



## רשות ההגבלים העסקיים

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

**מתן פטור מאישור הסדר כובל**

### **הסכם בין קלאבמרקט רשתות שיווק בע"מ לבין בלדי בע"מ**

#### **1. פתח דבר**

ביום 16 בנובמבר 2004 הוגשה בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988, להסכם בין קלאבמרקט רשתות שיווק בע"מ (להלן: "קלאבמרקט") לבין בלדי בע"מ (להלן: "בלדי") בדבר הקמת רשת מעדניות לממכר מוצרי בשר טרי וקפוא, מוצרי מזון טריים, אוכל מוכן וכדומ'.

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 המפורטים להלן, בסיפא להחלטתי, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

#### **2. ההסכם**

קלאבמרקט, חברה פרטית בשליטת משפחת בורוביץ, מפעילה רשת סופרמרקטים המונה כיום 118 סניפים בפריסה ארצית.

בלדי, חברה פרטית בשליטת משפחת דהבני, היא חברה העוסקת בייבוא, ייצור ושיווק סיטונאי של מוצרי בשר וכן היא מפעילה 15 קצביות למכירת בשר בפריסה ארצית, הפועלות בתוך מרכולים קיימים במתכונת של זכיין. בין השאר מפעילה בלדי קצביות בסניפים של רשת קלאבמרקט, רמי לוי שיווק השקמה בע"מ ויד יצחק סיטונאות מזון בע"מ.

במסגרת ההסכם המונח בפני מקימות קלאבמרקט ובלדי שותפות שתפעל להקמת והפעלת רשת מעדניות כשרות למכירת בשר, מזון טרי ומוצרי מזון נוספים (להלן: "השותפות"). ההסכם כולל מספר כבילות, ע"פ הפירוט הבא:

2.1. בלדי מתחייבת למכור לשותפות מוצרים במחיר שלא יעלה על המחיר המשולם על ידי קונים אחרים מבלדי.

2.2. קלאבמרקט מתחייבת שלא להתחרות בשותפות על ידי הקמת חנויות הפועלות בקונספט של סניפי השותפות, דהיינו מעדניות המוכרות בעיקר בשר ומזון טרי, ברדיוס של 5 ק"מ מסניפי השותפות.

2.3. השותפות מתחייבת שלא להתחרות בקלאבמרקט על ידי הקמת חנויות בקונספט של סניפי השותפות ברדיוס של 5 ק"מ מסניפי קלאבמרקט.

2.4. בלדי, מנכ"ל השותפות (מר ארז דהבני) ו/או מי מטעמם ו/או מי מבעלי מניותיה של בלדי, מתחייבים לא להפעיל חנויות לממכר מזון, (למעט נקודות מכירה הקיימות כיום ו-5 נוספות אותן כבר התחייבה בלדי להקים).

### 3. השפעת ההסכם על התחרות:

#### 3.1 תניית מחיר מועדף (MFN)

בלדי התחייבה בהסכמים כי תמכור לשותפות מוצרים במחיר שלא יעלה על מחירי המכירה שלה לקונים אחרים. תנייה מסוג זה, אשר מקובל לכנותה בדיני התחרות Most Favored Nation (בהשאלה מהמשפט הבינלאומי), או תניית לקוח מועדף (Most Favored Customer), מבטיחה כי השותפות תוכל לרכוש מוצרים בתנאים השווים לתנאים שיקבלו מתחרותיה.

תניות לקוח מועדף נבחנות בדין האמריקאי<sup>1</sup> תחת כלל של סבירות (rule of reason), ואינם נחשבים להסדרים האסורים per se (כל עוד אין הם מסווה למנגנון אכיפה של קרטל). עם זאת נקבע בדין האמריקאי כי בנסיבות מיוחדות יש בהסדר כזה לפגוע בתחרות, למשל על ידי העלאת עלויות המתחרה ויצירת מצע נוח לתיאום אופקי בין מתחרים.<sup>2</sup>

גם בדין האירופי הוכר כי קיימות נסיבות בהן סעיפים כאלו עשויים לגרום לפגיעה תחרותית,<sup>3</sup> וגם הם אינם אסורים מעיקרם, אלא נבחנים לפי השפעתם התחרותית ובהתאם לנסיבות העניין.

מלבד יבוא של בשר בלדי אף משווקת בשר, בין השאר למתחרותיה במקטע הקמעונאי. אולם, חלקה של בלדי במכירת מוצרי בשר מוערך באחוזים ספורים בלבד. בנוסף, קיימים בישראל יבואנים רבים של בשר ומוצרים. במצב זה, כוחה של תניה זו ליצירת מנגנון תיאום בשוק חלש ואין חשש ממשי כי יקשה על מתחרותיה של בלדי לרכוש בשר ממקורות אחרים.

המסקנה היא איפוא כי אין החבירה נשוא ההסדר צפויה להפחית את התחרות בשוק כלשהו.

#### 3.2 תניות אי תחרות

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 גופים נפרדים ועצמאיים עובר לשיתוף הפעולה. על דפוסים אלה נמנה ביטול התחרות בין צדדים לשותפות לעת השותפות בניהם.

כך, קלאבמרקט מתחייבת לא להקים סניפים המתחרים ישירים בשותפות בקרבת מקום לשותפות. ברי כי הקמת סניפים כאמור מסכנת את קיום השותפות וחוסנה. בדומה אף השותפות

---

<sup>1</sup> Blue Cross & Blue Shield United of Win v. Marshfield Clinic 65 F.3d 1406 (7<sup>th</sup> cir 1995) ובנוסף U.S. v. Delta Dental of Rhode Island 1997-2 Trade Cases P 71,860.

<sup>2</sup> Jonathan B. Baker **Vertical Restraints With Horizontal Consequences: Competitive Effects of Most Favored Customer Clauses** Antitrust Law Journal Vol. 64 p.517

<sup>3</sup> Commission Decision of 14 December 1982 relating to a proceeding under Article 85 of the EEC Treaty (IV/26.629-Rolled zinc products and zinc alloys) OJ No L 362 p. 40, 1982/12/23 82/886 /EEC

מתחייבת לא להקים סניפים בקרבת מקום לסניפי קלאבמרקט. לאור החפיפה החלקית בין השירות אותו מציעה קלאבמרקט והשירות אותו מציעה השותפות עלול הדבר לפגוע ברווחיות קלאבמרקט. זהו חשש סביר של שותפים ואינטרס לגיטימי שלהם, לבל יפגעו זה בזה בתחום השותפות. על כן מצאתי כי יש לאשר את תניות אי תחרות כשלעצמן, להבדיל מהיקפן.

המרחקים שנקבעו לצורך אי תחרות כאזור עסקים רלוונטי הם רדיוס של 5 ק"מ. מרחק זה בשטח עירוני הינו מרחק ניכר המונע תחרות באזורים נרחבים. לאחר שהבעתי את הסתייגותי זו בפני הצדדים הסכימו הם כי מגבלה זו תצומצם ל- 2 ק"מ בשטח עירוני. מרחקים אלו אף תואמים את הקבוע בטיטת כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לבלעדיות במקרקעין), התשס"ג-2003 כאזורי עסקים רלוונטים בשטחים עירוניים ובין עירוניים.

בנוסף לתניות אלו מתחייבים בלדי, מנכ"ל השותפות (מר דהבני), ו/או מי מטעמם ו/או מי מבעלי מניותיה של בלדי לא להפעיל חנויות לממכר מזון, נוספות לאלו אותן מפעילה בלדי כיום, או לחמישה סניפים אותם התחייבה כבר בלדי להקים. מאחר וקלאבמרקט נכנסת לתחום חדש, מעוניינת היא כי שותפיה לדרך חדשה זו, שהם אף בעלי הידע והמומחיות, ירכזו את זמנם ואת מומחיותם בשותפות ולא בעסקים אחרים. על כן, ולאור מאפייני העסקה איני רואה בהגבלה כבלתי סבירה ויש לאשרה.

#### **4. סוף דבר**

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

4.1 קלאבמרקט מתחייבת שלא להתחרות בשותפות על ידי הקמת חנויות הפועלות בקונספט של סניפי השותפות, דהיינו מעדניות המוכרות בעיקר בשר ומזון טרי, ברדיוס של 5 ק"מ מסניפי השותפות באזור בין עירוני ו- 2 ק"מ באזור עירוני.

4.2 השותפות מתחייבת שלא להתחרות בקלאבמרקט על ידי הקמת חנויות בקונספט של סניפי השותפות ברדיוס של 5 ק"מ באזור בין עירוני, ו- 2 ק"מ באזור עירוני מסניפי קלאבמרקט.

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.

דרור שטרום

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כט' כסלו תשס"ה

12 בדצמבר 2004

