתי זו לערר בתוך 45 יום בפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל עליו ניתן הפטור.

רונית קן

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ח אלול, תשס"ט

17 ספטמבר, 2009