



בית הדין לתחרות ירושלים

ת"כ 23-12-46103 הממונה על התחרות נ' קולנוע חדש בע"מ ואח'

תיק חיצוני:

לפני כבוד השופט דוד גדעוני

הממונה על התחרות

המבקשת

נגד

1. קולנוע חדש בע"מ
2. שרש אדם טבע בע"מ

המשיבות

פסק דין

1 לפניי בקשה מוסכמת למתן תוקף של צו לפי סעיף 50 לחוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988
2 (החוק או חוק התחרות) להסכמות שבין הממונה על התחרות (הממונה) לבין כל אחת מהמשיבות
3 וזאת חלף נקיטת הליכי אפליה על פי החוק, ובכלל זה הטלת עיצום כספי לפי פרק ז' לחוק.
4

5 1. ביסוד הבקשה עומדים שני עניינים מרכזיים: האחד, עמדת הממונה כי המשיבות פעלו
6 לתחילת יישום עסקת מיזוג שנעשתה ביניהן בלא להמתין לקבלת הסכמת הממונה למיזוג;
7 והשני, אי מתן מענה שלם לדרישות נתונים שהמציאה הממונה למשיבה 1. עיקר ההסכמות
8 נושא הבקשה הן בתשלום סכומים לאוצר המדינה: 5,500,000 ₪ על ידי המשיבה 1 (קולנוע
9 חדש) ו-295,000 ₪ על ידי המשיבה 2 (שרש).
10

11 2. תמצית העובדות – עיקרי העובדות פורטו בבקשה ובתצהיר התומך בה, שהוגשו בהסכמת
12 המשיבות. אלה עיקרי העובדות:
13

הצדדים

14 קולנוע חדש היא חברה פרטית שעיקר עיסוקה בתחום הנעלה והיא פועלת במקטע
15 הסיטונאי והקמעונאי. קולנוע חדש היא היבואנית הבלעדית של מותגים שונים ובהם
16 Blundstone וחברת בת שלה מייבאת בבלעדיות את המותג Hoka. קולנוע חדש מחזיקה גם
17 רשתות הנעלה שונות.
18

19 שרש היא חברה פרטית הפועלת, בין היתר, בפיתוח ייצור ושיווק של סנדלי מטיילים,
20 מערכות שתייה ואביזרים למטיילים.
21
22
23



בית הדין לתחרות ירושלים

ת"כ 23-12-46103 הממונה על התחרות נ' קולנוע חדש בע"מ ואח'

תיק חיצוני:

עסקת המיזוג

ביום 27.4.22 נעשה בין קולנוע חדש לשרש הסכם לפיו תרכוש קולנוע חדש, בכפוף לתנאים שנקבעו, 50% ממניות שרש לצד אופציה לרכישת 50% המניות הנותרות. העסקה היא "מיזוג חברות" כהגדרת מונח זה בס' 1 לחוק והיא טעונה מסירת הודעות מיזוג ובקבלת הסכמת הממונה מכוח סי' 17(א)(2) לחוק.

אי עמידה בחובת ההמתנה

ביום 19.5.22 הגישו המשיבות הודעות מיזוג. אלא שלפי המתואר בבקשה בטרם קבלת אישור הממונה למיזוג החלו המשיבות במעשים לתחילת יישום המיזוג וזאת בניגוד לחובת הקבועה בס' 19 לחוק – **חובת ההמתנה**. מעשים אלה כללו מעורבות של נושאי משרה בקולנוע חדש בבחירת מנכ"ל חדש לשרש ובקשרים עמו בנושאים עסקיים שונים; מעורבות של נושאי משרה בקולנוע חדש בניהולה של שרש, בתכניות עסקיות עתידיות, בתכנית הפיתוח של שרש, בדיונים על הפסקת התקשרויות עם חברות אחרות ועוד; וכן הקמת קבוצת ווטסאפ משותפת של פעילי המניות וחברי ההנהלה במשיבות בה נדונו נושאים הנוגעים לניהולה השוטף של שרש.

קולנוע חדש – אי מענה לדרישות נתונים

במועדים שונים שלחה הממונה שלוש דרישות נתונים לקולנוע חדש מכוח סי' 46(ב) לחוק. במסגרת המענה לדרישה הראשונה לא העבירה קולנוע חדש מסמכים הנוגעים לעסקה בה רכשה את חברת ממסי תיירות בע"מ אף שנדרשה להעביר מסמכים הנוגעים לרכישות ומיזוגים שנבחנו והשיבה כי אין ברשותה חומרים הקשורים לעסקת מיזוג מלבד המיזוג עם שרש. משנתגלה הדבר העבירה קולנוע חדש לרשות התחרות (הרשות) את ההסכם עם ממסי. נוכח חשש שעלה ברשות כי המענה שניתן לדרישת הנתונים הראשונה לא היה שלם, נשלחה לקולנוע חדש דרישה שנייה. במענה לדרישה השנייה לא העבירה קולנוע חדש תכתובות דוא"ל או הודעות מסרים מיידיים (כמו ווטסאפ) אף שאלה נדרשו ולמרות הבהרות בע"פ שנמסרו לקולנוע חדש. בהמשך לכך נשלחה דרישת נתונים שלישית. במענה לדרישה זו עלו, לשיטת הממונה, אינדיקציות ראשוניות לשימוש של קולנוע חדש בפרקטיקה של התערבות במחירים בהם ימכרו קמעונאים את מותגי Hoka ו-Blundstone לצרכנים. בבקשה צוין כי הבדיקה בעניין זה לא מוצתה והממונה לא קבעה דבר לעניין זה.

קולנוע חדש טענה כי לכל היותר מדובר באי מענה חלקי לשתי דרישות נתונים, שנעשה בתום לב, בליווי ייעוץ משפטי ובשל פרשנות שונה של קולנוע חדש את הדרישות שנוסחו לפי הנטען בצורה בלתי בהירה וכללו גם טעויות ניסוח. לטענת קולנוע חדש, מרגע שהרשות הבהירה את הדרישות היא נענתה להן באורח מלא. מעבר לטענה של אי עמידה בחובת



בית הדין לתחרות ירושלים

ת"כ 23-12-46103 הממונה על התחרות נ' קולנוע חדש בע"מ ואח'

תיק חיצוני:

1 ההמתנה ואי מענה על שתי דרישות הנתונים הראשונות, הכחישה קולנוע חדש כל הפרה
2 של החוק.

3
4 ביום 22.3.23, לאחר דין ודברים, משכה שרש את הודעת המיזוג – כך שעסקת המיזוג לא
5 תצא אל הפועל.

6
7 3. ההסכמות – הבקשה למתן תוקף של צו להסכמות הוגשה חלף נקיטת הליכי אכיפה לפי
8 החוק, ובכלל זה הטלת עיצומים כספיים לפי פרק ז'.

9
10 בהתאם להסכמה עם קולנוע חדש – קולנוע חדש תשלם לאוצר המדינה סך של 5,500,000
11 ש"ח, מתוכם 620,000 ש"ח בגין אי עמידה בחובת ההמתנה לקבלת הסכמות הממונה למיזוג עם
12 שרש, ו- 4,880,000 ש"ח בגין אי מענה מלא לדרישות הנתונים הראשונה והשנייה. קולנוע
13 חדש התחייבה גם שלא להתערב במחיר בו יפרסמו או ימכרו קמעונאים לצרכן את מוצרי
14 Hoka ו- Blundstone וזאת לפרק זמן של שלוש שנים. הובהר כי אין בהתחייבות זו של
15 קולנוע חדש משום הודאה בהפרה של חוק התחרות. בכפוף לקיום ההסכמה ולאישורה
16 נקבע כי הממונה לא תנקוט הליכי אכיפה נגד קולנוע חדש או מי מטעמה והכל כפי שפורט
17 בהסכמה.

18
19 בהתאם להסכמה עם שרש – שרש תשלם לאוצר המדינה סך של 295,000 ש"ח בגין אי
20 עמידתה בחובת ההמתנה כאמור לעיל. בכפוף לאישור ההסכמה נקבע כי הממונה לא
21 תנקוט הליכי אכיפה נגד שרש או מי מטעמה בגין ההפרה שתוארה.

22
23 4. הבקשה – בבקשה פירטה הממונה את שיקוליה להתקשרות בצו מוסכם חלף נקיטת הליכי
24 אכיפה על פי החוק, ובכלל זה הטלת עיצום כספי.

25
26 הממונה ציינה, בין היתר, כי צו מוסכם עם כל אחת מהמשיבות יבוא לחסכון בעלויות
27 התדיינות וימנע את הימשכות הליכים, בשים לב למשאבים חכרוכים בהליכי ערר על הטלת
28 עיצום כספי, ובאופן שיאפשר הפניית משאבים לטיפול בנושאים בעלי חשיבות ציבורית
29 ויקדם את האינטרס הציבורי. זאת, בפרט על רקע העובדה כי נחסכו משאבים נוספים
30 משום שעסקת המיזוג בוטלה ולא תצא אל הפועל.

31
32 הממונה ציינה כי לעמדתה הסכומים שישלמו לאוצר המדינה הם ראויים הולמים
33 ומרתיעים. בהקשר זה ציינה כי בקביעת הסכומים שקלה את השיקולים והנסיבות



בית הדין לתחרות ירושלים

ת"כ 23-12-46103 הממונה על התחרות נ' קולנוע חדש בע"מ ואח'

תיק חיצוני:

- 1 המנויים בס' 50 לחוק ביחס לקביעת שיעורו של עיצום כספי (וכפי שפורטו בגילוי דעת
- 2 1/16 הנוגע לכך). בכלל זה ציינה כי הובא בחשבון המחזור הכספי של כל משיבה והעיצום
- 3 שניתן להטיל עליהן על פי החוק; נוכח משיכת הודעות המיזוג, הממונה הייתה נכונה לחשב
- 4 את עיצום הבסיס תחת הנחה שהמעשים שנעשו לא מעלים חשש סביר לפגיעה משמעותית
- 5 בתחרות או לפגיעה בציבור על שיעור העיצום הנגזר מכך בהתאם לגילוי הדעת.
- 6
- 7 בכל הנוגע לשרש – הממונה לקחה בחשבון כי שרש הודתה באי עמידה בחובת ההמתנה
- 8 ואת טענתה כי הדבר נעשה בתום לב.
- 9
- 10 בכל הנוגע לקולנוע חדש – ביחס לאי המענה לדרישות הנתונים מצד קולנוע חדש ציינה
- 11 הממונה כי נקבעו סכומי עיצום מתאימים המשקפים את מידת הפגיעה הפוטנציאלית
- 12 בהליך בדיקת המיזוג בשים לב למספר המסמכים שמסירתם עוכבה או נמנעה, משקלם
- 13 וחשיבותם לבדיקה והעיון שנגרם לבדיקה; בהקשר זה עמדה הממונה על כך שקולנוע
- 14 חדש נמנעה מלהעביר מסמכים רבים, הנוגעים בליבת בדיקת המיזוג, ובכלל זה מידע על
- 15 מתחרים, הגדרת השוק ועסקאות אחרות שיש להם קשר לבדיקה; צוין כי אם המענה לא
- 16 היה מתקבל ייתכן שהייתה מתקבלת תוצאת בדיקה שגויה בהערכת המיזוג תוך פגיעה
- 17 בבסיס עבודתה של הממונה. הממונה שקלה לזכותה של קולנוע חדש את העובדה כי לאחר
- 18 המענה של הדרישה השלישית הועברו מסמכים רבים ולמיטב הידיעה ההפרה נפסקה.
- 19
- 20 עוד נשקלו כשיקולים מקלים ביחס לשתי ההפרות היעדר קיומן של הפרות קודמות של
- 21 החוק על ידי המשיבות. בנוסף, מצאה הממונה כי יש מקום להפחית באופן משמעותי את
- 22 הסכום שישולם בהשוואה לסכום שהיה מוטל כעיצום כספי נוכח נכונות המשיבות לסיום
- 23 ההליכים בצו מוסכם עוד טרם שלב השימוע.
- 24
- 25 נוכח כלל האמור סברה הממונה כי הצווים המוסכמים יסייעו להרתעה מפני הפרת החוק
- 26 ויקדמו את הציות לו, וכי מתווה זה עדיף על פני הפעלת סמכויות אחרות על פי החוק.
- 27
- 28 כאמור לעיל, הבקשה הוגשה בהסכמת המשיבות.
- 29
- 30 בהתאם להוראת ס' 50(ב)(1) לחוק התחרות פרסמה הממונה הודעה על תכונתה להגיש
- 31 בקשה למתן תוקף של צו מוסכם לבית הדין (נספחים 3-4 לבקשה). לא התקבלו הערות או
- 32 התנגדויות מהציבור בהמשך לכך ביחס למי מהמשיבות.
- 33



בית הדין לתחרות ירושלים

ת"כ 23-12-46103 הממונה על התחרות נ' קולנוע חדש בע"מ ואח'

תיק חיצוני:

דיון והכרעה

- 1
- 2
- 3 5. צו מוסכם הוא אחד מהכלים העומדים לרשות הממונה בהתאם לחוק התחרות. מדובר
- 4 במנגנון המאפשר גמישות ומחירות בטיפול במצבים בהם מתקיים חשש להפרת הוראות
- 5 החוק. צו מוסכם מאפשר לממונה להגיע להסכמות עם הצדדים הנוגעים בדבר בין היתר
- 6 על מנת להבטיח שהתנהגות המקימה חשש להפרת החוק או לפגיעה בתחרות לא תישנה
- 7 ולסייע בקידום מטרות החוק בלא להמתין לסיומם של הליכי התדיינות ממושכים (למשל,
- 8 בג"ץ 4501/14 עו"ד פרסקי נ' הממונה על ההגבלים העסקיים בפסקה 3 לפסק דינו של
- 9 כבוד השופט נ' סולברג (23.7.15)). במסגרת בקשה למתן תוקף לצו מוסכם על בית הדין
- 10 לבחון, בין היתר, אם מטרותיו ראויות ועולות בקנה אחד עם מטרות החוק; ואם בנסיבות
- 11 העניין ההגנה על האינטרס הציבורי תמומש בצורה הטובה ביותר באמצעות הצו (למשל,
- 12 ת"כ 21-01-39209 הממונה על התחרות נ' בוקינג.קום ישראל הזמנות למלונות אונליין
- 13 בע"מ בפסקה 21 לפסק דינה של כבוד השופטת (כתוארה אז) ת' בזק רפפורט (21.4.21);
- 14 בשי"א (י-ס) 111/06 אוטו ליין בע"מ נ' הממונה על ההגבלים העסקיים בפסקה 21
- 15 להחלטת כבוד השופטת מ' שידלובסקי אור (22.2.07)). על הממונה להפעיל את שיקול דעתו
- 16 בהחלטה להגיע לצו מוסכם בהתאם לכללי המשפט המנהלי (ח"ע (י-ס) בנק הפועלים בע"מ
- 17 נ' הממונה על הגבלים עסקיים בפסקה 24 לפסק דינה של כבוד השופטת נ' בן אור
- 18 (15.6.14); וכן בג"ץ 326/96 כספי נ' הממונה על הגבלים עסקיים בפסקאות 22-23 לפסק
- 19 דינו של כבוד השופט (כתוארו אז) אי מצא (2.12.96), עוד קודם לחקיקת ס' 350 לחוק
- 20 התחרות).
- 21
- 22 6. לאחר שנתתי דעתי לתמונה העולה מהבקשה, על שצורף לה, באתי לכלל מסקנה כי יש
- 23 לאשר את החסכמות וליתן להן תוקף של צווים.
- 24
- 25 7. הממונה בחרה ללכת בדרך של צו מוסכם לאחר ששקלה את השיקולים הצריכים לעניין.
- 26 הממונה בחנה את עוצמת הפגיעה הפוטנציאלית בהליך בדיקת המיזוג שהייתה עלולה
- 27 להיגרם בשל אי מתן המענה לדרישות הנתונים כנדרש. הממונה שקלה את התנהלות
- 28 המשיבות לתחילת יישום עסקת המיזוג בלא להמתין כנדרש, תוך שהביאה בחשבון גם כי
- 29 עסקת המיזוג בוטלה ולא תצא אל הפועל שמכך התנחה שלא קם חשש סביר לפגיעה
- 30 משמעותית בתחרות או בציבור. הממונה הסבירה את השיקולים שהנחו אותה בכל הנוגע
- 31 בקביעת הסכום לתשלום, בין היתר בחתייחס למחזורי המכירות של המשיבות ולכך
- 32 שכאמור לעיל המיזוג לא יצא אל הפועל. כן ניתן משקל להתנהלות המשיבות, להעדר
- 33 הפרות קודמות, ולנכונות המשיבות לסיום ההליכים באורח מוסכם ובשלב מוקדם.
- 34 הממונה עמדה גם על החיסכון במשאבים שבכך והאפשרות להפניית משאבים לטיפול



בית הדין לתחרות ירושלים

ת"כ 23-12-46103 הממונה על התחרות נ' קולנוע חדש בע"מ ואח'

תיק חיצוני:

- 1 בעניינים אחרים באופן שיש בו כדי לקדם את האינטרס הציבורי. כאמור לעיל, לא באו
2 הערות או התנגדויות לבקשה.
3
4 8. במכלול הנסיבות נראה כי ההסכמות שגובשו עם המשיבות סבירות ומאוזנות. נראה כי יש
5 בצווים במתכונת המוצעת ונוכח הסכומים שנקבעו כדי לקדם את ההרתעה מפני הפרת
6 החוק ולסייע בקידום הציות לו ואכיפתו. לא הובאו טעמים ולא הונחה תשתית שיש בה
7 כדי לתת תחת השיקולים והמסקנה אליה הגיעה הממונה.
8
9 9. נוכח פלל האמור, הבקשה מתקבלת. בהתאם לס' 350 לחוק התחרות ניתן תוקף של צו
10 להסכמה שבין הממונה לבין קולנוע חדש (נספח 1 לבקשה) ולהסכמה שבין הממונה לבין
11 שרש (נספח 2 לבקשה).
12

המזכירות תמציא לצדדים

13 ניתן היום, כ' אדר א' תשפ"ד, 29 פברואר 2024, בהעדר הצדדים.
14
15
16

דוד גדיעוני, שופט