



רשות ההגבלים העסקיים

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

**בדבר מתן פטור מאישור בית הדין להסדר כובל להסכם בין רפאל מערכות לחימה
מתקדמות בע"מ לבין אירונאוטיקס בע"מ ולבין בעלי המניות בקונטרופ
טכנולוגיות מדויקות בע"מ**

1. פתח דבר

לפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 ("החוק"), להסדר בין רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ ("רפאל"), אירונאוטיקס בע"מ ("אירונאוטיקס") ובעלי מניות בקונטרופ טכנולוגיות מדויקות בע"מ ("קונטרופ") שעניינו תניות אי תחרות אשר נלוו למיזוג שנבחן ואושר על ידי ביום 28.12.11.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק וכי עיקרן אינו בהפחתת התחרות או במניעתה. מן הנימוקים שיפורטו להלן מצאתי כי הכבילות ראויות לפטור לפי סעיף 14 לחוק.

2. הצדדים וההסכם

רפאל הנה חברה בבעלות מלאה של ממשלת ישראל העוסקת בפיתוח וייצור מערכות לחימה במגוון תחומים ובעיקרם טילים, הגנה מפני טילים, מערכות הנעה לווייניות, מערכות שליטה ובקרה ועוד.

קונטרופ הנה חברה פרטית אשר עובר למיזוג הוחזקה על-ידי מייסדיה ה"ה שלמה ניר (22.74%), יחזקאל אמבר (19.4%), ששון בנדו (19.4%) ואליהו בן אהרון (19.4%) (להלן יחד - "המייסדים") ועל-ידי אירונאוטיקס (18.1%). החברה עוסקת בפיתוח, ייצור ושיווק של מערכות תצפית אלקטרו-אופטיות, לרבות מערכות יום ולילה, המורכבות על פלטפורמות ניחות, ניידות, אוויריות וימיות.

אירונאוטיקס הנה חברה פרטית בבעלות אירוטים (הנדסה) בע"מ (20.78%), Metan Investment, Jaylo Investments SA, & Finance, Inc (18.28%), Viola Private Equity Ventures (18.28%), קרנות "מנוף" (9.5%) ובעלי מניות נוספים. אירונאוטיקס עוסקת בפיתוח, ייצור ושיווק של כלי טיס בלתי מאוישים (להלן - "כטב"מ") לשימושים צבאיים וביטחוניים. בנוסף, החברה פעילה בפיתוח וייצור של מערכות תקשורת המשמשות לכטב"מים, מערכות ניווט אינרציאליות המשמשות בין היתר ליישום בכטב"מים, ייצור ושיווק של מערכות בלוני-תצפית, וכן עוסקת בייצור ושיווק מרעומים אלקטרוניים לפגזים.

במסגרת עסקת המיזוג רכשו רפאל ואירונאוטיקס את מלוא מניות קונטרופ המוחזקות בידי המייסדים, כך שלאחר המיזוג תחזיק כל אחת מהן ב- 50% מהונה המונפק של קונטרופ ומזכויות ההצבעה בה.

3. הכבילות והשפעתן על התחרות

לעסקת המיזוג נלוו תניות אי תחרות כדלקמן:

(א) התחייבות כל אחד מהמייסדים כי במשך תקופה של 36 חודשים ממועד השלמת העסקה, לא יתחרה במישרין או בעקיפין במוצר ממוצריה הקיימים של קונטרופ, או במוצרים בשלבי פיתוח נכון למועד המכירה, בדרך של ייצור, פיתוח, שיווק, תיווך ייעוץ או בכל דרך אחרת. כן, התחייבו המייסדים כי במשך תקופה של 48 חודשים ממועד השלמת העסקה, לא יפנו לעובדי קונטרופ וישדלו אותם להפסיק את עבודתם בחברה, ולא יפנו ללקוחות או ספקי קונטרופ וישדלו אותם להפסיק לרכוש את מוצריה או להפחית את כמות הרכישות של מוצרי קונטרופ או את היקף עבודתם עמה.

(ב) במסגרת הסכם בעלי המניות התחייבו רפאל ואירונאוטיקס, כל אחת, שלא להתחרות במכירות מוצרי קונטרופ – כפי שאלה היו במועד המאוחר ביותר בו החזיקה החברה בזכות למנות דירקטור – ולא לנצל במישרין או בעקיפין הזדמנות כלשהי של קונטרופ בתחום הפיתוח, הייצור והשיווק של מוצרים אלקטרו אופטיים מיוצבים לשוק הבטחוני (להלן – "תחום הפעילות"). משך תניית אי התחרות 24 חודשים מיום שפגה זכותן למנות דירקטור לדירקטוריון החברה, ובמקרה של החזקה בתאגיד מתחרה, במשך 36 חודשים מן המועד האמור.

ביחס לתניית אי התחרות המתוארת בסעיף זה, נקבעו מספר פעילויות שהעיסוק בהן לא ייחשב כהפרה של ההסכם. כך נקבע כי החזקה של מי מהחברות בעד 10% בתאגיד אשר עוסק בתחום הפעילות לא תחשב הפרה של ההסכם. כן נקבע כי רפאל רשאית להשקיע בתאגיד שעוסק בתחום הפעילות אשר מקום מושבו ועיקר עסקיו מחוץ לישראל מבלי שהדבר ייחשב הפרה של ההסכם. עוד נקבע כי אירונאוטיקס רשאית להשקיע בתאגיד אשר עוסק בתחום הפעילות מבלי שהדבר ייחשב הפרה של הוראות ההסכם, ובלבד שטרם ההשקעה הציעה לרפאל להצטרף אליה.

(ג) בנוסף, במישור היחסים בין רפאל ואירונאוטיקס התחייבה כל אחת מהן שלא לשדל את עובדי, קבלני, ספקי או לקוחות קונטרופ להפסיק את עבודתם בחברה או עברה. וכן התחייבה כל אחת מהן שלא לשדל את עובדי הצד השני להסכם אשר עיקר פעילותו כרוכה בפעילות קונטרופ, או את ספקי הצד השני להסכם אשר עיקר ההתקשרות עמו נעשית לשם פעילות קונטרופ, להפסיק את עבודתם או את התקשרותם, לפי העניין, עם הצד השני. משך תניית איסור השדול כאמור 24 חודשים מיום שפגה זכותה של מי מהן למנות דירקטור לדירקטוריון של קונטרופ.

4. השפעת ההסדר על התחרות

כאמור, עסקת המיזוג שאליה נלוות הכבילות מושא החלטתי זו, אושרה על-ידי לאחר שבדיקת הרשות העלתה כי המיזוג אינו מקים חשש סביר לפגיעה בתחרות.

הגבלת מוכר של עסק או של פעילות עסקית מלהתחרות בתחום פעילותו של העסק הנרכש במיזוג, נועדה לשמר את ערכו הכלכלי של העסק הנרכש במיזוג וכך להבטיח את נכונות הרוכש לרכוש את העסק ולהשקיע בו מהונו וממרכו. מטעם זה נוהגת רשות ההגבלים העסקיים לשקול בחיוב התרת תניות מסוג זה, וזאת כאשר העסקה העיקרית נבחנה ואושרה על ידי הממונה, כאשר הצורך בכבילות אי התחרות נובע מעצם העסקה או חיוני לביצועה ובכפוף למכלול נסיבות העניין. המוכרים בעסקת המיזוג דנא הם מייסדי קונטרופ, ובעלי ניסיון רב שנים בתחום הפעילות של החברה. תניית אי התחרות החלה עליהם והתנייה בדבר איסור שידול עובדי, לקוחות וספקי קונטרופ עולות בקנה אחד עם כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), תשס"ט – 2009 והן ראויות לפטור.

כאמור, לאחר המיזוג רפאל ואירונאוטיקס תחזקנה, כל אחת, ב- 50% מהון המניות המונפק של קונטרופ ומזכויות ההצבעה בה. הסכם בעלי המניות בין רפאל ואירונאוטיקס (להלן: "**הסכם בעלי המניות**") מקנה לכל אחת מהן זכות למנות דירקטור לדירקטוריון החברה בגין כל 14% מזכויות ההצבעה של החברה המוחזקת על ידה.

תניות אי התחרות במישור היחסים שבין רפאל ואירונאוטיקס, ובכלל זה האיסור על שידול כמתואר בסעיף ג' לעיל, נחוצות למימוש עיקרו של המיזוג ונועדו לאפשר לרפאל ואירונאוטיקס להשקיע בקונטרופ בידע ובהון, ללא חשש כי השקעותיהן תנוצלנה על ידי הצד השני באופן שפוגע בהכנסות החברה הממוזגת. משך תניית אי התחרות גם הוא סביר ועולה בקנה אחד עם כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג למיזמים משותפים), התשס"ו – 2006.

באשר לפעילויות אשר במסגרת הסכם בעלי המניות נקבע כי העיסוק בהן לא ייחשב כהפרה של ההסכם, יובהר כי אין במתן פטור זה משום מתן פטור או אישור לפעילויות כאמור ככל שהן מחויבות בקבלת אישור ממערך הפיקוח על הגבלים עסקיים. בנסיבות אלה 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.



פרופ' דיויד גילה

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, א' אייר תשע"ב

23 אפריל 2012