

## הודעה על פטור בתנאים מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן - החוק), אני מודיע כי ביום ב' בחשון התשס"ה (17 באוקטובר 2004), החלטתי לפטור בתנאים את הצדדים להסדר מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדרים כובלים שפרטיהם כלהלן:

| מספר | שמות הצדדים להסדר                       | מהות הכבילה                | הנכס או השירות                       |
|------|---|----------------------------|--------------------------------------|
| 5791 | טמפו תעשיות בירה בע"מ<br>יקבי ברקן בע"מ | כבילות אי תחרות בין הצדדים | משקאות קלים, יינות<br>ומשקאות חריפים |

פטור זה ניתן בתנאים ולפיהם על מר בוקסר, מר לרנר וגב' שפיר נאסר להתחרות ביקבי ברקן כל עוד הם מכהנים בה כנושאי משרה כהגדרתם בחוק החברות, התשנ"ט-1999, או מחזיקים בזכות למנות דירקטור ביקבי ברקן, או שהחזקותיהם בנפרד ביקבי ברקן עולות על 5%, לפי המוקדם, ולמשך שנתיים. על טמפו נאסר להתחרות ביקבי ברקן כל עוד היא מחזיקה בזכות למנות דירקטור או שהחזקותיה עולות על 5% ממניות החברה, לפי המוקדם ובמשך שנתיים.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק, נתונה החלטתי זו לערר לפני 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 מס' 5791, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

י' בחשון התשס"ה (25 באוקטובר 2004)  
(חמ 3-41)

דרור שטרום  
הממונה על הגבלים עסקיים

ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.  
ס"ח התשנ"ט, עמ' 189.

## הודעה על פטור בתנאים מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן - החוק), אני מודיע כי ביום ב' בחשון התשס"ה (17 באוקטובר 2004), החלטתי לפטור את הצדדים להסדר מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדרים כובלים שפרטיהם כלהלן:

| מספר | שמות הצדדים להסדר  | מהות הכבילה  | הנכס או השירות            |
|------|--|--|---------------------------|
| 5792 | אי סי פי חברת התכניות לכבלים בישראל בע"מ<br>מפיקים וחברות הפקה (על פי רשימה של 107 הפקות בע"מ) | בלעדיות לאי סי פי בשידור הראשוני ובשידורים חוזרים של ההפקות המקומיות | הפקות מקומיות<br>טלוויזיה |

החלטת הממונה מתבססת על כך שאין בהסכם הגבלת התחרות בחלק ניכר מן השוק המושפע מן ההסדר וכי עיקרן של הכבילות אינו בהפחתת התחרות או מניעתה, ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק, נתונה החלטתי זו לערר לפני 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 מס' 5792, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

י' בחשון התשס"ה (25 באוקטובר 2004)  
(חמ 3-41)

דרור שטרום  
הממונה על הגבלים עסקיים

ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.

ילקוט הפרסומים 5348, י"ח בכסלו התשס"ה, 1.12.2004

736

13



רשות ההגבלים העסקיים

ירושלים, \_\_\_\_\_  
פטור מספר 5791

לכבוד  
הממונה על חקיקת משנה  
משרד המשפטים  
רחוב צאלאח א-דין  
ירושלים

הנדון: הודעה בעניין פטור מאישור הסדרים כובלים לפרסום ברשומות

מצ"ב הודעה על פטור מאישור הסדר כובל לפרסום ברשומות, לפי סעיף 14 (ג) לחוק ההגבלים  
העסקיים התשמ"ח – 1988.

בכבוד רב ובברכה,

צפורה נחמו, עו"ד  
רשמת הגבלים עסקיים

העתק: כבוד אב בית הדין להגבלים עסקיים, כבוד השופט י.עדיאל, ביהמ"ש המחוזי,  
רחוב צאלאח א-דין, ירושלים



## רשות ההגבלים העסקיים

הודעה על פטור בתנאים מאישור הסדר כובל לפי חוק

ההגבלים העסקיים התשמ"ח – 1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח - 1988<sup>1</sup> (להלן – החוק), אני מודיע כי ביום ב' בחשון תשס"ה (17 באוקטובר 2004) החלטתי לפטור בתנאים את הצדדים להסדר מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדרים כובלים שפרטיהם כלהלן:

| מספר התיק | שמות הצדדים להסדר                       | מהות הכבילה                   | הנכס או השירות                          |
|-----------|---|-------------------------------|---|
| 5791      | טמפו תעשיות בירה בע"מ<br>יקבי ברקן בע"מ | כבילות אי תחרות<br>בין הצדדים | משקאות קלים,<br>יינות ומשקאות<br>חריפים |

פטור זה ניתן בתנאים לפיהם על מר בוקסר, מר לרנר וגב' שפיר נאסר להתחרות ביקבי ברקן כל עוד הם מכהנים בה כנושאי משרה כהגדרתם בחוק החברות, התשנ"ט-1999, או מחזיקים בזכות למנות דירקטור ביקבי ברקן, או שאחזקותיהם בנפרד ביקבי ברקן עולות על 5%, לפי המוקדם, ולמשך שנתיים. על טמפו נאסר להתחרות ביקבי ברקן כל עוד היא מחזיקה בזכות למנות דירקטור או שאחזקותיה עולות על 5% ממניות החברה, לפי המוקדם ובמשך שנתיים.

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 בתיקי פטור מס' 5791 במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

  
ד"ר שחרם

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, י' חשון תשס"ה 2003

25 באוקטובר 2004

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.



## רשות ההגבלים העסקיים

הועדה לפטורים ולמיזוגים  
החלטות

מועד הדיון: 14.10.04 יום חמישי בשעה: 15:00

מקום הדיון: משרדו של רן קרול רחוב לינקולן 20 ק' 13 ת"א, 6254400 - 03

מניעות: חיים פרשטמן מנוע בפטור: 5792 - אי סי פי

מיזוג 5735: בזק - די.בי. אס

### בקשות מיזוג

בפני חבריה הועדה הוצגו בקשות המיזוג וחוות הדעת של המחלקה הכלכלית בבקשות כלהלן:

### מסלול ירוק:

| מס' תיק | מועד קבלה | מועד קובע | הצדדים למיזוג  | כלכלן     |
|---------|-----------|-----------|--|-----------|
| 5783    | 14.9.04   | 14.10.04  | טמפו תעשיות בירה בע"מ<br>יקבי ברקן בע"מ  | <u>טל</u> |
| 5785    | 22.9.04   | 22.10.04  | תדיראן קשר בע"מ<br>כור תעשיות בע"מ   | צחי       |
| 5786    | 28.9.04   | 28.10.04  | תעשיות הנשק הקל בישראל (אי.אס.אי) בע"מ<br>אושירה תעשיות בטחוניות 2004 בע"מ<br>התעשייה הצבאית לישראל בע"מ | צחי       |

### החלטות

חבריה הועדה ממליצים לאשר את כל בקשות המיזוג הנ"ל כאמור בחוות הדעת הכלכלית.

בקשות מיזוג לדיון מקדמי

|      |  |      |
|------|--|------|
| 5735 | בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ<br>די.בי.אס. שירותי לוויין (1998) בע"מ | יובל |
| 5749 | דגי תנובה שותפות מוגבלת<br>דגי רופין שיווק (2000) בע"מ                 | טל   |

לאחר סיום הבדיקה הכלכלית הבקשות הנ"ל תובאנה לדיון בוועדה בהשתתפותם

של החברים הנוכחיים במידת האפשר.

בקשות פטורבפני חברי הועדה הוצגו בקשות הפטור וטיטא של החלטות הממונה בבקשות כלהלן:

| מס' תיק | הצדדים  | בטיפול    | הנכס / השירות                                    |
|---------|---|-----------|--|
| 5791    | טמפו תעשיות בירה בע"מ<br>יקבי ברקן בע"מ                     | מיכל.ר.   |  |
| 5738    | Reckitt Benckiser Near East Ltd<br>גורי יבוא והפצה בע"מ     | מיכל.ר.   | הסכם הפצה  |
| 5792    | אי.סי.פי – בלעדיות בהפקות מקור<br>(עפ"י רשימה של 107 הפקות) | דודי קינן | בלעדיות בהפקות מקור<br>(עפ"י רשימה של 107 הפקות) |

החלטות:

חברי הועדה ממליצים לאשר את כל בקשות הפטור הנ"ל כאמור בטיטא של החלטת הממונה.

הערה לעתיד: חברי הועדה ממליצים שלא להתערב במקרים גבוליים כאשר קיים תנאי המקובל על שני הצדדים – כגן תחולת תניית אי תחרות על כלל המוצרים.



## רשות ההגבלים העסקיים

ירושלים, ב' חשוון תשס"ה  
17 אוקטובר 2004

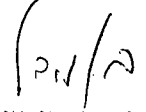
פטור: 5791  
בפקס: 03-5662424  
בפקס: 09-8630750

לכבוד  
עו"ד גיל סגל, יועמ"ש  
רחוב גיבורי ישראל 2  
נתניה 42171

לכבוד  
עו"ד רן תמיר ✓  
שלמה שפיר ושות',  
מגדל אלרוב,  
רחוב רוטשילד 46  
תל-אביב 66883

### הנדון: החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין טמפו תעשיות בירה בע"מ לבין יקבי ברקן בע"מ

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

בכבוד רב ובברכה,  
  
צפורה נחמו, עו"ד  
רשות הגבלים עסקיים



## רשות ההגבלים העסקיים

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

### הסכם בין טמפו תעשיות בירה בע"מ לבין יקבי ברקן בע"מ

#### 1. פתח דבר

ביום 14 בספטמבר 2004 הוגשה בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988, להסכם בין טמפו תעשיות בירה בע"מ (להלן: "טמפו") לבין יקבי ברקן בע"מ (להלן: "יקבי ברקן") בדבר כבילות אי תחרות בין הצדדים.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר, וכי הן אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק כאמור, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלו ראוי ההסדר לפטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים"), בכפוף לתנאים המנויים בסיפא להחלטתי, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

#### 2. ההסכם

טמפו היא חברה ציבורית בבעלות משפחת בר (24.59%), משפחת בורשטיין (15.98%), היינקן העולמית (21.85%) והציבור. טמפו עוסקת בייצור ושיווק משקאות קלים תוססים ("פפסי"), מיצים ("ג'אמפו"), מים מינרלים ("סן בנדטו") ובירות ("מכבי", "גולדסטאר", "נשר" ועוד). טמפו מוכרזת כבעלת מונופולין בתחום הבירה.<sup>1</sup>

יקבי ברקן היא חברה ציבורית בבעלות מר יאיר לרנר (32%), מר שמואל בוקסר (32%), גבי זיוית שפיר (12.22%) והציבור. החברה עוסקת בייצור, ייבוא ושיווק של יינות, משקאות חריפים ושמן זית.

ביום 2 בספטמבר 2004 חתמו טמפו ויקבי ברקן על הסכם מיזוג במסגרתו רוכשת טמפו 39% ממניות יקבי ברקן ומקבלת שליטה בדירקטוריון החברה. מיזוג זה קיבל את אישורי ביום 14 לאוקטובר 2004.

<sup>1</sup> הכרזת מונופולין מיום 26/3/89 י"פ 3640

הסכם המיזוג כולל תניית אי תחרות בין הצדדים שעיקרה כי הצדדים מתחייבים כי כל עוד יהיו בעלי מניות ואו נושאי משרה בחברה ובמשך שנתיים לאחר שחדלו להיות בעלי המניות ואו נושאי משרה, לפי המאוחר, לא יעסקו בעסקים מסוג עסקי יקבי ברקן ובכלל זאת ניהול, הקמה, החזקה של יקבים ואו יבוא, מכירה ושיווק של יינות ומשקאות חריפים. זאת למעט זכותם של מר בוקסר ומר לרנר לעסוק בייצור ושיווק ענבי יין ולהקים יקב בוטיק.

### 3. השפעת ההסכם על התחרות

חבירה בין גופים עסקיים לשם השאת רווחים במשותף, הלובשת צורה יציבה ופניה אינם מוגבלים לטווח הזמן הקצר או הבינוני, מחייבת עיצוב דפוסי שיתוף פעולה מסחרי שיאפשרו את החיבור והעשייה המשותפת למי שהיו שניים עובר לשיתוף הפעולה, וכעת תלויים הם זה בזה. על כלל הדפוסים האמורים נמנה ביטול התחרות בין צדדים לשותפות.

לפיכך, עמדתי, המשקפת מדיניות נהוגה ברשות ההגבלים העסקיים זה מכבר,<sup>2</sup> היא כי כל עוד ניתן ללמוד על קיומם של יחסי שותפות בין הצדדים (אשר קיבלו כשלעצמם את האישורים הנדרשים בדיון), יש מקום לשקול בחיוב התרת תניית אי תחרות ביניהם.

מן הכלל אל הפרט: טמפו נכנסת לראשונה לתחום היין ולצורך כך בחרה לחבור לשחקן מנוסה בתחום. אך טבעי כי תחפוץ ששחקן זה לא יחבור לאחר תוך זמן קצר וירוקן את החברה מתרומתו ולכן, מנכסיה. בדומה אף יקבי ברקן אינה מעוניינת כי טמפו תבחן את צעדיה הראשונים בתחום היין בעזרתה אך את הפירות תקצור עם אחר.

עם זאת, קיומם של יחסי שותפות בין הצדדים למיזם נגזרים משיעור ההחזקה של צד בפעילות המשותפת, ומלקיחת חלק בקבלת ההחלטות בה. הקפאת מצב אי התחרות לכל התקופה בה הצדדים למיזם מחזיקים במניות כלשהן ביקבי ברקן, או נושאים במשרה כלשהי מאריכה את תקופת אי התחרות בצורה מלאכותית, תוך הקמת חשש לפגיעה בתחרות. על כן, ראיתי לנכון לתקן את תניית אי התחרות בהסכם, כך שתניית אי התחרות תימצא בתוקף רק כל עוד מר בוקסר, מר לרנר וגבי שפיר מכהנים ביקבי ברקן כנושאי משרה כהגדרתם בחוק החברות, התשנ"ט-1999, או מחזיקים בזכות למנות דירקטור ביקבי ברקן, או שאחזקותיהם בנפרד ביקבי ברקן עולות על 5%, לפי המוקדם ולמשך שנתיים. על טמפו נאסר להתחרות ביקבי ברקן כל עוד היא מחזיקה בזכות למנות דירקטור או שאחזקותיה עולות על 5% ממניות החברה, לפי המוקדם ובמשך שנתיים.

### 4. סוף דבר

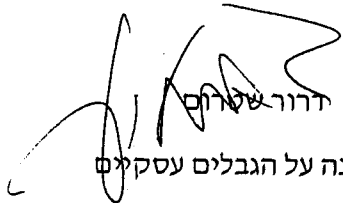
לאחר שנועצתי בועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק את הפטור המבוקש בכפוף לשינוי תניית אי התחרות באופן הבא:

<sup>2</sup> למשל החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם בין כלל תעשיות והשקעות בע"מ ואחרים לבין CRH [ISRAEL] LTD. הגבלים עסקיים 3015885.



על מר בוקסר, מר לרנר וגבי שפיר נאסר להתחרות ביקבי ברקן כל עוד הם מכהנים בה כנושאי משרה כהגדרתם בחוק החברות, התשנ"ט-1999, או מחזיקים בזכות למנות דירקטור ביקבי ברקן, או שאחזקותיהם בנפרד ביקבי ברקן עולות על 5%, לפי המוקדם, ולמשך שנתיים. על טמפו נאסר להתחרות ביקבי ברקן כל עוד היא מחזיקה בזכות למנות דירקטור או שאחזקותיה עולות על 5% ממניות החברה, לפי המוקדם ובמשך שנתיים.

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.

  
דורן שור  
הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, ב' חשוון תשס"ה

17 באוקטובר 2004

## בקשת פטור בגין כבילות נלוות למיזוג חלף הגשה של בקשת פטור נפרדת

### ההסדרים הכובלים בעבורם מתבקש פטור מהסדר כובל

### תיאור קצר של ההסדרים הכובלים בעבורם מתבקש פטור מאישור הסדר כובל

צדדים להסדר שאינם צדדים לעסקת 1. המוכרים בהסכם המיזוג:  
המיזוג

- מר שמואל בוקסר – הדקל 5, נס ציונה.
- מר יאיר לרנר – כרמי יוסף.
- גב' זיוית שפיר – התלם 5, סביון.

2. צדדים נוספים להסכם ההפצה (חברות בנות של ברקן, בשליטה של 100%):

- יקבי ברקן שיווק והפצה בע"מ.
- כרמי צבי – אחים סגל בע"מ.

#### 1. בהסכם המיזוג:

- התחייבות הצדדים (בהסכם המיזוג – טמפו והמוכרים) בסעיף 5.1.3 להסכם המיזוג, שלא למכור מניות של ברקן למתחרי הצדדים כמפורט בסעיף. יוער כי עמדת ברקן הינה כי הסדר זה אינו מהווה הסדר כובל (וזאת מכיוון שלא גלומה בו כל פגיעה או הפחתה של התחרות). יחד עם זאת ולמען הזהירות, מוגשת בקשת הפטור גם לגבי הסדר זה.
- התחייבות הצדדים, כי כל עוד יהיו בעלי מניות ו/או נושאי משרה בברקן ובמשך שנתיים נוספות לאחר מכן, לא יעסקו בעסקים מסוג עסקיה של ברקן, כמפורט בסעיף 6.6 א) להסכם המיזוג, בכפוף לסייג המפורט בסעיף 6.6 ב) בהסכם המיזוג.

#### 2. בהסכם ההפצה:

- מינויה של טמפו כמפיצה בלעדית של המוצרים המיוצרים ו/או מיובאים על ידי הצדדים להסכם ההפצה כמפורט בסעיף 3.3.1 א. 2 לעיל – ר' סעיף 4.1 להסכם ההפצה.
- קביעת מחיר המכירה לקמעונאים על פי מחירון ברקן, בניכוי ההנחות, על ידי ברקן והחברות הבנות, לפי העניין – ר' סעיף 8.2 להסכם ההפצה.

יוער כי עמדת ברקן הינה כי ההסדרים המנויים בהסכם ההפצה אינם מהווים הסדר כובל (וזאת מכיוון שמדובר בהסדרים שבמהותם הינם הסדרים בין חברה לחברה בת שלה, וכפי שיפורט בהמשך). יחד עם זאת ולמען הזהירות, מוגשת בקשת הפטור גם לגבי הסדרים אלו.

ג. הטובין/שירותים שאליהם קשור ההסדר: המוצרים המיוצרים ו/או מיובאים על ידי ברקן והחברות הבנות האמורות לעיל.

בהסכם המיזוג – ר' סעיף 3.3.1 ב. 1.

ד תקופת ההסדר

בהסכם ההפצה - 5 שנים, עם אופציה להארכה לתקופות נוספות בנות 5 שנים כ"א, כמפורט בסעיף 12 להסכם ההפצה.

## מהות הכבילות ונחיצותן

2

### כללי:

בהסכם המיזוג קבועים שני הסדרים הנלווים לעסקת המיזוג, ואילו בהסכם ההפצה קבועים שני הסדרים נלווים נוספים, כמפורט לעיל. הסדרים אלו נחוצים על מנת לממש את עיקרו של הסכם המיזוג ועל מנת לאפשר ניהול תקין של חברת יקבי ברקן בע"מ, בהתחשב במבנה הבעלות בה, הכל כמפורט בהרחבה להלן:

### המסגרת המשפטית:

סעיף 2 (א) לחוק ההגבלים העסקיים קובע כדלקמן:

"הסדר כובל הוא הסדר שנעשה בין בני אדם המנהלים עסקים, לפיו אחד הצדדים לפחות מגביל עצמו באופן העלול למנוע או להפחית את התחרות בעסקים בינו לבין הצדדים האחרים להסדר, או חלק מהם, או בינו לבין אדם שאינו צד להסדר".

סעיף 14(א) לחוק ההגבלים העסקיים קובע כדלקמן:

"הממונה רשאי, לבקשת צד להסדר כובל ולאחר התייעצות עם הועדה לפטורים ולמיזוגים לפי סעיף 23 (להלן - הועדה), לפטור, בהחלטה מנומקת, צדדים להסדר כובל מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר, אם שוכנע כי התקיימו כל אלה:

(1) הכבילות שבהסדר הכובל אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מן ההסדר, או שהן עלולות להגביל את התחרות בחלק ניכר משוק כאמור, אך אין בהן כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשוק כאמור;

(2) עיקרו של ההסדר הכובל אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו".

סעיף 3 לחוק ההגבלים העסקיים קובע כדלקמן:

"על אף האמור בסעיף 2, לא ייחשבו כהסדרים כובלים ההסדרים הבאים:  
(5) הסדר שהצדדים לו הם חברה וחברה בת שלה"

### השפעת ההסדרים על התחרות בשווקים הרלבנטיים:

כל ההסדרים המפורטים לעיל כולם, מקיימים את תנאי סעיף 14(א) לחוק, משמע - הם אינם מגבילים ואף אינם עלולים להגביל את התחרות בחלק ניכר של השווקים העשויים להיות מושפעים מן ההסדר (שוק היין, שוק המשקאות החריפים, שוק המים המינרליים בבקבוקים ושוק שמן הזית). יתרה מכך, הסכם המיזוג והסכם ההפצה עשויים להגביר את יכולת התחרות של ברקן, שכן עובר לכניסתם של הסכמים אלו לתוקף, ברקן אינה מקיימת מערך הפצה עצמאי מלא. הפריסה הגבוהה של טמפו בנקודות המכירה הקמעונאיות, בחלקן מוצרי ברקן אינם קיימים כלל עובר למועד כניסתם של ההסכמים לתוקף, תסייע להגברת התחרות הבין מותגית בתחומים בהם ברקן עוסקת.

נימוקים פרטניים לגבי נחיצותם של ההסדרים הקבועים בהסכמים הנ"ל, ככל שהם נחוצים לאור האמור לעיל, יפורטו להלן:

### הגבלה על מכירת מניות ברקן למתחרי הצדדים:

לגבי ההסדר המגביל מכירה של מניות ברקן כמפורט לעיל, הרי שהוא חיוני על מנת לאפשר את ניהולה התקין של ברקן ושמירה על סודותיה המסחריים, ואין בו אלא עיגון בכתב של מה שהדעת נותנת ממילא, והוא שמתחרי יסיר של החברה ו/או בעלי מניותיה לא ירכשו אחזקות באותה חברה. יתרה מכך, הסדר זה כלל לא פוגע בתחרות ולא מפחית אותה. נהפוך הוא: הסדר זה מסייע למנוע פגיעה בתחרות, אשר עלולה הייתה להיגרם כתוצאה מחבירה, במסגרת בעלות בחברה משותפת, של גורמים המתחרים זה בזה באופן ישיר. כתוצאה מהסדר זה תימנע מראש האפשרות שצדדים מתחרים ישבו יחדיו במסגרת אחזקה משותפת בברקן, סיטואציה אשר עלולה הייתה ליצור - ולו למראית עין - פגיעה בתחרות.

### אי התחרות:

התחייבות בעלי המניות בברקן (הן המוכרים, הנותרים בעלי מניות בברקן, והן טמפו - הרוכשת) לאי תחרות בחברה היא תנייה מקובלת וטבירה מבחינה כלכלית (ר' את פטור הסוג בנוגע לכבילות נלוות למיזוגים, לרבות דברי ההסבר בעניינו). ואכן, בעניין זה מקיים ההסדר את מרביתם של התנאים הנקובים בכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ד-2004.

3

### ההפצה הבלעדית:

מדובר בהסדר שבין חברה בת של טמפו (בבעלות מלאה) לבין ברקן (וחברות שבבעלותה המלאה), שהינה חברה בשליטתה של טמפו<sup>1</sup>. יתרה מזאת, טמפו ערבה באופן מוחלט לכל חיוביה של החברה הבת, ולחברה הבת נתונה בהסכם הסמכות המלאה לבצע חיוביה כלפי ברקן, כולם או חלקם, באמצעות טמפו. בנסיבות אלו, נראה שהעניין נכנס (אם לא מבחינה פורמלית, לפחות מבחינת הרציונל והמהות) בגדר תחולתו של **סעיף 3 (5) לחוק ההגבלים העסקיים**, הקובע כי הסדר שהצדדים לו הם חברה וחברה בת שלה אינו מהווה הסדר כובל. במקרה דנן מתקיים אותו רציונל ומדובר באותו עניין מבחינה מהותית. אשר על כן, עמדת ברקן הינה כי אין מדובר בהסדר כובל ולחלופין, כי מן הראוי שההסדר הנ"ל יקבל פטור במסגרת הוראות סעיף 14 (א) לחוק ההגבלים העסקיים.

מעבר לאמור לעיל - לברקן אין, עובר למיזוג ולכניסתו לתוקף של הסכם ההפצה, מערך הפצה שלם משל עצמה, והיא מוכרת ומפיצה את עיקר מוצריה באמצעות סיוטנאים.

להסכמי הפצה בלעדית נודע אפקט פרו תחרותי על התחרות הבין מותגית (Interbrand). שימת לב מופנית לכך שהסכם ההפצה הבלעדית בא חלף האפשרות לביצוע הפצה עצמית, אשר איננה כפופה להוראות חוק ההגבלים העסקיים בעניין זה וניתן לראות בהסכם ההפצה מיקור חוץ (Outsourcing). דיני ההגבלים העסקיים הכירו בלגיטימיות קיומם של הסכמי הפצה בלעדית, באשר הפגיעה בתחרות הטמונה בהם, אם בכלל, מוגבלת לתחרות התוך-מותגית (IntraBrand) בעוד התחרות הבין-מותגית (InterBrand) איננה נפגעת והיא עשויה אף להתגבר<sup>2</sup>. לא זו אף זו, המחוקק הישראלי מצא לנכון לפטור, בנסיבות מסוימות, הסכמי הפצה בלעדית הדדית<sup>3</sup> ואף קבע כללי פטור סוג ספציפיים להסכמי הפצה בלעדית<sup>4</sup>. ואכן, בחינתן של הוראות **כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג להסכמי הפצה בלעדית)**, התשס"א-2001 מעלה כי ההסדר דנן מקיים את מרביתן של הוראות כללים אלו.

### קביעת מחירי המכירה לקמעונאים על ידי ברקן:

ראשית, גם כאן מדובר בהסדר השקול להסדר שבין חברה לחברה בת שלה וכל האמור לעיל בנושא יפה גם לעניין זה.

שנית, בכל הנוגע לקביעת מחירי המכירה על ידי ברקן של מוצריה אשר יופצו על ידי טמפו, יודגש כי מדובר במחירי המכירה על ידי המפיץ (טמפו) לחוליה הבאה בשרשרת האספקה (הקמעונאים) ותו לא. אין כל סיכום בין הצדדים לגבי מחירי המכירה לצרכן הסופי.

קביעת מחירי המכירה לקמעונאים כאמור לעיל הינה תנייה מקובלת ונפוצה, אשר נחוצה למימוש עיקרי ההסכם, כמפורט להלן, ואין בה כדי לפגוע בתחרות בשווקים של המוצרים השונים אותם מספקת ברקן. ברקן השקיעה במשך השנים בבניית מותגיה, ולפיכך, קיימת מבחינתה חשיבות לשמירה על תדמיתם, בין היתר, על ידי קביעת רמת מחירים נאותה, המעידה גם על איכותם של המוצרים. זאת ועוד, כיצרנית וכיבואנית של המוצרים המכירה היטב את המוצרים ותכונותיהם, כמו גם את המוצרים המתחרים בשווקים הרלבנטיים, יקבי ברקן בע"מ היא זו שבידיה הכלים הטובים ביותר להעריך באופן המיטבי מהו המחיר הראוי, אשר יתאים לכל אחד מן המוצרים הן מן הפן התדמיתי והן מבחינת הרצון לשמור על נתח השוק של המוצרים. טענה זו מתחזקת גם לאור העובדה שכל המוצרים אותם משווקות יקבי ברקן בע"מ, ללא יוצא מן הכלל, מתמודדים בשווקים תחרותיים ביותר, לצידם של מתחרים רבים אחרים. כאמור לעיל - ניתן וראוי לראות בהסכם זה משום מיקור חוץ של פעולות המכירה וההפצה בלבד, כאשר לגורם המפיץ אין השפעה על האלמנטים המסחריים והשיווקיים הכרוכים במוצרים, ופעולתו מתמצה בהובלה וגבייה, ולפיכך ממילא אין לכבילה זו השפעה על התחרות. באמור לעיל יש גם לנטרל את החשש התחרותי, ככל שמתעורר, ממינויה של טמפו כמפיצה בלעדית.

<sup>1</sup> מכוח רכישה של 51% ממניות ברקן שבבעלות המוכרים, והסכמות בין הצדדים להסכם המיזוג בכל הקשור להגבלות על מכירת מניות, מינוי דירקטורים (דירקטורים הממונים על פי המלצת טמפו יהיו רוב בדירקטוריון) והצבעה באסיפות הכלליות של ברקן, יש לראות בטמפו בעלת שליטה בברקן, כהגדרת המונח "שליטה" בחוק ההגבלים העסקיים.

<sup>2</sup> חברת דובק בע"מ - הקמת מערך הפצה חדש, החלטת בעניין פטור מאישור הסדר כובל; 1995 הגבלים עסקיים 3001367; בעניין זה ראו גם קביעה לפי סעיף 43 - הסדר כובל בהסכמי הבלעדיות בין חברות הדלק לבין מפעילי תחנות תדלוק; 1993 הגבלים עסקיים 3003595. המשפט האמריקאי אף הוא מתייחס בחיוב להסכמים אנכיים להפצה בלעדית ומפעיל בנוגע להם את מבחן הסבירות (Rule of reason); ראו בעניין זה את פסק הדין בעניין Continental T.V., Inc. v. GTE Sylvania Inc., H. Hovenkamp, FEDERAL ANTITRUST POLICY (West Publishing Co., 1977) 443 U.S. 36 וראו גם את Fox & Sullivan, Cases and materials on ANTITRUST (West Publishing Co., 1989), p. 426-428, 1994, p. 601-620.

<sup>3</sup> סעיף 3(6) לחוק.

<sup>4</sup> פטור סוג להסכמי הפצה בלעדית מוכר גם במשפט האירופי ראו Regulation 2790/1999. ראו בעניין זה גם את הפרק השביעי בספרם של המלומדים THE EC LAW OF COMPETITION (Oxford, 1999) Faull & Nikpay, ובמיוחד סעיפים 7-010 עד 7-027 ו- 7-039 עד 7-081.

המסמכים הקובעים את ההסדר

3.

הסכם המיזוג והסכם ההפצה מצורפים להודעת מיזוג זו

הצהרת מגיש הודעת המיזוג:

טו

אני הח"מ, המשמש בתפקיד היועץ המשפטי אצל טמפו תעשיות בירה בע"מ, מצהיר בזה כדלקמן:

1. הוסמכתי למסור את כל המידע הנדרש לרשות ההגבלים העסקיים במסגרת הודעת המיזוג.
2. לא הוטלה עלי כל מגבלה במסירת מידע מלא ונכון כנדרש בטופס הודעת המיזוג.
3. כל הפרטים בהודעת המיזוג נכונים, מלאים ועדכניים, לרבות האמור בפרק יד לעיל.
4. המסמכים המצורפים להודעת המיזוג הם נכונים ומלאים ואינם חסרים כל פרט מהותי או נספח, למעט נספחי הסכם המיזוג, אשר טרם צורפו להסכם, ויצורפו אליו, בהתאם להוראות ההסכם עד מעמד הסגירה, כהגדרתו בהסכם.

ידוע לי כי המידע הכלול בהודעה ובנספחים לה משמש את הממונה על ההגבלים העסקיים בהחלטתו בדבר אישור המיזוג נשוא ההודעה, וידועה לי חובתי למסור לרשות ההגבלים העסקיים מידע נכון, מלא ועדכני.

תאריך: 14.9.2004

שם החברה: יקבי ברקן בע"מ

שם החותם ותפקידו: עו"ד רן תמיר, יועמ"ש

חתימה:

