



## רשות ההגבלים העסקיים

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

### **הסכם בין פי.אר.אס מדיטרניין בע"מ לבין Markstone Capital Markstone Capital Partners (Israel) L.P., Partners L.P. Markstone Capital Partners (Israel Parallel) L.P.**

#### **1. פתח דבר**

ביום 24 בנובמבר 2004 נתתי את הסכמתי למיזוג בין פי.אר.אס מדיטרניין בע"מ (להלן: "פי.אר.אס") לבין Markstone Capital Partners (Israel) L.P., Markstone Capital Partners L.P. (להלן: "קון מרקסטון"). במסגרת המיזוג רכשה קון מרקסטון כ-30% ממניותיה של פי.אר.אס (להלן: "הסכם המיזוג"). בהסכם המיזוג נכללו כבילות שעיקרן התחייבות הצדדים לא להתחרות בפי.אר.אס. בגין כבילות אלו הוגשה בקשת פטור לממונה, לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח – 1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים").

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 מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר, כי 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.

#### **2. הצדדים והכבילות**

##### **2.1 הצדדים**

פי.אר.אס היא חברה פרטית בבעלות מר עודד ארז, העוסקת בתכנון, בייצור ובאספקה של פתרונות הנדסיים לייצוב קרקע, למניעת סחף, ולדיפון תעלות.

קון מרקסטון היא קרן השקעות פרטית המורכבת משלוש שותפויות בבעלות השותפות הזרה Markstone Capital Partners L.P. לקרן אין כיום אחזקות בישראל למעט רכישת חברת דפי זהב שאושרה על ידי ב-11 בנובמבר 2004.

##### **2.2 הכבילות**

בהסכם המיזוג נכללו הכבילות האלה:

התחייבות כל הצדדים להסכם שלא לעסוק בכל פעילות מתחרה של פתרונות הנדסיים לייצוב קרקע, מניעת סחף ודיפון תעלות, במשך ארבע שנים מיום בו אחזקותיהם יפחתו מ-15% או ממועד בו יפקע כוחם למנות דירקטור בפי.אר.אס, והכל לפי המוקדם. (להלן: "כבילת האי-תחרות").

התחייבותו של בעל השליטה בפי.אר.אס, עודד ארז, שלא להתחרות בחברה כל עוד הינו מועסק על ידי החברה ובמשך שנה אחת לאחר מכן.

### **3. השפעת ההסכם על התחרות**

#### **3.1 כבילת האי-תחרות**

החלתה של כבילת אי התחרות רק מהיום בו יפחתו אחזקותיו של אחד הצדדים להסכם המיזוג מ-15% מובילה לכך שהכבילה איננה חוסה תחת פטור הסוג לכבילות נלוות למיזוגים<sup>1</sup> המגדיר רף של 20% אשר ירידה ממנו תפעיל את כבילת אי התחרות.<sup>2</sup>

הצדדים הבהירו כי הסיבה לכך שהחלת התנייה רק ממועד בו יפחתו החזקות מ-15% נעוצה בכך שבהתאם להסכם המיזוג החזקה של 15% לפחות מהמניות מעניקה למחזיק זכות "וטו" בהצבעות הן בדירקטוריון החברה והן באסיפה הכללית. החלת התנייה רק במצב בו יפחתו אחזקות אחד הצדדים מ-20% אולם יעלו על 15% תוביל אפוא לאנומליה בה יכול מחזיק המניות להתחרות בפי.אר.אס ומאידך להטיל וטו על כל החלטה עסקית של פי.אר.אס.

לאור זאת מצאתי כי התנייה, אף בהגדרתה הרחבה, ראויה לפטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים. אין צורך להרחיב על כך שעסקת המיזוג שלפנינו כוללת מכירת מוניטין או ידע, אשר בלא אותה תניית אי-תחרות – ערכם יפחת, אם לא יאויין כליל. מעבר לכך – כפי שצינתי לעיל – משכה של התנייה הוא ארבע שנים, משך זמן סביר הראוי לפטור לאור ניסיון רשות ההגבלים העסקיים.<sup>3</sup>

#### **3.2 אי תחרות של בעל השליטה בחברה**

התחייבותו של עודד ארז, בעל השליטה בפי.אר.אס, שלא להתחרות בחברה במשך שנה מיום סיום העסקתו נשענת על אותו הרציונאל המונח בבסיסה של כבילת האי תחרות - הרצון לשמור על ערך הנכס הנמכר. מעבר של עובד, לא כל שכן מנכ"ל, לחברה מתחרה יפגע באופן מהותי בערכו של הנכס הנמכר. בשים לב למשך ההתחייבות האמורה העומד על שנה בלבד, הגעתי למסקנה כי אין בכבילה המתוארת בסעיף זה כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשוק בו עסקינן.

<sup>1</sup> כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ד-2004

<sup>2</sup> סעיף 3 לכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ד-2004

<sup>3</sup> ראה כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ד-2004.

**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 מהסדר כובל עליו ניתן הפטור.

דרור שטרם

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ד כסלו, תשס"ה

7 דצמבר, 2004