

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן - החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיע כי ביום י"ג בניסן התשע"ב (5 באפריל 2012) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
8724	סימנס קונסטרקטור סולאר פאוור בע"מ פניציה אמריקה-ישראל (זכוכית שטוחה) בע"מ	הסכם רכישה בלעדית	פנלים פרבוליים מונוליטיים רפלקטיביים לשימוש בשרות סולריים

תוקפו של הפטור מוגבל למשך תקופת ההסכם בין הצדדים. החלטתי מתבססת על כך שאין בכילות 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 איגור עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור. החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מספר 8724, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות. ל' בניסן התשע"ב (22 באפריל 2012) (חמ 41-3-17)

דיוויד גילה
הממונה על ההגבלים העסקיים

י"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 (להלן - החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיע כי ביום י' בניסן התשע"ב (29 במרץ 2012) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
8735	מירס תקשורת בע"מ פלאפון תקשורת בע"מ	תניית בלעדיות	הסכם נדירה פנים-ארצית

תוקפו של הפטור מוגבל עד יום ט' בטבת התשע"ה (31 בדצמבר 2014). החלטתי מתבססת על כך שאין בכילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. עם זאת, החלטתי שלא לתת את הפטור לתניית לקוח מועדף מאחר שהיא עלולה להגביל את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מההסדר. בהתאם לסעיף 15(א) לחוק, נתונה החלטתי זו לערר לפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגור עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור. החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מספר 8735, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות. ט' באייר התשע"ב (1 במאי 2012) (חמ 41-3-17)

דיוויד גילה
הממונה על ההגבלים העסקיים

י"ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.



רשות ההגבלים העסקיים

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן – "החוק"), ולאחר התייעצות עם הועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיע כי ביום י"ג בניסן התשע"ב (5 באפריל 2012) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
8724	סימנס קונסטרייטד סולאר פאוור בע"מ פניציה אמריקה-ישראל (זכוכית שטוחה) בע"מ	הסכם רכישה בלעדית	פנלים פרבוליים מונוליטיים רפלקטיביים לשימוש בשדות סולאריים

תוקפו של הפטור מוגבל למשך תקופת ההסכם בין הצדדים.

החלטתי מתבססת על כך שאין בכילות 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 בפני 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 מספר 8724 במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22 ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

פרופ' דניאל גילה

הממונה על הגבלים עסקיים

ל' בניסן התשע"ב

22 באפריל 2012

¹ ס"ח התשמ"ח עמ' 128, ס"ח התש"ס עמ' 113.



רשות ההגבלים העסקיים

ירושלים,

פטור : 8724

בפקס : 03-5606555

לכבוד

מר ישראל ספירו, עו"ד

גורניצקי ושות' עורכי דין

שד' רוטשילד 45

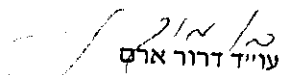
תל-אביב יפו, 65784

הנדון : החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין :

סימנס קונסטרייטד סולאר פאוור בע"מ - פניציה אמריה-ישראל (זכוכית שטוחה) בע"מ/11

הנני מתכבד להעביר אליכם את החלטת הממונה על הגבלים עסקיים, לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח - 1988, בדבר מתן פטור מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כובל שבין הצדדים בנדון.

בכבוד רב,


עו"ד דרור ארם

רשם ההגבלים העסקיים



רשות ההגבלים העסקיים

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

מאישור הסדר כובל

להסדר בין סימנס קונסטרייטד סולאר פאוור בע"מ לבין פניציה אמריקה-ישראל
(זכוית שטוחה) בע"מ

1. פתח דבר

לפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח - 1988 ("החוק"), להסדר בין סימנס קונסטרייטד סולאר פאוור בע"מ ("סימנס") לבין פניציה אמריקה-ישראל בע"מ ("פניציה" ו- "הצדדים" בהתאמה), שעניינו רכישה בלעדית של פנלים פרבוליים מונוליטיים רפלקטיביים לשימוש בשדות סולאריים ("מראות").

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשוק הרלבנטי ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיוזגים, שוכנעתי כי אין בהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשווקים המושפעים ממנו, אין עיקרו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלה והנימוקים שיפורטו להלן, ראיתי לנכון להעניק פטור להסדר לפי סעיף 14 לחוק.

2. הצדדים

סימנס הינה חברה ישראלית המוחזקת במלואה על ידי קונצרן סימנס העולמי¹ ומהווה חלק מחטיבת האנרגיות המתחדשות בקונצרן. סימנס פועלת בתחום האנרגיה הסולרית ופיתחה טכנולוגיה ייחודית המשמשת בשדות תרמו סולריים ("טכנולוגיית שוקת פרבולית")² והיא מייצרת מוכרת ומפעילה שדות סולריים בעולם.³

פניציה היא חברה הרשומה בישראל אשר מוחזקת על ידי קונצרן Guardian Industries העולמי. החברה מייצרת זכוית המשמשת לתעשייה בענפים שונים בהם הענף הבטחוני (זכוית משורינת ומוחזקת), הענף הארכיטקטוני וענף האנרגיה הסולרית עבורו מייצרת פניציה זכויות לפאנלים פוטו וולטאיים ומראות קעורות המשמשות בשדות בטכנולוגיה תרמו סולרית.

¹ Siemens AG גרמניה.

² טכנולוגיה זו פותחה על ידי חברת סולל מערכות סולריות בע"מ אשר נרכשה מאוחר יותר על ידי קונצרן סימנס העולמי.

³ בישראל הגישה סימנס בשיתוף שיכון ובינוי בע"מ הצעה למכרז למימון הקמה ותפעול של פרויקט סולרי באשלים, בהיקף של MW 110.

3. ההסכם

הצדדים התקשרו בהסכם למשך שנתיים וארבעה חודשים לרכישה והספקה בלעדית של מראות לשדות הסולריים אשר מייצרת סימנס בטכנולוגיה תרמו סולרית. ברקע הדברים יצוין, כי סימנס רכשה פס ייצור למראות קעורות אשר משמשות בהקמת מערכות תרמו סולריות ("פס הייצור") והציבה אותו בחצרית של פניציה בשל מומחיותה בייצור ובטיפול בזכוכית. כן נראה סימנס בכל העלויות הכרוכות בהצבת והרכבת פס הייצור אצל פניציה הכוללת תנורי כיפוף מראות וקו לציפוי המראות. עד לחתימת ההסכם אשר הובא לפניי, שימשה פניציה כקבלן משנה של סימנס וייצרה עבורה את המראות תוך שימוש בפס הייצור האמור. משנוכחו הצדדים, כי היקף הצריכה של סימנס קטן מכושר הייצור של פס הייצור, ביקשו הצדדים לשנות את אופן ההתקשרות ביניהם באופן שבו תוכל פניציה לייצר מראות עבור צדדים נוספים, בזמן שפס הייצור זמין ואינו מתופעל לטובת הביקושים של סימנס.

ההסכם כולל שתי כבילות אשר בגינן הגישו הצדדים את הבקשה לפטור:

א. במשך השנה הראשונה להסכם התחייבה סימנס לרכוש מראות אך ורק מפניציה במחיר קבוע אשר סוכם בין הצדדים, ובכפוף למספר תריגים המפורטים בהסכם.⁴ לאחר השנה הראשונה להסכם, סימנס רשאית לרכוש מראות מספקים אחרים, בכפוף למתן זכות סירוב ראשונה לפניציה. באם בוחרת פניציה שלא לממש את זכות הסירוב שניתנה לה, היינו שלא לייצר מראות עבור אותה הזמנה של סימנס, פניציה מתחייבת שלא לייצר ולמכור מראות לצדדים שלישיים בתנאים דומים או טובים יותר מאלה שהוצעו לסימנס וזאת למשך תקופה של חודשיים מיום ההודעה על הסירוב. ככל שפניציה תבחר לממש את זכות הסירוב שניתנה לה, היא מתחייבת להשוות את תנאי העסקה לתנאים שהוצעו לסימנס על ידי הצד השלישי.

ב. במשך כל תקופת ההסכם, התחייבה פניציה ליתן זכות סירוב ראשונה לסימנס ביחס לכל הזמנה לאספקת מראות מכל צד שלישי. במסגרת זו התחייבה פניציה לפנות לסימנס כל אימת שקיבלה הזמנה מצד שלישי לאספקת מראות ולהציע לה לרכוש את המראות במקום הצד השלישי באותם תנאים מסחריים לרבות כמות, מחיר, מועדי אספקה וכד'. באם בוחרת סימנס לממש את זכות הסירוב, אזי, במהלך השנה הראשונה סימנס תרכוש את המראות במחיר הקבוע בהסכם עם פניציה, ואילו במהלך השנה השנייה, יחולו על העסקה התנאים המסחריים הטובים ביותר מבין שניים אלה: התנאים המסחריים ככל שסוכמו עם פניציה לתקופה שלאחר השנה הראשונה להסכם או התנאים אשר הוצעו לצד השלישי על ידי פניציה.

⁴ כגון מקרים שבהם פניציה אינה יכולה לעמוד בטווח זמן האספקה שהוסכם בין הצדדים, לקוח של סימנס אינו מוכן לקנות מראות מספק הפועל בישראל, או שאירעה תקלה משביתה בפס הייצור.

4. השפעת ההסכם על התחרות

ההסדר נוגע לטכנולוגיה ייחודית של סימנס לייצור חשמל המכונה טכנולוגיית שוקת פרבולית, העושה שימוש במראות קעורות על מנת לנצל את חומן של קרני השמש ולחמם בעזרתן מים ההופכים לקיטור המייצר חשמל. טכנולוגיית שוקת פרבולית הינה חלק ממגוון טכנולוגיות תרמו סולריות לייצור חשמל בהן טכנולוגיית מגדל וטכנולוגיה נוספת המאפשרת ייצור חשמל באמצעות חימום אוויר. מהנתונים שלפניי עולה כי קיימים מתחרים בודדים בעולם המייצרים ומרכיבים שדות סולריים בטכנולוגיית שוקת, בהם ניתן למנות את החברות Abengoa Solar, Sener ו Samca מספרד, חברת Flagssol מגרמניה וחברת Sky Fuel מארה"ב. סימנס הינה החברה היחידה בארץ שעוסקת בתחום זה.

לצד הטכנולוגיה התרמו סולרית קיימת טכנולוגיה נוספת המתבססת על שימוש בקרני השמש היא הטכנולוגיה הפוטו וולטאית, אשר בה מותקנים לוחות של תאים פוטו וולטאיים ("פאנלים") ומערכות המרה המאפשרים ייצור חשמל באמצעות אנרגיית השמש. המערכות הפוטו וולטאיות ניתנות להתקנה במקומות מגוונים בהם קרקעות וגגות מבנים. כל החשמל המיוצר באמצעות כל אחת מהטכנולוגיות נמכר בסופו של דבר למנהל המערכת, האמון על איזון תמידי בין היצע החשמל והביקוש לו, הבטחת השרידות של מערך הייצור וההולכה של החשמל ועל ניהול העברת האנרגיה מתחנות כח דרך רשתות החשמל אל תחנות משנה.

הרשות לשירותים ציבוריים חשמל ("רשות החשמל"), היא הרשות המוסמכת על פי חוק להענקת רישיונות להקמת מתקני ייצור חשמל סולריים המחוברים לרשת ההולכה. כמות המכסות למתקני חשמל סולריים כיום עומדת על MW600 מתוכם MW200 מוקצים למתקנים תרמו סולריים. יתר המכסות מיועדות לייצור חשמל בטכנולוגיה פוטו וולטאית. רשות החשמל העניקה זה מכבר רישיונות מותנים ליצרני חשמל תרמו סולרי להקמת מתקנים בהיקפים של MW180⁵ לחברת שיכון ובינוי אנרגיה מתחדשת בע"מ ולחברת כוח תרמו סולרי ישראל בע"מ. מהנתונים שהובאו לפניי עולה כי שני המתקנים יוקמו בטכנולוגיית שוקת פרבולית, וכי בשדה של חברת כוח תרמו סולרי ייעשה שימוש במערכת של סימנס אך בזו ישולבו מראות אשר לא ייוצרו על ידי פניציה.

בנוסף, פרסמה המדינה מכרז למימון, תכנון, הקמה והפעלה של שני מתקנים בטכנולוגיה תרמו סולרית באשלים בהספק של MW110 כל אחד. המכרז נמצא בשלב מתקדם אשר בו נותרו כמציעות יחידות סימנס יחד עם שיכון ובינוי להפעלת מתקן בטכנולוגיית שוקת פרבולית. ואילו החברות ברייט סורס ואלסטום נותרו כמציעות יחידות במכרז להקמת המתקן השני בטכנולוגיית מגדל. מבירור שערכה הרשות עלה כי לא צפויה הקצאה נוספת של מכסות לטכנולוגיה תרמו סולרית וכן לא צפויים מכרזים נוספים של המדינה במהלך תקופת ההסכם להקמה ותפעול של שדות סולריים בטכנולוגיה זו.

⁵ הרישיונות המותנים הוענקו לחברת שיכון ובינוי אנרגיה מתחדשת בע"מ להקמת מתקן תרמו סולרי בצאלים בגודל של MW 120, ורישיון לחברת כוח תרמו סולרי ישראל בע"מ להקמת מתקן תרמו סולרי במשאבי שדה בגודל של MW60. ר' לעניין זה: הרשות לשירותים ציבוריים- חשמל, החלטת הרשות מישיבה מס' 358, מיום 4.1.2012.

לעניין המראות הקעורות המשמשות באופן ספציפי בשדות תרמו סולריים בטכנולוגיית שוקת, פניציה היא יצרנית יחידה בארץ של המראות האמורות באמצעות פס הייצור של סימנס כאמור ולה מתחרים בודדים בעולם בהם ניתן למנות את החברות Rio Glass ו Flabeg מספרד ואת חברת Saint Gobain מצרפת. על פי מצגי הצדדים, עלות המראות אינה עולה על 15% מעלות הקמתה של מערכת תרמו סולרית, וייצור מראות עבור שדה בגודל ממוצע מסוג השדות הסולאריים אשר מייצרת סימנס, עשוי להימשך כ- 8 חודשים בהן פועל פס הייצור ברציפות.

הכבילות בהסכם

כאמור, לאישורי הובאו הכבילות בהסכם שעניינן הבלעדיות וזכויות הסירוב הראשונות המוקנות לכל אחד מהצדדים להסכם. הכבילות נועדו לאפשר לפניציה להשתמש בפס הייצור של סימנס אשר מוצב אצלה ולמכור את תוצרתו לצדדים אחרים, שכן רכישותיה של סימנס קטנות מכושר הייצור של הקו. משכך, נועדו הכבילות שבהסכם לאזן בין הצורך של סימנס כי פס הייצור שלה יבטיח לה הספקה סדירה של מראות לשדות הסולריים אשר היא מייצרת ובין רצונה של פניציה להשתמש בעודף כושר הייצור של פס הייצור, לייצור עבור צדדים שלישיים.

א. התחייבות סימנס לבלעדיות ומתן זכות סירוב ראשונה לפניציה

החשש התחרותי שמקימה התחייבות סימנס לרכוש בבלעדיות מפניציה, כמו גם התחייבותה ליתן זכות סירוב ראשונה לפניציה, נובע מאפשרות חסימתם של ספקים אחרים אשר מתחרים בפניציה בתחום ייצור המראות או מניעת כניסתם של מתחרים כאלה לשוק. בנסיבות כאן לא מצאתי כי עצם התחייבותה של סימנס לבלעדיות כלפי פניציה מעלה חשש לפגיעה של ממש בתחרות. כאמור, פניציה הינה יצרנית יחידה בארץ של מראות קעורות לשדות תרמו סולריים, כך שהחשש לפגיעה בתחרות, ככל שקיים, נוגע לאפשרות כניסתם של מתחרים נוספים של פניציה לשוק. אולם לא שוכנעתי כי הכבילה מקימה חשש לפגיעה של ממש בתחרות בהיבט זה, שכן קיימים מספר יצרני שדות סולריים בעולם מלבד סימנס ומיעוט של ספקי מראות, כך שאם יקומו מתחרים לפניציה בישראל או בעולם במשך תקופת ההסכם, באפשרותם למכור את המראות המיוצרות על ידיהם ליצרני השדות הסולריים השונים בעולם. יתרה מכך, משך ההסכם הוא לכשנתיים בלבד, עניין אשר גם בו יש כדי להפיג את החשש האמור.

במסגרת התחייבות סימנס למתן זכות סירוב ראשונה לפניציה, התחייבה האחרונה שלא לייצר ולמכור מראות לצדדים שלישיים בתנאים דומים או טובים יותר מאלה שהוצעו לסימנס – ככל שתבחר שלא לממש את זכות הסירוב שניתנה לה – זאת למשך תקופה של חודשיים מיום ההודעה על הסירוב. תכליתה של תנייה זו לוודא שסירובה של פניציה לספק מראות לסימנס באמצעות פס הייצור אשר הוקם על ידי סימנס ונמצא בבעלותה, נעשה משיקולים ענייניים. ההגבלה על מכירה לצדדים שלישיים תחומה לחודשיים, מתוך הנחה שלא יתחוללו בפרק זמן זה שינויים מהותיים בשוק דוגמת שינוי קיצוני במחיר חומרי הגלם, אשר יש בו כדי להסביר הסכמה של פניציה למכור לצד שלישי בתנאים טובים יותר מאלה שהוצעו לסימנס. משכך, נחה דעתי כי כבילה זו נועדה לממש את תכלית ההסכם בין הצדדים ואת הרציונל הכלכלי העומד בבסיסו, וממילא היא אינה מעלה

חשש לפגיעה של ממש בתחרות. בנוסף, כיון שאין צפי למכרזים נוספים בישראל בתקופת ההסדר בתחום הרלוונטי, כפי שיפורט להלן, לא מתממש חשש כי פניציה, עקב ההתחייבות האמורה, תירטע מלתת תנאים טובים יותר ללקוחות אחרים בישראל.

ב. ההתחייבות פניציה ליתן זכות סירוב ראשונה לסימנס

השפעתה של זכות סירוב ראשונה לטובת סימנס דומה במהותה לכבילת בלעדיות של פניציה כלפי סימנס. החשש שמקימה כבילה זו עניינו הצרת שוק בפני מתחרותיה של סימנס וחסימת גישתן אל פניציה. גם חשש זה איננו מתממש במקרה שלפנינו, משום שכאמור לסימנס ממילא לא צפויות להיות מתחרות בתקופת ההסדר, כפי שיפורט להלן.

עוד חשש שהכבילה לכאורה מעלה הוא לתיאום בין סימנס למתחרותיה. זאת מאחר שעל פי הכבילה פניציה תידרש להביא את פרטיה המסחריים של כל עסקה לרכישת מראות קעורות מול צד שלישי לידיעת סימנס אשר תחליט אם לממש את העסקה באותם תנאים מסחריים במקום אותו צד שלישי. החשש האמור היה יכול להיות רלוונטי במיוחד למכרזים עתידיים בישראל שהתחרות בהם מבוססת על מחיר יצור יחידת האנרגיה שמציע מפעיל המערכת התרמו סולרית במכרז, והוא מתעצם ככל שעלות המראות ביחס לעלות השדה התרמו סולרית משמעותית יותר.

על פי הנתונים שהובאו לפניי, המכרזים שפרסמה המדינה עומדים לקראת סיום וועדת המכרזים מקיימת הליך של הזמנה לתיקון הצעות מול המציעים היחידים לגבי כל מתקן. כן, המכסות שהוקצו על ידי רשות החשמל לייצור חשמל במתקנים תרמו סולריים הוקצתה ברובה (MW180) לשני מפעילים על דרך של הענקת רשיונות מותנים. אחד המפעילים צפוי לעשות שימוש בטכנולוגיה של סימנס ואילו מהמפעיל השני נמסר כי הוא מפתח טכנולוגיה דומה בעצמו. על פי המידע שהובא לפניי, מפעילים אלה קבעו זה מכבר את הטכנולוגיה בה יעשו שימוש ומהיכן ירכשו אותה שכן, בכדי לעמוד בתנאי הסף לקבלת רשיון ולהשיג מימון מהבנקים לצורך הפרוייקט הם נדרשים להציג תכנית מפורטת באשר לטכנולוגיה האמורה. בנסיבות אלה, בהן המכסות לטכנולוגיה התרמו סולרית הוקצו ברובן, ולא צפויים במהלך תקופת ההסכם הקצאות ומכרזים נוספים, החשש האמור מפני תיאום מופג.

בהינתן מצב זה, בו מוצתה רוב חלוקת המכסות לייצור חשמל בטכנולוגיה תרמו סולרית, ומאחר שעל פי המידע שלפניי לא צפויים במהלך תקופת ההסכם מכרזים לייצור חשמל בטכנולוגיה תרמו סולרית, ובהינתן משך הזמן הקצר יחסית של ההסכם, נחה דעתי כי הכבילה אינה מעלה חשש לפגיעה של ממש בתחרות.

5. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, הגעתי לכלל מסקנה כי הפטור המבוקש אינו מעלה חשש לפגיעה משמעותית בתחרות, וראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניקו.

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.

7/7
פרופ' דיוויד גיטה

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, י"ג ניסן תשע"ב

05 אפריל 2012



רשות ההגבלים העסקיים

הועדה לפטורים ולמיזוגים

המלצות

מועד הדיון: 28 במרץ 2012

מקום הדיון: משרד רשות ההגבלים העסקיים, כנפי נשרים 22 ירושלים ק' ג', 6556111 - 02

בקשות מיזוג במסלול הירוק

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

מס' תיק	הצדדים למיזוג
8847	מרינה גרופ בע"מ ע.ד. ירוקים בע"מ
8849	Publicis Groupe Holdings B.V. אמ.אמ.אס. תקשורת ישראל בע"מ באומן-בר-ריבנאי בע"מ פרסום רגב-קוויצקי, שותפות כללית
8860	אקסלנס נשואה מוצרים פיננסים בע"מ גלבוע דולר בע"מ עדן דולר בע"מ גלילה הפקדות בע"מ גלילאו אגרות חוב בע"מ

החלטה

חברי הועדה ממליצים לאשר את מיזוג 8860 בכפוף לבדיקה שתוודא כי במקרה של חידוש הנפקות של אגרות החוב המובנות לא תיווצר הטיה לטובת אקסלנס עקב כמות ההנפקות שביצעה בשוק זה בעבר. חברי הועדה ממליצים לאשר את יתר בקשות המיזוג על סמך חוות הדעת הכלכלית.

בקשות מיזוג

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות המיזוג וחוות הדעת/סקירה בע"פ של המחלקה הכלכלית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים למיזוג
8658	ישרוטל בע"מ לקסן ישראל בע"מ
8702	שיכון ובינוי בע"מ אלקטרה אורתם – אגירה שאובה גלבוע שותפות כללית פי אס פי השקעות בע"מ

אורתם סהר הנדסה בע"מ	
אורתם סהר ייזום פרויקטים בע"מ	
שיכון ובינוי בע"מ	8827
אלקטרה אורתם - אגירה שאובה מנרה שותפות כללית	
חשג"ל עליון בע"מ	
אגירה שאובה - אלקטרה שותפות מוגבלת בע"מ	
אורתם סהר הנדסה בע"מ	

החלטה

חברי הועדה ממליצים שלא לאשר את בקשת מיזוג 8658 על סמך האמור בחוות הדעת הכלכלית. חברי הועדה ממליצים לאשר את בקשות המיזוג 8702 ו-8827 על סמך הסקירה של המחלקה הכלכלית ולאחר שהובהר כי הודעות המיזוג שהוגשו במסגרת פרויקט מנרה אינן כוללות את יזמית הפרויקט (חשג"ל) אלא רק את קבלן ההקמה של הפרויקט (אלקטרה-אורתם).

בקשת פטור נלווית למיזוג

בפני חברי הועדה הוצגה בקשת פטור נלוות למיזוג וטיוטת פטור של המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר
8812	דיפוכם (1989) בע"מ דיפוכם שרותי הפצה (1993) בע"מ עמגל ייצור כימיקלים (1989) בע"מ בקטוכם בע"מ מאיה אופקים בע"מ

החלטה

חברי הועדה ממליצים לתת פטור בבקשה הנ"ל בהתאם לאמור בטיוטת הפטור של המחלקה המשפטית.

בקשות פטור

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות פטור וטיוטת פטור/סקירה בע"פ של המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר
8724	סימנס קונסטרייטד סולאר פאוור בע"מ פניציה אמריה-ישראל (זכוכית שטוחה) בע"מ
8735	פלאפון תקשורת בע"מ מירס תקשורת בע"מ

החלטה

חברי הועדה ממליצים ליתן פטור בבקשה 8735 לתניית הבלעדיות אך לא לתניית הלקוח המועדף (MFN), על סמך האמור בטיוטת הפטור. חברי הועדה ממליצים ליתן פטור בבקשה 8735 על סמך הסקירה של המחלקה המשפטית.

בקשת פטור מאישור הסדר כובל

בהתאם לסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח – 1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים" או "החוק"), מוגשת בזה בקשה לפטור מאישור בית הדין, להסדר הכובל שפרטיו, כדלקמן:

1. הצד להסדר המבקש את הפטור:

- 1.1. שם: סימנס קונסטרייטד סולאר פאוור בע"מ (להלן: "סימנס"), חברה פרטית העוסקת בתחום האנרגיה הסולארית בכלל ובמכירת שדות סולאריים בישראל ובעולם בפרט.
- 1.2. מען: ההכשרה 3, אזור תעשייה מערבי, בית שמש, מיקוד 99053.
- 1.3. מען למסירת מסמכים: עו"ד ישראל ספירו, גורניצקי ושות', עורכי-דין, שדרות רוטשילד 45, תל-אביב-יפו, 65784.

2. הצדדים האחרים להסדר:

- 2.1. שם: פניציה אמריקה-ישראל (זכוכית שטוחה) בע"מ (להלן: "פניציה"), חברה פרטית העוסקת בייצור, עיבוד ומכירה של זכוכית שטוחה.
- 2.2. מען: אזור תעשייה צפונית, נצרת עילית, מיקוד 17053.

3. צורת ההסדר - _____ בעל פה \sqrt בכתב

4. נעשה ההסדר בכתב, תיאור המסמכים הקובעים אותו ואלה הנוגעים לו:

- 4.1. מצ"ב הסכם הרכש שנחתם בין סימנס לפניציה (להלן: "הצדדים") ביום 10 באוגוסט 2011 (להלן: "הסכם הרכש").

5. הנכס או השירות נושא ההסדר:

- 5.1. פנלים פרבוליים מונוליטיים רפלקטיביים לשימוש בשדות סולאריים (להלן: "מראות").

6. מהות הכבילה ופרטים עליה:

6.1. תניית בלעדיות (Exclusivity) - סעיף 3.7 להסכם הרכש-

- 6.1.1. במסגרת הסכם הרכש, הצדדים הסכימו על מחיר קבוע למראות לשנה הראשונה של ההסכם.

- 6.1.2. בהתאם לסעיף 3.7 להסכם הרכש, בשנה הראשונה סימנס מחויבת לרכוש מראות אך ורק מפניציה ופניציה חייבת לספק לסימנס מראות לפי דרישה, אלא אם מתקיים אחד מהחריגים הבאים (כמפורט בסעיף 3.7.1 להסכם הרכש):

- 6.1.2.1. פניציה לא יכולה לספק עקב מגבלת כושר ייצור (lack of capacity) הנובעת מהתחייבות קודמת של פניציה לספק לצד שלישי (כפי שיפורט בסעיף 6.3 להלן, לסימנס זכות סירוב ראשון ביחס לאספקת מראות על ידי פניציה לצדדים שלישיים. במקרה שסימנס לא תממש זכות סירוב - יכול להיווצר מצב כאמור).

- 6.1.2.2. לקוח של סימנס לא מוכן לקנות מראות מספק ישראלי ו/או מראות המיוצרות בישראל.

6.1.2.3 פניציה אינה יכולה לעמוד בטווח הזמן שהוסכם בין הצדדים במסגרת הסכם הרכש לעניין מועד תחילת האספקות.

6.1.2.4 לקוח של סימנס מעוניין באספקה תוך זמן קצר יותר מטווח הזמן שהוסכם בין הצדדים לתחילת האספקות ופניציה אינה יכולה (או אינה רוצה) לעמוד בו.

6.1.2.5 במהלך השנה הראשונה יש לסימנס הזמנה לפרויקט אשר מצריך אספקות במשך תקופה העולה על 18 חודשים (18 חודשים היא התקופה המרבית לאספקות במסגרת ההתחייבות לבלעדיות הזמנות בשנה הראשונה להסכם, שלגביהן הצדדים גם הסכימו על המחיר כאמור בסעיף 6.1.1 לעיל).

6.1.2.6 פניציה לא יכולה לקבל את ההזמנה בגלל תקלה משביתה בקו הייצור כהגדרתה בהסכם הרכש ("Mechanical Breakdown").

בהתקיים אחד מהחריגים המפורטים לעיל, רשאית סימנס לרכוש מצדדים שלישיים, לאחר מתן זכות סירוב ראשון לפניציה, כמפורט להלן בסעיף 6.2.

6.1.3 לאחר השנה הראשונה - אין בלעדיות. הצדדים יישאו ויתנו בניסיון להגיע למחיר מוסכם, אך בין אם יסכימו על מחיר ובין אם לאו, לפניציה לא תהיה בלעדיות וסימנס תהיה רשאית לרכוש מראות הן מפניציה והן מצדדים שלישיים, בכפוף לזכות סירוב ראשון של פניציה, כמפורט להלן בסעיף 6.2.

6.2 תניית זכות סירוב ראשון לפניציה - סעיף 3.7.3 להסכם הרכש-

6.2.1 בשנה הראשונה - מקום בו לא קיימת בלעדיות וסימנס רשאית לקנות מצדדים שלישיים (קרי, בהתקיים לפחות אחד מהחריגים המפורטים בסעיפים 6.1.2.1 - 6.1.2.6 לעיל), עליה להעניק לפניציה זכות סירוב ראשון. לו תבחר פניציה לממש את זכות הסירוב הראשון, עליה להשוות את המחיר והתנאים שהציע הספק (צד שלישי) לסימנס.

6.2.2 לאחר השנה הראשונה - בין אם הסכימו הצדדים על מחיר ובין אם לאו, על סימנס להעניק לפניציה זכות סירוב ראשון על כל רכישה של מראות. אם תבחר פניציה לממש את זכותה, עליה להשוות את המחיר והתנאים שהציע הספק (צד שלישי) לסימנס.

6.2.3 מקום בו פניציה בוחרת שלא לממש את זכותה לסירוב ראשון, ומסרבת לקבל הזמנה מאת סימנס, נאסר עליה למכור לצדדים שלישיים בתנאים דומים ו/או טובים יותר מאלו שהוצעו לסימנס מהספק (צד שלישי), וזאת לתקופה של חודשיים (ראו סעיף 3.7.5 להסכם הרכש).

6.3 תניית זכות סירוב ראשון לסימנס - סעיף 3.8 להסכם הרכש-

במהלך כל תקופת הסכם הרכש (קרי, עד ל- 31.12.2013), כל מקום בו פניציה מקבלת הזמנה מצד שלישי לאספקת מראות, היא מחויבת לפנות תחילה לסימנס ולהציע לה לקנות את המראות במקום אותו רוכש צד שלישי. באם סימנס תבחר לממש את זכות הסירוב הראשון, הרי שבשנה הראשונה – יחולו על המכירה המחיר והתנאים שהוסכמו בין הצדדים בהסכם הרכש לגבי השנה הראשונה ולאחר השנה הראשונה - סימנס תשלם את הטוב (לסימנס) מבין המחיר והתנאים שהוסכמו בין סימנס לפניציה לתקופה שלאחר השנה הראשונה (אם וככל שהוסכם על מחיר לתקופה זו), לבין המחיר והתנאים שהוצעו על ידי אותו רוכש צד שלישי. רק מקום בו סימנס מוותרת על זכותה לרכוש את המראות, פניציה תוכל למכור את המראות לצדדים שלישיים.

7. תקופת ההסדר הכובל:

7.1. למשך תקופת ההסכם, קרי מיום החתימה ועד לתאריך 31.12.2013 (כשנתיים וארבעה חודשים) (ראו סעיף 25.1 להסכם).

8. הנימוקים המצדיקים פטור מאישור בית הדין:

רקע

8.1. פניציה הינה יצרנית זכוכית. בעבר, רכשה סימנס קו ייצור ייחודי, ייעודי ויקר לייצור מראות לשדות סולאריים (להלן: "קו הייצור") לטובת ייצור מראות לשדות סולאריים שהיא מקימה ברחבי העולם. קו הייצור הוצב אצל פניציה על מנת שזו תנצל את הידע המוקדם והמומחיות שלה בייצור זכוכית, ביחד עם הידע והמומחיות של סימנס, לשם התמחות בייצור מראות לשדות סולאריים בעבור סימנס באמצעות קו הייצור. ואכן, בפועל, פניציה סיפקה אך ורק לסימנס מראות לשדות סולאריים באמצעות קו הייצור שבבעלות סימנס ולסימנס סופקו בישראל מראות לשדות סולאריים אך ורק באמצעות פניציה. אלה היו פני הדברים. בהתאם להסכמות חדשות אליהן הגיעו הצדדים במסגרת הסכם הרכש, פורמט ההתקשרות ישתנה ומעתה, סימנס תשכיר את זכות השימוש בקו הייצור לפניציה וזו תייצר עבור סימנס (ללא שסימנס התחייבה לרכוש כמות כלשהי) וגם עבור אחרים מראות לשדות סולאריים, הכל בכפוף להסכמות שהובאו לעיל. נכון לציין, כי בנוסף לפניציה, ישנם לפחות שלושה ספקי מראות בין-לאומיים נוספים בעולם.

8.2. הסכם הרכש נקבע לתקופה של כשנתיים וארבעה חודשים, כאשר לאחר תום תקופת ההסכם, קו הייצור יוחזר לסימנס.

8.3. סימנס מוכרת, בין היתר, שדות סולאריים שלמים, כאשר אחד מן התשומות והרכיבים של השדה הוא המראות. עד היום, לא מכרה סימנס שדות סולאריים בישראל, אך היא הגישה מועמדות בפרויקטים: אשלים (מכרז של המדינה) יחד עם חברת שיכון ובינוי וכן פרויקט MW60 באזור משאבי שדה (יזם פרטי).

קיימים מספר טעמים מצטברים מדוע יש מקום לפטור את ההסדרים בין סימנס לפניציה מהצורך בקבלת אישור בית הדין ואלו הם:

- 8.4. הסכם הרכש מאפשר לפניציה לשכור את קו הייצור ולייצר עבור אחרים (לרבות מתחרים של סימנס) מראות לשדות סולאריים. המשמעות היא, ששיתוף הפעולה נשוא בקשה זו, בין סימנס לפניציה, יגדיל את היצע המראות לשדות סולאריים בישראל (למיטב ידיעת הצדדים, אין בארץ יצרניות נוספות של מראות לשדות סולאריים כיום).
- 8.5. מנגד, נועד ההסכם להבטיח את היכולת של סימנס לספק את צרכיה למראות (המשמשות אצלה כתשומה בייצור שדות סולאריים), ולשם כך רכשה סימנס מלכתחילה את קו הייצור.
- 8.6. ערב ההסכם, פניציה וסימנס אינן מתחרות והן לא תהיינה מתחרות גם לאחריו. פניציה מוכרת מוצרי זכוכית ותמכור גם מראות לשדות סולאריים בעוד סימנס מוכרת שדות סולאריים, אשר המראות הן חלק מתשומת השדות הסולאריים (כמוצר סופי). סימנס אינה מוכרת את המראות כמוצר בפני עצמו (Stand-alone). על כן, אין להסכם השלכות אופקיות על התחרות.
- 8.7. בהתאם להסכם הרכש תשכור פניציה את קו הייצור (אשר, כאמור, בבעלותה של סימנס), בתמורה למחיר נמוך ממחיר השוק, באופן שיאפשר לפניציה להיות תחרותית יותר בהשוואה לספקים אחרים של מראות לשדות סולאריים מחוץ לישראל.
- 8.8. מערכת היחסים בין סימנס לפניציה, נשוא הסדר זה, הינה הדדית במידה רבה, וככזאת נהנית מהרציונל של סעיף 6(3) לחוק ההגבלים העסקיים (המוציא מתחולת הסדר כובל הסכמי בלעדיות הדדית)¹ והיא נהנית גם מהרציונל של פטורי הסוג לרכישה/הפצה בלעדית². בבסיס ההתקשרות הנוכחית ישנה התחייבות (לכל הפחות "זכות סירוב") של פניציה למכור לסימנס מראות ומנגד התחייבות (לכל הפחות "זכות סירוב") של סימנס לרכוש מפניציה מראות (והכל במגבלות שתוארו בסעיף 6 לעיל).
- 8.9. ולבסוף, היות שקו הייצור היה ונותר בבעלותה של סימנס, ההתקשרות דומה במהותה למצב בו הייתה סימנס מייצרת עבור עצמה, וגם מהבחינה הזו אין בתניות המתוארות לעיל כדי לפגוע בתחרות.
- 8.10. משך ההסדר הינו קצר יחסית (כשנתיים וארבע חודשים).
- 8.11. עיקרו של ההסכם בין סימנס לפניציה אינו בהפחתת התחרות, אלא בשיתוף פעולה לצורך התייעלות והפחתת עלויות של הצדדים להסכם, כל אחת בתחומה, מתן הזדמנות לפניציה למכור ולהפיק יותר תוצר, באופן שיאפשר את העברת הרווחה לצרכנים הבאים בשרשרת הייצור. אין בהסכם כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.


¹ אם כי הבלעדיות אינה סימטרית כלשון סעיף 6(3) לחוק.

² אנו סבורים שפטור חסוג לרכישה (כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג להסכמי רכישה בלעדית), תשס"א-2001) ואו הפצה (כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג להסכמי הפצה בלעדית), תשס"א-2001) אינם חלים בעיקר בשל המגבלה הקבועה בסעיף 6(3) להם, אך הרציונל מתקיים.

8.12. מכל האמור לעיל, נובע כי מן הראוי שהסדר זה יאושר על ידי הממונה על הגבלים עסקיים בהתאם לסעיף 14 לחוק.

העתקי המסמכים המתוארים בסעיף 4 מצורפים בזה.

אני מצהיר שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם נכונים ומלבדם אין כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

תאריך: 3/11/11 שם: ד"ר י. ח. ג. חתימה וחותמת: 

תאריך: 6/11/11 שם: ד"ר י. ח. ג. חתימה וחותמת: 