

מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354
קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	מס' 5354

מועד פקיעת תוקף אישור המיזוג, על כל הנאוי וחלקיו, מיום 22 באפריל 2003 ומיום 19 ביוני 2003 הוארך עד יום 15 בדצמבר 2003 או עד להשלמת ביצוע העסקה, לפי המוקדם.
 התנאים למיזוגים מפורטים בתיקים לעיון הציבור.
 המרשם של מיזוגי החברות פתוח לעיון הציבור במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.
 כ"א בחשון התשס"ד (16 בנובמבר 2003) (חמ 2156-3)

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 כ"ב בחשון התשס"ד (17 בנובמבר 2003), החלטתי לפטור בתנאים את הצדדים להסדר מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדרים כובלים שפרטיהם כלהלן:

מספר	שמות החברות המתמזגות	סוג ההסדר	הענף
5354	קרטיסי אשכנזי בע"מ	בלעדיות בהפצת כרטיסי אשכנזי מסוג כ.א.ל. ללקוחות בנק ערביי ישראל	קרטיסי אשכנזי
	בנק ערביי אשכנזי בע"מ		

פטור זה ניתן בתנאים, כן השאר, ולפיהם בנק ערביי אשכנזי יודיע ללקוחותיו כי הם רשאים לקבל כרטיסי חיוב מכל אדם המנפיק כרטיסי חיוב או מן הבנק, גם בשיתוף עם מנפיק שאינו כ.א.ל. כן רשאי הבנק להנפיק כרטיסי אשכנזי עם מנפיק שאינו כ.א.ל. אם לקוח הבנק יבקש זאת. נוסף על כך התנאים מחייבים את כ.א.ל. להעניק ללקוחות בנק ערביי אשכנזי שלהם הנפיקה כרטיסי חיוב, את אותם התנאים שהיא מעניקה ללקוחותיה שהם לקוחות בנקים אחרים.
 כהתאם 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 הכולל שיעלו ניתן הפטור.
 החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 5354, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.
 כ"ב בחשון התשס"ד (17 בנובמבר 2003) (חמ 41-3)

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 כ"ב בחשון התשס"ד (19 בנובמבר 2003), החלטתי לפטור בתנאים את הצדדים להסדר מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדרים כובלים שפרטיהם כלהלן:
 ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.

מספר	שמות החברות המתמזגות	סוג ההסדר	הענף
5388	Blockbuster inc. כפן ה-3	הסכם למתן זכויות בלעדית לכפן ה-3 ותנאית אי תחרות	ספריית קלטות וידאו ותקליטורי DVD

פטור זה ניתן בתנאי ולפיו בעל מניות בכפן לא יהיה מחויב באי תחרות כלפי כפן ו/או בלוקבאסטר ו/או מי מטעמה. אלא אם כן הוא בעל ענין בכפן, ולתקופה שלא תעלה על שנתיים מיום שהיקף החזקותיו פחות מ-20% מהזכויות בכפן או מיום שאיבד את הזכות למנות דירקטור בכפן, לפי המוקדם.

תוקפו של פטור זה עד ליום י' בכסלו התשס"ד (13 בנובמבר 2003).

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 הכולל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור ותנאיה פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 5388, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

כ"ד בחשוון התשס"ד (19 בנובמבר 2003)
(חמ 41-3)

ררור שטרם
הממונה על הגבלים עסקיים

הודעה בדבר שיעורי ריבית החשב הכללי

להלן מפורטת רשימת שיעורי ריבית החשב הכללי, על פי פסקה 17 בפרק 1 של הוראות התכ"ס, לתקופה שמיום 21 ביוני 2001:

מתאריך	ריבית החשב הכללי לחודש ב-%	ריבית בגין איחור בהעברת כספים מהמערכת הבנקאית לחודש ב-%	ריבית פיגורים לחודש ב-%
21.6.01	0.6917	1.067	1.233
28.6.01	0.6667	1.0417	1.2083
26.7.01	0.65	1.025	1.1917
1.11.01	0.6333	1.0083	1.175
29.11.01	0.6083	0.9833	1.15
25.12.01	0.4417	0.8167	0.9833
3.3.02	0.4917	0.8667	1.0333
26.4.02	0.5083	0.8833	1.05
31.5.02	0.5917	0.9667	1.1333
13.6.02	0.7167	1.09167	1.2583
28.6.02	0.8833	1.2583	1.425
26.12.02	0.8667	1.2416	1.4083
27.3.03	0.85	1.225	1.3917
2.5.03	0.825	1.2	1.3667
29.5.03	0.7917	1.1667	1.3333
26.6.03	0.75	1.125	1.2917
31.7.03	0.7083	1.0833	1.25
28.8.03	0.6667	1.0417	1.2083
25.9.03	0.6333	1.0083	1.175
30.10.03	0.5917	0.9667	1.1333

ריבית מצטברת תחושב לפי חישוב רבעוני.

ג' בחשוון התשס"ד (29 באוקטובר 2003)
(חמ 1884-3)

ירון זליכה
החשב הכללי



רשות ההגבלים העסקיים

19.11.83, ירושלים
5388 פטור מספר

לכבוד
גב' עליזה רוזן
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 - 1988¹ (להלן – החוק), אני מודיע כי ביום כ"ד חשוון תשס"ד (19 בנובמבר 2003) החלטתי לפטור בתנאים את הצדדים להסדר מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדרים כובלים שפרטיהם כלהלן:

מספר	שמות החברות המתמזגות	סוג ההסדר	הענף
5388	Blockbuster inc. כפן ה-3	הסכם למתן זכיינות בלעדית לכפן ה-3 ותניית אי תחרות	ספריית קלטות וידאו ותקליטורי DVD

פטור זה ניתן בתנאי לפיו בעל מניות בכפן לא יהיה מחויב באי תחרות כלפי כפן ו/או בלוקבאסטר ו/או מי מטעמה, אלא אם הוא בעל עניין בכפן, ולתקופה שלא תעלה על שנתיים מיום שהיקף החזקותיו פחות מ-20% מהזכויות בכפן או מיום שאיבד את הזכות למנות דירקטור בכפן, לפי המוקדם.

תוקפו של פטור זה עד ליום 13 בנובמבר 2013.

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' 5388 במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.


ד"ר שטרם
הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ד בחשוון תשס"ד

19 בנובמבר 2003

¹ ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התשי"ס, עמ' 113.



רשות ההגבלים העסקיים

ירושלים, כ"ד חשוון תשס"ד

19 בנובמבר 2003

פטור: 5388

לכבוד

גב' אורית שטרנהל - זלצמן, עו"ד	מר רועי צור, עו"ד
שיבולת, ישראלי, רוברטס, זיסמן ושות' - עורכי דין	צור-פישמן ושות' - עורכי דין
רחוב מונטיפיורי 46	בית גיבור ספורט, רח' בצלאל 28
תל אביב, 65201	רמת גן, 52521
<u>בדואר רשום ובפקס: 03-7103322</u>	<u>בדואר רשום ובפקס - 03-7526169</u>

שלום רב,

הגדון: החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין Blockbuster Inc לבין כפן ה - 3 בע"מ

הנני מתכבד להעביר לידכם 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 בגדון. הנכם מתבקשים לתקן את הסכמי הזכיינות בהתאם לאמור בהחלטת הממונה והתנאים שקבע למתן הפטור ולהעביר לידנו נוסח חתום של נספח התיקונים, זאת לא יאוחר מיום 7.12.2003. אנו לרשותכם למתן הבהרות, ככל שתידרשנה.

בכבוד רב וברכה,

שי בצל, עו"ד
המחלקה המשפטית



רשות ההגבלים העסקיים

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

הסכם בין Blockbuster Inc. לבין כפן ה-3 בע"מ

1. פתח דבר

ביום 26 ביוני 2003 הונחה על שולחני בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988, להסכם זכיינות שערכו Blockbuster Inc. (להלן: "בלוקבסטר") וכפן ה-3 בע"מ (להלן: "כפן") – להלן: "ההסדר".

בחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי. לאחר שנועצתי בועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות 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, הכל בכפוף לתנאים המנויים בסיפא להחלטתי. מטעמים אלה מצאתי כי ניתן להעניק לצדדים להסדר פטור בתנאים לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים").

2. ההסדר

2.1 תיאור הצדדים להסכם

- **Blockbuster Inc.** – בלוקבאסטר היא חברה אמריקאית המפעילה (בעצמה ובאמצעות נציגים מקומיים) רשת בינלאומית של ספריות להשכרה ומכירה של קלטות וידאו ותקליטורי DVD, תחת המותג "Blockbuster".
- **כפן ה-3** – חברה ישראלית בבעלות סופר פארם (ישראל) בע"מ, המחזיקה בזיכיון בלעדי בישראל לשימוש במותג "Blockbuster". כבעלת הזיכיון, מפעילה כפן רשת ספריות ומכונות אוטומטיות להשכרת קלטות וידאו ותקליטורי DVD ולמכירתן.

2.2 עיקרי ההסכם

הסכם הזכיינות נשוא בקשת הפטור ממסד את מערכת היחסים הנוהגת בין בלוקבאסטר לכפן מזה מספר שנים, מאז נכנסה בלוקבאסטר לפעילות בישראל, באמצעות כפן. מדובר בהסכם למתן זיכיון בלעדי לניהול בישראל של חנויות להשכרה ומכירה של קלטות וידאו, תקליטורי DVD, משחקי מחשב ומוצרים נלווים, תחת מותג "בלוקבאסטר". ההסכם כולל מתן זכות שימוש לכפן בנכסי קניין רוחני, בידע ובתוכנות ניהול אשר שייכים לבלוקבאסטר. ההסכם מסדיר היבטים שונים הנוגעים להפעלתן של ארבעה עשרה חנויות להשכרת ומכירת קלטות וידאו ותקליטורי

DVD, אשר מופעלות ע"י הזכיון תחת מותג "בלוקבסטר". יש לציין כי בגין כל חנות נחתם הסכם זכויות נפרד, אולם הצדדים הבחירו כי הסכמים אלה זהים למעשה להסכם המסגרת שצורף לבקשת הפטור. למען הסר ספק, יובהר כי החלטה זו מתייחסת לכבילות המצויות בהסכם המסגרת שהובא לאישור ואינה פוטרת כבילות נוספות או שונות, ככל שאלה קיימות בהסדרים פרטניים בין הצדדים.

2.3 הכבילות הנלוות להסכם הזכויות

הסכם הזכויות כולל מספר כבילות בגין נתבקש הפטור:

1. **בלעדיות** – במסגרת ההסכם ניתן לכפן זיכיון בלעדי לנהל פעילות השכרה ומכירה של קלטות וידאו ותקליטורי DVD תחת מותג "בלוקבסטר" בישראל. זיכיון בלעדי זה ניתן לתקופה בת 20 שנה (לכפן ניתנה אופציה להארכת התקופה בחמש שנים נוספות).

2. **אי תחרות בתקופת הזיכיון הבלעדי ולאחריה** – ההסכם אוסר על כפן, בעלי העניין בה ובני משפחתם מדרגה ראשונה, להחזיק בעסק מתחרה או לכהן כדירקטורים, נושאי משרה, מנהלים, עובדים, יועצים, נציגים או סוכנים של עסק מתחרה במשך תקופת ההסכם. בנוסף קובע ההסכם כי אם יועבר הזיכיון במהלך תקופת ההסכם מכפן לגורם אחר, יימנעו כפן ובעלי העניין בה מלהתחרות בזכיון החדש לתקופה בת שנתיים מיום העברת הזיכיון. כן קובע ההסכם, כי היה וכפן תחדל לנהל את חנויות הרשת או שהחווה יפקע מסיבה כלשהי, יימנעו כפן ובעלי העניין בה, במשך שנתיים (מיום פקיעת החווה או מיום שחדלה לנהל את הרשת, לפי המאוחר)¹, מלהתחרות בבלוקבסטר או בזכיון החדש מטעמה. בנספח שצורף להסכם נקבע, כי תניית אי התחרות לא תחול על החברות סופר-פארם, Office Depot ו-Toys "R" Us.² בנוסף, כפן התחייבה כי בתקופת הזיכיון לא תעסוק בתחום עיסוק שאינו השכרת ומכירת קלטות וידאו.

3. השפעת ההסכם על התחרות:

3.1 הסכמי זכויות – כללי

הסכמי זכויות הם מתכונת התקשרות חוזית, שכיחה ומקובלת, במסגרתה מעניק בעל הזיכיון לזכיון רשיון לנהל פעילות עסקית, תחת שם מותג, סימן מסחר או תוך שימוש בזכות קניין רוחני אחרת המצויה בבעלותו של בעל הזיכיון. בדרך כלל משלם הזכיון תמלוגים לבעל הזיכיון בתמורה לרשיון הניתן לו.

ההבדל העיקרי בין הסכמי זכויות לבין הסכמי הפצה אנכיים אחרים הוא שהסכמי זכויות מתאפיינים במעבר של זכויות קניין רוחני מבעל הזיכיון לזכיון (בעיקר הכוונה לסימני מסחר, ידע מקצועי (Know-how) ומוניטין).

¹ לבקשתי הסכימו הצדדים לתקן את ההסכם, כך שתקופת אי התחרות תחל מקרות האירוע המוקדם מבין פקיעת החווה או הפסקת ניהולה של הרשת בידי כפן.

² חברות אלה נמנות על קבוצת קופלר אליה משתייכת כפן.

הסכמי זכיינות הם אמצעי יעיל בידי בעלי עסקים המחזיקים בנכסי קניין רוחני (בדרך כלל סימן מסחר) או בידע שאינו נחלת הכלל, להיכנס במהירות לשווקים חדשים, תוך עשיית שימוש במומחיות ובהיכרות של הזכין המקומי עם הנעשה בשווקים הרלבנטיים ותוך הפחתה משמעותית של העלויות והסיכונים הכרוכים בכניסה שכזו. הסכמי הזיכיון מאפשרים לבעל הזיכיון להשיג יתרונות יעילות לגודל ולרשת במהירות רבה ומבלי להיזקק להון רב.

במקביל, הסכמי הזכיינות מאפשרים לגוף עסקי שאין לו מוניטין עצמאיים או ידע הדרושים לכניסה לפעילות בשוק, לחסות תחת המותג, המוניטין והידע המצויים בידי בעל הזיכיון ולהיכנס לשוק ללא שיוקק לבנות ולפתח מותג חדש.

הסכמי זכיינות מפחיתים אפוא את חסמי הכניסה הניצבים לפתחם של מתחרים פוטנציאליים בשווקי המוצר השונים, מגבירים את התחרות הבין מותגית ומגדילים את היקף השימוש המסחרי בזכויות הקניין הרוחני שבידי בעל הזיכיון. אין זה מפליא אפוא, שיחסם הבסיסי של דיני ההגבלים העסקיים להסכמים אלה הוא חיובי.

על התועלות הרבות הגלומות בהסכמי זכיינות עמדו מוסדות האיחוד האירופי בעניין *Pronuptia*:

"Rather than a method of distribution, it is a way for an undertaking to derive financial benefit from its expertise without investing its own capital. Moreover, the system gives traders who do not have the necessary experience access to methods which they could not have learned without considerable effort and allows them to benefit from the reputation of the franchisor's business name."³

כדי להשיג יתרונות לגודל ולרשת, הסכמי זכיינות רבים כוללים הוראות שמסדירות את היחסים שבין הזכיינים (למשל הטלת חובה על זכין להעניק שירות למוצר שנרכש מזכין אחר), יוצרות סטנדרט מינימלי אחיד של שירות, קובעות רמת השקעות מינימלית בשיווק, מסדירות את אופן השימוש בנכסי הקניין הרוחני נשוא הזיכיון ועוד. פעמים רבות נחוצות מגבלות אלה המוטלות על הזכין להשגת תכלית הזיכיון.

בנוסף, הסכם הזיכיון כולל, במקרים רבים, מגבלות המוטלות על הזכין לצורך הגנה על ערכם המסחרי של הנכסים הלא מוחשיים המועברים במסגרת ההסכם. ככל שמגבלות אלה הן אכן נחוצות ואין בהן סכנה ממשית בתחרות, נכון הדין להכיר בהן.⁴

³Case 161/84 *Pronuptia de Paris GmbH v Pronuptia de Paris Irmgard Schillgalis* [1986] ECR 374, #15.

⁴ לעניין זה ראה גם כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג להסכמי זכיינות), התשס"א-2001, הגבלים עסקיים 3010574.

כך, הסכמי זכיינות שכוללים כבילות החוסות תחת פטור הסוג להסכמי זכיינות, אינם טעונים קבלת אישור מוקדם מאת מערך ההגבלים העסקיים. דא עקא שהסכם הזכיינות נשוא החלטה זו אינו מקיים את דרישותיו של פטור הסוג להסכמי זכיינות במלואן. כך למשל, תוקפו של ההסכם נשוא בקשת הפטור הוא לתקופה בת עשרים שנה עם אופציה להארכה לתקופה של חמש שנים נוספות, בעוד שסעיף 3 (9) לפטור הסוג מתיר הסכמים שתוקפם אינו עולה על עשר שנים.

יחד עם זאת, הכבילות אותן נתבקשתי לאשר באות לשרת תכלית לגיטימית – מקסום ערכו הכלכלי של הזיכיון והגנה על נכסים לא מוחשיים המועברים במסגרתו לזכיון. על כן, בשים לב להתאמות שהסכימו הצדדים לערוך בהסכם לבקשתי (אותן אסקור להלן) ובכפוף לתנאים שבסיפא להחלטתי, ראיתי לנכון להעניק פטור לכבילות נשוא בקשת הפטור.

3.2 תניית הבלעדיות

הסכם הזכיינות מעניק לכפן זיכיון בלעדי בישראל להפעיל רשת השכרה ומכירה של מוצרי וידאו ו-DVD תחת מותג בלוקבאסטר. הזיכיון הבלעדי ניתן לתקופה בת 20 שנה, עם אופציה להארכה לתקופה נוספת של חמש שנים.

הצדדים הסבירו, כי בניית מותג בלוקבאסטר בישראל וחיזוקו חייבו השקעות נמשכות ומשמעותיות מצדה של כפן. מתן זיכיון בלעדי ארוך טווח נועד לטענתם לאפשר לכפן החזר של השקעותיה ולמנוע מצב בו עם ביסוסה של הרשת, בא זכיון חדש וקוטף את פירות מאמציה של כפן. הצדדים מציינים, כי ההסדר בין בלוקבאסטר לכפן אפשר כניסת מתחרה חזק לשוק, דבר שתרם להגברת התחרות.

אכן, הענקת זיכיון בלעדי עשויה להשפיע באופן חיובי על נכונותו של הזכיון ליטול על עצמו סיכונים והשקעות כספיות לצורך בניית המותג נשוא הזיכיון. נכון גם כי כניסתו של הזכיון לשוק מוסיפה מתחרה, דבר המשרת את אינטרס התחרות. נראה כי כפן אכן השקיעה משאבים נכבדים באופן יחסי, לצורך קידום מותג בלוקבאסטר בישראל. יחד עם זאת, על מנת שהסדר למתן זיכיון בלעדי יהיה ראוי לאישור, אין די בכך שיש הצדקה לעורכו ויש להראות בנוסף כי הסדר זה אינו צפוי להסב פגיעה משמעותית לתחרות. לעניין זה יש חשיבות רבה למידת התחרות הבין מותגית בשווקים הרלבנטיים. נחה דעתי כי בעת הזו שוררת תחרות בריאה בתחומי פעילותה של כפן.

כפן פועלת בתחום המכירה ובתחום ההשכרה של קלטות וידאו ותקליטורי DVD.⁵ מכירת קלטות וידאו והשכרתן נעשית, ככלל, באמצעות אחד משלושת ערוצי הפצה אלו: ספריות, מכונות אוטומטיות וחנויות לא מתמחות (רשתות שיווק, חנויות ספרים ועוד). כפי שהסברתי בעבר, התחרות בתחומים אלה נושאת אופי מקומי ונעשית במספר רב של שווקים גיאוגרפיים מתוחמים, שכן גמישות הביקוש הצולבת פוחתת עם הגידול במרחק מנקודת ההשכרה/מכירה. עוד ציינתי, כי

⁵ נטען בפני, כי סרטים המוצעים לצפייה עבור תשלום (Pay Per View) על ידי מפעילי טלוויזיה רב ערוצית הינם תחליפיים לסרטים הנמכרים ומושכרים על ידי כפן. בעבר דחיתי טענה זו ולפי שעה לא שוכנעתי כי יש מקום לשנות מעמדתי בעניין זה, כפי שהובאה בהחלטת הפטור מאישור הסדר כובל להסכם בין כותרים סרטי וידאו בע"מ לבין כפן ה-3 בע"מ, הגבלים עסקיים, 3014325, 2002 (להלן: "החלטת כפן- כותרים").

לאור הקלות הרבה בה ניתן להעביר את המכונות האוטומטיות ממקום למקום, להיבט הגיאוגרפי משמעות פחותה מצד ההיצע.⁶

בישראל פועלות כיום כ- 200 ספריות וידאו וכ- 500 מכונות אוטומטיות הממוקמות ברחבי הארץ. נתון זה משקף צמיחה משמעותית במספרן של הספריות והמכונות האוטומטיות הפועלות בישראל, בהשוואה למצב ששרר לפני שנתיים.⁷ צמיחה זו מוסברת על ידי ההתקדמות הטכנולוגית המאפשרת צפייה ביתית בסרטים באיכות גבוהה ובמחיר זול יחסית (בעיקר עם הגידול במספרם של מכשירי ה-DVD). גם כך, גידול כה משמעותי במספרן של נקודות המכירה וההשכרה מהווה אינדיקציה ברורה להיעדר חסמי כניסה או חסמי התרחבות בשוק ולקיומה של תחרות ערה ובריאה.

מתוך כ- 200 ספריות וידאו הפועלות בארץ, 14 ספריות מופעלות על ידי כפן (נתח שוק של כ- 7%), כ- 28 ספריות מופעלות על ידי רשת "ענק הוידאו" ויתרת הספריות מופעלות על ידי רשתות קטנות וספריות בודדות רבות. מתוך כ- 500 מכונות אוטומטיות הפועלות בארץ, כפן מפעילה 230 מכונות (46%), בעוד יתרת המכונות מופעלות על ידי רשתות אחרות ומפעילים בודדים.

סיכומם של דברים, בשווקי ההשכרה והמכירה של קלטות וידאו וכותרי DVD פועלים גורמים רבים ולפי שעה חסמי הכניסה וההתרחבות בשווקים אלה אינם משמעותיים. בנסיבות אלה, אין בהענקת זיכיון בלעדי לכפן כדי להקים סכנה ממשית לתחרות, בעוד שיש טעם לגיטימי להענקת זיכיון בלעדי כאמור. יחד עם זאת, סברתי כי אין הצדקה להתיר א- פרורית התקשרות בלעדית לתקופת זמן כה ממושכת, זאת בהתחשב במעמדה של כפן בשווקים הרלבנטיים, השינויים האפשריים בדפוסי התחרות בענף והיעדר ראיות אמפיריות משכנעות המצדיקות מתן בלעדיות לתקופת הזמן החריגה שנתבקשה. נכון להזכיר כי לכפן נתונה בלעדיות בפועל מזה מספר שנים, דבר שמפחית עוד יותר את ההצדקה הכלכלית שבמתן פטור לתקופה שנתבקשה. לפיכך, פטור זה ניתן לתקופה בת עשר שנים בלבד. על הצדדים להסכם להקפיד שלא לפעול על פי הוראות ההסכם מעבר לתקופה הנקובה בפטור זה, אלא אם קיבלו מבעוד מועד אישור חדש מאת מערך ההגבלים העסקיים.

3.3 אי תחרות במשך תקופת הזיכיון ולאחריה

כאמור לעיל, ההסכם אוסר על כפן, בעלי העניין בה ובני משפחתם מדרגה ראשונה, להחזיק בעסק מתחרה או לכהן כדירקטורים, נושאי משרה, מנהלים, עובדים, יועצים, נציגים או סוכנים של עסק מתחרה, בתקופת ההסכם ולמשך שנתיים מן המועד המוקדם מבין אלה: המועד בו חדלה כפן לנהל את חנויות הרשת, מועד סיום הזיכיון, מועד העברת הזיכיון לזכיון אחר או מועד פקיעת החוזה.

⁶ ראו החלטת כפן- כותרים לעיל.

⁷ בשנת 2001 עמד מספר הספריות על כ- 90 ומספרן של המכונות האוטומטיות על כ- 400. ראה החלטה על מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם בין כותרים סרטי וידאו בע"מ לבין כפן ה-3 בע"מ, 2001, הגבלים עסקיים 3014325.

הגיונה של כבילה זו ברור: במסגרת הסכם הזכיינות חושפת בלוקבאסטר בפני כפן סודות מסחריים וידע מקצועי (Know-how) אודות שיטות עבודה ודרכי שיווק, לרבות באמצעות הדרכות והשתלמויות אותן בלוקבאסטר מארגנת עבור עובדי כפן. בנסיבות אלה, מוצדק להגן על יחסי השיתוף והאמון הנדרשים לצורך העברת הידע לזכייין, באמצעות תניית אי תחרות שתגביל את הזכייין מלהתחרות בבעל הזכיון במשך תקופת ההסדר ולתקופת זמן סבירה מיום שנסיים. כמו כן, הגיוני שהכבילה תכלול לא רק את הזכייין עצמו אלא גם גורמים אשר נוטלים חלק ביחסי השיתוף בעקיפין, באמצעות החזקה במניות או זכויות אחרות בזכייין. הדברים הוסברו היטב בתחלטה המנחה בעניין Pronuptia:

“...the franchisor must be able to communicate his know how to the franchisees and provide them with the necessary assistance in order to enable them to apply his methods, without running the risk that that know-how and assistance might benefit competitors, even indirectly.”⁸

יחד עם זאת, חשוב להקפיד שלא להרחיב יתר על המידה את מעגל הגורמים הנכבלים בתניית אי התחרות, על מנת שלא להעניק לבעל הזכיון הגנה מופרזת מפני תחרות. נשאלת אפוא השאלה, מהו רף ההחזקה שממנו מוצדק יהיה לכול גם בעל מניות בכפן, בתניית אי תחרות לטובת בלוקבאסטר?

התשובה לשאלה זו נגזרת מן הרציונל לשמו ניתנת תניית אי התחרות – הגנה על יחסי השיתוף והאמון הנדרשים בין כפן לבלוקבאסטר. בעניין זה קבעתי בעבר בהקשר אחר, כי המועד בו יראו צד כמסיים את יחסי שיתוף הפעולה הוא המועד בו פחתו אחזקותיו מ-20% מהזכויות בשותפות או המועד בו איבד זכותו למינוי דירקטור בשותפות, לפי המוקדם.⁹ קביעה זו משקפת לדעתי איזון ראוי בין ההגנה על התחרות ובין ההגנה על אינטרסים לגיטימיים של צדדים לשותפות עסקית. יישומה של קביעה זו בענייננו מצדיק להכיר בתניית אי תחרות לטובת בלוקבאסטר, רק אם היא חלה על בעל מניות המחזיק לפחות 20% ממניות כפן או זכות למינוי דירקטור בה ולכל היותר למשך שנתיים ימים מיום שהיקף החזקותיו של בעל מניות זה בכפן ירד מעשרים אחוזים או שהוא איבד את זכותו למינוי דירקטור בה.

הסכם הזכיינות בנוסחו המקורי הגדיר את בעלי העניין בכפן (הכבולים בתניית אי התחרות) לפי רף נמוך יותר (החזקה של 10% ובנסיבות מסוימות אף פחות מכך). לא שוכנעתי כי יש הצדקה לכבילה כה רחבה, אשר חורגת בראיית מן האיזון הראוי בין האינטרסים שהוזכרו לעיל. הצדדים נתבקשו אפוא לתקן את הסכם הזכיינות בהתאם לנוסחה המאוזנת שנפרשה לעיל.

⁸ עניין Pronuptia, לעיל הערה 3, פסקה 16 לפסק הדין.

⁹ ראה תחלטה בדבר מתן פטור להסכם בין ב. גאון סחר בע"מ לבין המחסן המרכזי כפר השעשועים בע"מ, 2002, הגבלים עסקיים 3014932.

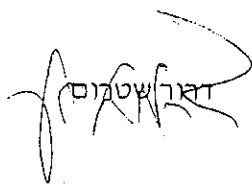
בכפוף לאמור, מצאתי את תניית אי התחרות ראויה לפטור, שכן לאור מצב התחרות בשווקים הרלבנטיים אין היא מעלה כל חשש של ממש לפגיעה בתחרות (מה גם שמספר גורמים מרכזיים מקבוצת קופלר כלל אינם כפופים לתחולתה).¹⁰

עולה מן המקובץ, כי הכבילות שבהסכם אינן מקימות חשש לפגיעה משמעותית לפגיעה בתחרות, אין הן עולות על הנחוץ למימוש עיקרו של ההסכם ועיקרון אינו בהפחתת התחרות או מניעתה. בנסיבות אלה, מצאתי לנכון להעניק את הפטור בכפוף לתנאים המתייחסים למשכו של הפטור ולתחולתה של תניית אי התחרות על בעלי המניות בכפן.

4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק את הפטור המבוקש, בכפוף לתנאים הבאים כדלקמן:

1. תוקפו של פטור זה יפקע ביום 13.11.2013.
 2. בעל מניות בכפן לא יהיה מחויב באי תחרות כלפי כפן ו/או בלוקבאסטר ו/או מי מטעמה, אלא אם הוא בעל עניין בכפן, כל עוד הוא בעל עניין בכפן ולתקופה שלא תעלה על שנתיים מיום שחיקף החזקותיו פחת מ- 20% מהזכויות בכפן או מיום שאיבד את הזכות למנות דירקטור בכפן, לפי המוקדם. לעניין זה, "בעל עניין בכפן" - בעל מניות המחזיק בעשרים אחוזים או יותר מן הזכויות בכפן או מחזיק בזכות למינוי דירקטור בכפן.
 3. התעורר ספק כלשהו באשר לפרשנות תנאים אלה, תוקפם או תחולתם, יובא העניין להכרעת הממונה.
- 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.



הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ד חשוון תשס"ד

19 בנובמבר 2003

¹⁰ לפי נספח שצורף להסכם, תניית אי התחרות אינה חלה על סופר-פארם (ישראל) בע"מ, Toys "R" Us ו- Office Depot, אשר מכרו מוצרי וידאו (אף שלא כחלק מפעילות הליבה שלהן) עוד לפני ההתקשרות בין כפן לבלוקבאסטר.



רשות ההגבלים העסקיים

הועדה לפטורים ולמיזוגים

החלטות

מועד הדיון: 13.11.03 יום חמישי בשעה: 10:00

מניעות: רן קרול מנוע במיזוג 4474 – גוונים טלויזיה בכבלים בע"מ ואח'

בקשות מיזוג

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

מס' תיק	מסלול טיפול	מועד קבלה	מועד קובע	הצדדים למיזוג	כלכלן
4474 התיק הישן		בקשה לאישור המיזוג 10.11.03	האישור הוארך ב-03 עד 19.6.03 15.11.03	גוונים טלויזיה בכבלים בע"מ תבל תשדורת בינלאומית לישראל בע"מ עזתמ 3 בע"מ ידיעות תקשורת בע"מ עזתמ 1 בע"מ מתב – מערכות תקשורת בכבלים בע"מ עזתמ 4 בע"מ ט.ל.מ טלויזיה למנויים בע"מ נכסי משפחת פישמן בע"מ גוונים-קריות טלויזיה בכבלים (1989) בע"מ מערכות תקשורת בכבלים חיפה-חדרה בע"מ עידן מערכות כבלים בישראל בע"מ עזתמ 2 בע"מ עידן מערכות כבלים ישראל (אחזקות) 1987 בע"מ ערוצי אדום בע"מ ערוצי זהב ושות' ישראל כבל בע"מ דרום השרון תקשורת 1990 בע"מ	מרב
5282	צהוב	29.10.03	28.11.03	בנק פולסקא קאסא אופיקי תל-אביב (בנק פאקאו) בע"מ בנק הפועלים בע"מ	גבי

החלטות:

מיזוג 4474: מת"ב – מערכות תקשורת בכבלים בע"מ -תבל תשדורת בינלאומית לישראל בע"מ

- ערוצי זהב ושות'

חברי הועדה ממליצים להאריך את תוקף האישור בשלושים ימים, עד ליום 15.12.03 בהתאם לאמור בחוות הדעת הכלכלית המצ"ב. בפרק זמן זה תורחב הבדיקה הכלכלית ותוגשנה בקשות הצדדים להארכת תוקפו של אישור המיזוג.

מזג 5282: בנק פולסקא קאסא אופיקי תל-אביב (בנק פאקאו) בע"מ - בנק הפועלים בע"מ

חברי הועדה ממליצים לאשר את בקשת המיזוג כאמור בחוות הדעת הכלכלית.

בקשות פטור

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות הפטור וטיוטא של החלטת הממונה בבקשות כלהלן:

מס' תיק	מועד קבלת הבקשה	מועד קבלת מידע	המועד הקובע	הצדדים	בטיב ול	הנכס / השירות
5445	24.9.03		23.12.03	גניר (1992) בע"מ גת גבעת חיים אגודה שיתופית לשימורי תוצרת חקלאית בע"מ	מיכל ר	ניהול מו"מ משותף עם משקי חבל עזה ו/או הדרי קטיף בע"מ לרכישת פרי הדר לתעשיה
5354	1.6.03		30.8.03	כרטיסי אשראי לישראל בע"מ בנק ערבי ישראלי בע"מ	טלי ענבל	בנק ערבי ינפיק כרטיסי אשראי מסוג ויזה באמצעות כ.א.ל בלבד
5388	30.6.03		28.9.03	Blockbuster inc. כפן ה-3	שי	הסכם זכיונות ל-25 שנה, תניית אי תחרות ל-5 שנים מסיום ההסכם + הגבלת תחרות מצד בעלי עניין בזכיון

החלטות

פטור 5445: גניר (1992) בע"מ - גת גבעת חיים אגודה שיתופית לשימורי תוצרת חקלאית בע"מ

חברי הועדה ממליצים בפני הממונה בדבר **אי-מתן פטור** בבקשה הנ"ל כאמור בטיוטא של ההחלטה המצ"ב.

פטור 5354: כרטיסי אשראי לישראל בע"מ - בנק ערבי ישראלי בע"מ

חברי הועדה ממליצים לאשר בתנאים את בקשת הפטור כאמור בטיוטא של החלטת הממונה המצ"ב.

פטור 5388: Blockbuster inc. - כפן ה-3

חברי הועדה ממליצים לאשר בתנאים את בקשת הפטור הנ"ל כאמור בטיוטא של החלטת הממונה המצ"ב.

שבלת, ישראל, רוברטס, זיסמן ושות'
SHIBOLETH, YISRAELI, ROBERTS, ZISMAN & Co.

עורכי דין ונוטריון

5388

ADVOCATES
SARF
& NOTARY

LICOR AVIRAM
HILLEL ISH-SHALOM
GADI OZZON
SHLOMIT OPHIR-HAREL
GIL ARIE
HELENA BEIJIN
MIRI BICKEL
RON BEN-MENACHEM
DAVID BERNHEIM
ALMOG DEVA
DOV GOVRIN
MICHAL GOTTESMAN-BARAK
MIRIAM HELLER LIDJI
RUTH DAGAN
ROTEM HARARI
ITZHAK ZISMAN
TAMIR TAL
YAACOV YISRAELI
BOAZ LAHOVITSKY
EDWARD LANGER
OFER MANOR
MICHAEL B. NUSSBAUM
ALON SOLOMON
DIKLA PKIDIK
JONATHAN FEIDIN
AMIR FISHER
UMOR PELED
BENNY KALIFI
DR. YOVAL KARNIEL
DANA RAUCHER
RICHARD M. ROBERTS
TALI ROSEN
IDIT REITER
AMNON SHIBOLETH
ORIT STERNHELL-ZALTMAN
OFER SHAPIRA

משרד בתל-אביב

רחוב מונטמורי 46, תל-אביב 65201
טל. 03-7103311, פקסימיליה: 03-7103322
46 MONTEFIORE ST., TEL AVIV 65201, ISRAEL
TEL: 972-3-7103311, FAX: 972-3-7103322

משרד בניו-יורק

EMPIRE STATE BUILDING
350 FIFTH AVENUE, 60th FLOOR, NEW YORK, N.Y. 10118
TEL: (212) 244-4111, FAX: (212) 363-7108

תל-אביב, 25 ביוני, 2003
מספרנו: ב-279-0

למסירת ביד -

לכבוד
כבי' חממונה על הגבלים עסקיים - מר דוד שטרס, עו"ד
רשות ההגבלים העסקיים
רחוב כנפי נשרים 22
ירושלים

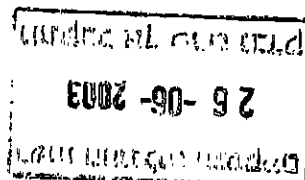
א.נ.

הנדון: הסכמי זכיינות בין Blockbuster Inc. לבין כפן ה-3 בע"מ -
בקשה למתן פטור מאישור הסדר בובל

בשם מרשתנו, Blockbuster Inc. ("בלוקבסטר"), הוגנו מתכבדים להמציא לכבי' חמישה עותקים של בקשה למתן פטור מהחובה לקבל אישור בית הדין להגבלים עסקיים בכל הקשור להסדר(ים) כובל(ים) הנכלל(ים) במסגרת הסכמי זכיינות בין בלוקבסטר לבין הזכין חבלעדי בישראל של בלוקבסטר - כפן ה-3 בע"מ ("כפן"). בקשת הפטור מוגשת גם מטעמה של כפן שהינה הצד השני להסדר.

אם הנכם זקוקים להבהרות או פרטים נוספים אנו עומדים לרשותכם.

בכבוד רב ובברכה
אורית שטרנהל-זלצמן, עו"ד



העתק: עו"ד רועי צור

e-mail: manager@shiboleth.com
www.shiboleth.com

5388

חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בקשת פטור מאישור הסדר כובל

בהתאם לסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים"), מוגשת בזה בקשה לפטור מאישור בית הדין להגבלים עסקיים של ההסדר הכובל שפרטיו, כדלקמן:

1. הצדדים להסדר המבקשים את הפטור

(א) שם: Blockbuster Inc. (להלן: "החברה")

מען: 1201 Elm Street, Dallas, Texas 75270, USA

מען למסירת מסמכים: עו"ד אורית שטרנחל-ולצמן, משרד עו"ד שבלת, ישראל, רוברטס, זיסמן ושות', מרח' מונטפריורי 46 תל-אביב.

החברה היא חברה אמריקאית, שהתאגדה בדלוואר ארה"ב בעלת המותג הבינלאומי "בלוקבסטר" של ספריות להשכרת קלטות וידאו ו-DVD ולמכירתן.

(ב) שם: כפן ה-3 בע"מ (להלן: "הזכיון")

מען: בנין קורקס, רח' משכית 27, הרצליה פיתוח, 46733

מען למסירת מסמכים: עו"ד רועי צור, משרד עו"ד צור-פישמן ושות', דרך בגין 7 רמת-גן 52521

הזכיון היא חברה פרטית ישראלית המחזיקה בזיכיון הבלעדי בישראל למותג "בלוקבסטר". כבעלת זיכיון "בלוקבסטר" מתפעל הזכיון רשת ספריות ורשת מכונות להשכרת קלטות וידאו ו-DVD ולמכירתן.

2. צורת ההסדר

הסדר בכתב בהתאם לסדרת הסכמי זכיונות בין Blockbuster Inc. לבין כפן ה-3 בע"מ (העתק מנוסח סטנדרטי של הסכם הזכיונות מצורף לבקשה זו אשר יכונה מדי פעם בבקשה זו, להלן: "הסכם הזכיונות"). הסכמי הזכיונות הנדונים מסדירים בכתב את הפעלתן של 14 חנויות להשכרת ומכירת קלטות וידאו ותקליטורי DVD, אשר מופעלות על ידי הזכיון תחת השם והמותג "בלוקבסטר". בגין כל חנות נחתם הסכם זכיונות נפרד.

3. תאור המסמכים הקובעים את ההסדר ואלה הנוגעים לו

ראה סעיף 2 לעיל ונוסח סטנדרטי של הסכם הזכיונות המצורף לבקשה זו.

4. הנכס או השירות נושא ההסדר

הסכמי זכיונות בלעדיים לניהול בישראל של חנויות להשכרה ומכירה של קלטות וידאו, תקליטורי DVD, משחקי מחשב ומוצרים נלווים, תחת השם והמותג "Blockbuster" כולל זכות שימוש בנכסי קנין רוחני, בידע ובתוכנות ניהול השייכים כולם לחברה - בעלת הזיכיון.

5. מהות הכבילה ופרטים עליה

5.1 על-פי סעיף 2A להסכם הזכיונות - תקופת הזיכיון הינה 20 שנה החל ממועד תחילת תוקפו של כל הסכם זכיונות (בהתייחס לכל אחת מהחנויות), ועל-פי סעיף 16A לזכיון יש זכות להאריך את תקופת הזיכיון ב- 5 שנים נוספות.

5.2 סעיף 14A להסכם הזכיונות וסעיף 6 ל-Exhibit C קובעים, בין היתר, כי לזכיון ולבעלי הענין בזכיון (Principal Owners) כהגדרתם בהסכם הזכיונות (להלן: "בעלי הענין בזכיון"), אסור, במשך תקופת הזיכיון, להיות בעלי ענין ("to have any interest as a disclosed or beneficial owner בעסק מתחרה כהגדרתו בהסכם הזכיונות (להלן: "עסק מתחרה") (למעט

ענין הנובע מבעלות של פחות מ- 3% מהון המניות המונפק של עסק מתחרה שהינו חברה ציבורית נסחרת בבורסה).

5.3 סעיף 14B להסכם הזכיינות קובע, בין היתר, כי לזכיון ולבעלי הענין בזכיון, אסור, במשך תקופת הזכיון, לכהן כדירקטורים, נושאי משרה, או לעבוד כמנהלים, עובדים, יועצים, נציגים, סוכנים או באופן אחר עבור עסק מתחרה.

5.4 סעיף 14C להסכם הזכיינות קובע, בין היתר, כי לזכיון ולבעלי הענין בזכיון, אסור, במשך תקופת הזכיון להעסיק עובדים של החברה ו/או זכייניותיה האחרות או לשדל אדם כאמור לעזוב את עבודתו ללא הסכמת מעסיקו מראש ובכתב. מאחר שהזכיון הינו זכיון בלעדי בישראל של החברה והחברה אינה מעסיקה עובדים בישראל, יובהר כי ההגבלה חלה מטבעה רק על עובדים מחו"ל.

כמו-כן, לזכיון אסור במשך תקופת הזכיון לעסוק בתחום עיסוק אחר שאינו השכרת ומכירת קלטות וידאו.

5.5 על-פי סעיף 15E12 להסכם הזכיינות וסעיף 7 ל-Exhibit C-1, נקבע כי במקרה של העברת הסכם הזכיינות לזכיון אחר ("הזכיון החדש"), הזכיון ובעלי הענין בזכיון מתחייבים לחתום על הסכם אי תחרות לטובת החברה והזכיון החדש לתקופה שתחל במועד העברת הזכיון כאמור ותימשך שנתיים לאחר מכן, אשר לפיו אף אחד מהאמורים לעיל לא יהיו: בעלי ענין בעסק מתחרה; לא יספקו שירותים כדירקטורים, נושאי משרה, מנהלים, עובדים, יועצים, נציגים, סוכנים או באופן אחר עבור עסק מתחרה לחברה, אשר ממוקם או מופעל בתחום של 8 מייל מחנות של הזכיון או כל חנות וידאו Blockbuster אחרת; לא יעסיקו, או ישדלו עובדים של החברה וחברות קשורות של החברה לעבוד עבורם ללא הסכמה מראש ובכתב של המעסיק של עובד כאמור.

5.6 על-פי סעיף 18A10 להסכם הזכיינות וסעיף 8 ל-Exhibit C-1, נקבע, בין היתר, כי במקרה של סיום הסכם הזכיינות או פקיעתו, הזכיון ובעלי הענין בזכיון מתחייבים לאי תחרות במשך תקופה שתחל בסיום ההסכם ותימשך שנתיים לאחר סיומו אשר לפיו אף אחד מהאמורים לעיל לא יהיו: בעלי ענין בעסק מתחרה; לא יספקו שירותים כדירקטורים, נושאי משרה, מנהלים, עובדים, יועצים, נציגים, סוכנים או באופן אחר עבור עסק מתחרה, אשר ממוקם או מופעל בתחום רדיוס של 3 מייל מחנות של הזכיון או כל חנות וידאו Blockbuster אחרת; לא יעסיקו, או ישדלו עובדים של החברה וחברות קשורות של החברה לעבוד עבורם ללא הסכמה מראש ובכתב של המעסיק של עובד כאמור.

6. תקופת ההסדר הנובל

תקופת הזכיון בחתאם להסכם הזכיינות כאמור לעיל הינה 20 שנה עם זכות להארכה על ידי הזכיון ב- 5 שנים נוספות.

תקופת אי התחרות כמפורט לעיל בסעיף 5 הינה למשך כל תקופת הסכם הזכיינות וכן שנתיים ממועד סיום הסכם הזכיינות.

7. הנימוקים המצדיקים פטור מאישור בית הדין

7.1 ההסדר נשוא בקשה זו, אין עניינו בהפחתה או מניעה של התחרות בשוק. הכבילות הכלולות בהסכם הזכיינות אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות ואין בהסכם הזכיינות כבילות שאינן נחוצות למימושו העיקרי.

טרם התקשרותה של החברה עם הזכיון לא היתה לחברה פעילות עסקית כלשהי בישראל. לפיכך, חדירתה של החברה לשוק הישראלי באמצעות הזכיון הגבירה את התחרות בשוק חנויות/ספריות הוידאו בישראל שעד אותו מועד אופייין ברשת אחת גדולה ("ענק הוידאו"), שורה של רשתות קטנות (שתיים עד ארבע חנויות) ומספר חנויות בודדות. יצויין, כי החברה יכולה היתה לבחור לחזור לשוק הישראלי במישרין ללא זכיון ואז לא היתה כלל נכנסת בגדרו של סעיף 2 לחוק ההגבלים העסקיים שכן לא היה מתקיים רכיב ההגדרה של "שני בני אדם המנהלים עסקים...". החברה בחרה להיכנס לשוק הישראלי באמצעות זכיון מקומי המכיר את השוק בישראל ואשר הינו בעל יכולת ומשאבים לפיתוח הרשת והמותג בישראל. טרם

ההתקשרות, הצדדים לא היו מתחרים שכן, החברה מצידה לא פעלה בשוק בישראל ואילו הזכיון לא פעל בתחומי הפעילות האמורים. לא למותר לציין, כי נראה שהזכיון לא היה נכנס לפעילות בתחומים האמורים אילולא ההתקשרות עם החברה, בהיותה רשת בינלאומית בעלת מוניטין.

7.2 מאפייני השוק - לצורך בחינת השוק יש להגדיר מספר שווקים רלבנטיים עיקריים בישראל שעיסוקם כולם בסרטים לצפייה ביתית, דהיינו - השוק להשכרת קלטות וידאו ותקליטורי DVD, השוק למכירת קלטות וידאו ותקליטורי DVD (הכולל גם חנויות בלתי מתמחות, כגון: חנויות ספרים ומכשירי כתיבה ורשתות שיווק המציעות סרטי וידאו למכירה), שוק הטלוויזיה בכבלים וחלווין אשר משדרים סרטים באופן שוטף וכן מאפשרים הזמנת סרטים בערוץ מיוחד (הום סינמה או Pay-per-view). כל השווקים כאמור הינם גורמים המתחרים בזכיון.

שוק ספריות הוידאו מאופיין בצמיחה גבוהה. על-פי הידוע לצדדים, נכון לשנה שעברה היו בשוק כ-200 ספריות וידאו. זוהי עליה חדה בהשוואה לכמות של 80-90 ספריות וידאו שהיו בשוק נכון לאפריל 2001 וזאת במהלך תקופה של שנה אחת בלבד! (ראה החלטות כבי הממונה, לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים לענין "הסכם בין כותרים סרטי וידאו בע"מ לבין כפן ה-3 בע"מ" מיום 5.4.2001 ומיום 9.5.2002). כאמור גידול כה משמעותי מהווה אינדיקציה ברורה להיעדר חסמי כניסה ולקיומה של תחרות ערה בשוק.

בשוק חנויות הוידאו שתי רשתות גדולות "ענק הוידאו" ו-"בלוקבסטר" ומספר רשתות קטנות כגון "האוזן השלישית" וכן חנויות בודדות.

הזכיון מפעיל כיום ארבע-עשרה (14) חנויות להשכרת סרטי וידאו ותקליטורי DVD ברחבי הארץ. לפיכך, נתח השוק של הזכיון בשוק ספריות הוידאו עומד על פחות מעשרה אחוזים (10%). המדובר הוא בשוק עתיר תחרות עם הרבה גורמים הפעילים בשוק.

בנוסף, מן הראוי לציין, כי הזכיון מפעיל כ-230 מכונות להשכרה אוטומטית (וידאומוט) של קלטות וידאו ו-DVD, מתוך כ-550 מכונות שקיימות בשוק.

לאחרונה, התחום כולו על שווקיו השונים, עובר שינויים משמעותיים. השוק התרחב וכולל היום אף את שירותי הצפייה בטלוויזיה בתשלום. עם חדירת הטלוויזיה בכבלים ושידורי החלווין לחלק ניכר מהבתים בישראל הפכו אלה למוצרים תחליפיים ולמתחרים של שוק השכרת סרטי הוידאו. הדבר נכון הן ביחס לערוצי הסרטים בכבלים והן לגבי ערוצי החלווין המשדרים סרטים במשך עשרים וארבע שעות ביממה. בנוסף, פועלים במסגרת הכבלים והחלווין ערוצי הזמנת סרטים בתשלום (PAY PER VIEW) המציעים סרטים לצפייה ביתית בתשלום, לכל סרט בנפרד. סרטים אלו ניתנים להקלטה במכשיר וידאו ביתי ולצפייה מספר פעמים בשעות נוחות, דבר שמקנה יתרון משמעותי על פני שכירת סרטים מספריות וידאו.

כיום, חלק ניכר מבתי האב בישראל מחוברים לשירותי הטלוויזיה הרב-ערוצית ולפיכך השירותים הנ"ל הפכו להיות בעלי נגישות גבוהה.

פירוט השווקים המתחרים כאמור מעיד על קיומן של אלטרנטיבות רבות שיש לציבור בכל הקשור לצפייה ביתית בסרטים. יודגש שוב כי כניסתו של הזכיון לשוק בישראל, בעקבות התקשרות בחסכם הזכיינות עם החברה, אך הגבירה את התחרות בארץ ומשרתת את הציבור הרחב הנהנה מקיומה של רשת בינלאומית שצברה ידע רב ובעלת מוניטין בשוק הצפייה הביתית, ידע ומוניטין ממנו נהנים הן הזכיון והן קהל הלקוחות. מדובר, איפוא, בשוק מרובה מתחרים עם חסמי כניסה נמוכים.

7.3 הכבילות הנוגעות לאי-תחרות בהסכם הזכיינות מחולקות, למעשה, לכבילות בתקופת הזכיון וכבילות לאחר תום תקופת הזכיון. על-פי כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לחסכמי זכיינות), התשס"א-2001 (להלן: "פטור הסוג"), ברי כי הסדרי אי-התחרות במהלך תקופת הזכיון חוסים בצילו של פטור הסוג. בהתייחס להסדרי אי-התחרות החלים לאחר תום ההתקשרות בין החברה לבין הזכיון, הגם שמדובר בכבילות אשר אינן מופיעות באופן מפורש במסגרת רשימת הכבילות המותרות בפטור הסוג, יצויין ויודגש, כי המדובר בכבילות הנחוצות למימוש העיקרי של הסכם הזכיינות ואין בהן כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות

בשוק, ולפיכך, מתקיימים תנאי סעיף 2(ג) לפטור חסוג. מטרתן של התניות הכובלות המסדירות את אי התחרות לתקופה של שנתיים לאחר מועד סיום הסכם הזכיינות הינה להבטיח כי הזכיון לא יעשה שימוש בסודות מסחריים של החברה, כגון: תהליכי העבודה שלה, רשימת ספקים, תנאים מסחריים סודיים של החברה עם ספקים שונים, רשימת לקוחות וכיו"ב. התניות הכובלות (כמפורט בסעיפים 5.5 ו-5.6 לעיל) הינן סבירות מבחינת היקפן, זמן המגבלה והתייחסות הגיאוגרפית שלהן. לא למותר לציין, כי זכיון חלופי יתקשה להיכנס להסכם זכיינות חדש אם לא יהיה סעיף אי תחרות כאמור שיחול על הזכיון הקודם. העדרו של סעיף אי-תחרות כאמור יהווה תמריץ שלילי להתקשרות החברה עם זכיינים חלופיים או נוספים, מאחר שהאחרונים לא ירצו להיחשף לתחרות בטרסטרוריה המוגנת שלהם, מצד זכיינים קודמים. בנוסף, המונוטין של החברה מחוזה רכוש, כאשר בתום תקופת הזכיון המונוטין הזה אמור לחזור לבעליו ואין זה הוגן שהזכיון יוכל ליהנות מהמונוטין הזה מיד לאחר תום תקופת ההתקשרות. המדובר, איפוא, בהסדרי אי-תחרות מקובלים ושכיחים, שאינם בעלי השפעה משמעותית על רמת התחרות בשוק, ואין בהם כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, וניתן אף, לראות בהסדרים כאמור בבחינת "זוטי הדברים" (de minimis) מאחר שפגיעתם בשוק היא קלת ערך.

7.4 תקופת הזכיינות שבתסכם נועדה להבטיח לזכיון החוזר של השקעותיו בחקמת רשת החנויות בישראל, לאפשר לו מספיק זמן על-מנת שיוכל לפתח ולבסס מונוטין לרשת החנויות וכן יצירת תשואה להשקעה ומניעת מצב בו עם הפיכת הרשת לרווחית יועבר הזכיון לגורם שלישי שיהנה מפירות השקעתו של הזכיון שייצא ריקס. כאמור, המדובר בחקמת רשת חדשה "יש מאין" בענף שאופיין בתחרות קשה וחסימי כניסה נמוכים. הזכיון נדרש לבצע השקעות נרחבות בחקמת החנויות ועיצובן, בתשלום דמי שכירות בגין החנויות, בגיוס והכשרת צוות עובדים הן למטה והן לחנויות, ברכישת מלאי שמטבעו (סרטי קולנוע) חיי המדף שלו קצרים ונדרשת החלפתו מדי תקופה קצרה ביותר וכן בפרסום וקידום המותג "בלוקבסטר" בשוק הישראלי. יצויין, כי בניגוד למותגים בינלאומיים בענפים אחרים (כגון: מקדונלדס וברגר קינג בענף המזון המהיר, מרקס את ספנסר וזארה בענף האופנה והחלבשה) שהיו מוכרים היטב לקהל בישראל מנסיעותיו לחו"ל הרי המותג "בלוקבסטר", חרף היותו מותג בינלאומי ידוע, היה בבחינת מותג זר ולו באופן יחסי לקהל הישראלי אשר מיעט להיחשף לו בעת ביקוריו בחו"ל; זאת לאור אופי המוצר (השכרת סרטי וידאו) שאינו מוצר הנצרך ע"י תייר במדינה זרה ובהתחשב גם במכשולי השפה. מכאן ברורה ההשקעה הנרחבת שביצע הזכיון עם קבלת הזכיון מהחברה לצורך הכנסת "המותג" לארץ. תקופת הזכיון שבהסכם נועדה על כן לאפשר לזכיון תקופה מספקת בה יהא באפשרותו הן להחזיר את השקעתו והן להנות מתשואה הולמת על ההשקעה. תקופת זכיון קצרה יותר היתה מהווה מכשול ניכר בפני הזכיון בהתקשרותו עם החברה ובהחלטתו לקחת על עצמו את הזכיון בישראל והיתה מונעת חדירת המותג לישראל. זאת ועוד, החברה בעלת הזכיון הוציאה הוצאות ניכרות והשקיעה משאבים על-מנת לסייע לזכיון בהקמה, ניהול ותפעול החנויות על-פי הסכמי הזכיינות, לרבות, הכשרת כח אדם וחשיפת הזכיון בפני סודותיה המסחריים, ידע (Know-How) ושיטות העבודה והשיווק שלה (כמצויין בהסכם הזכיינות). לחברה, בתור בעלת הזכיון, אפשרות טובה יותר להשיב הוצאותיה (לרבות בגין מכירת הזכיון, הכשרה, סיוע בפיתוח, ניהול ותפעול החנויות) ולהימנע מסיכון של חשיפת יתר של סודותיה המסחריים, אם המדובר בהסכם זכיינות לטווח ארוך.

7.5 כאמור ההסדר נשוא בקשה זו אינו נושא בחובו סכנה לפגיעה ממשית בתחרות. ההסדרים המתוארים בפרק 5 ו-6 של בקשה זו חיינם הסדרים מקובלים בהסכמי זכיינות בכלל (לרבות הסכם זכיינות מסוגו של הסכם הזכיינות נשוא בקשה זו) והכרחיים לקיומם ותיפקודם התקין של יחסי זכיון ובעל זכיון. כל התניות הכובלות מנוסחות בסבירות באופן שההסדרים הקבועים בהן אינם מגבילים את התחרות מעבר לנדרש ממהותו וממטרתו של הסכם הזכיינות.

סיכום

לאחר לימוד של פטור חסוג, נראה, כי הסכם הזכיינות עומד כמעט בכל התנאים הכלולים בפטור חסוג, למעט העובדה שהצדדים קבעו ביניהם, כי תקופת הזכיון תהיה לפרק זמן העולה על עשר שנים - דבר תמוגז, לכאורה, לפטור חסוג.

לפיכך, מוגשת בקשה זו. מן המקובץ לעיל עולה, כי אין חשש לפגיעה של ממש בתחרות כתוצאה מקיומו של הסכם הזכיינות, כאשר מדובר ממילא בשוק תחרותי ומבוזר. להיפך, ההסכם עשוי להביא לשכלול התחרות בשוק על-ידי הוספת "שחקן" חדש. מעבר לכך, יש

להביא בחשבון: (א) השווקים הנדונים הינם תחרותיים ומרובי משתתפים; (ב) ישנו נתח שוק גדל והולך של מוצרים תחליפיים, ובכללם שידורי הלווין והטלוויזיה בכבלים; (ג) החברה יכולה היתה לחדור לשוק הישראלי במישרין ללא תיווכו של זכיון מקומי ובכך היתה נמנעת מלהיכנס לגדרי החוק; (ד) ההסכם אינו יוצר מחסומי כניסה לשוק ואינו מעכב הצטרפות יעילה לשוק של מתחרים; (ה) תקופת הזיכיון שבהסכם נועדה ליתן לזכיון אפשרות להחזיר השקעתו וכן לקבל תשואה הולמת על החשקעה בהתחשב בהשקעה הנרחבת שנאלץ לבצע.

סוף דבר, הכבילות נשוא בקשה זו אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר מהשוק המושפע מהסכמי הזכיונות המתייחסים לחנויות; עיקרם של ההסכמים אינו בחפחת התחרות או במניעתה ואין בהם כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרם.

לאור כל האמור לעיל עולה, כי ראוי לפטור את הצדדים להסכם הזכיונות מהחובה לקבל את אישור בית הדין להגבלים עסקיים להסדר.

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

אורית שטרנהל-זלצמן
מסי רשיון 14381
מונסיפירי 46, ת"א

בלוקבסטר וידע
כפן ה-3 בע"מ
חתימה וחותמת

Blockbuster Inc.
באמצעות עו"ד אורית
שטרנהל-זלצמן
שבלת, ישראל, רוברטס,
זיסמן ושות', עו"ד

כפן ה-3 בע"מ

25.6.2003
תאריך

22.6.03
תאריך