



רשות ההגבלים העסקיים

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

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל

להסדר בין הוט – מערכות תקשורת בע"מ ודי.בי.אס. שירותי לוויין בע"מ

1. פתח דבר

לפניי בקשה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק") למתן פטור מן החובה לקבל את אישור בית הדין להגבלים עסקיים להסדר בין הוט – מערכות תקשורת בע"מ ודי.בי.אס. שירותי לוויין בע"מ. עניינו של ההסדר בפנייה משותפת של הצדדים לשר התקשורת, בבקשה לתיקון של הוראת מינהל בעניין מתן אפשרות שימוש בתשתית התיול הפרושה בבתי מנויי הצדדים להסכם.

לאחר שבחנתי את ההסדר, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות שבהסדר אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשווקים המושפעים מן ההסדר, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלו מצאתי, כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

2. ההסכם והצדדים לו

הוט – מערכות תקשורת בע"מ הינה חברה ציבורית בעלת מונופולין באספקת שידורי טלוויזיה רב-ערוצית בתשלום באמצעות כבלים. די.בי.אס. שירותי לוויין (1998) בע"מ מספקת גם היא שידורי טלוויזיה רב-ערוצית בתשלום, אולם באמצעות לוויין.

עניינו של ההסדר בפנייה משותפת של הצדדים לו לשר התקשורת, שנועדה להביא לתיקון הוראת המינהל הנוגעת לשימוש ההדדי בתשתית התיול הפרושה בבתי המנויים, דהיינו הפתילים המחוברים לבתי התקע שבבתי המנויים.

3. הכבילות שבהסדר והשפעתן על התחרות

שיתוף פעולה בין מתחרים בפעולה מול רשויות שלטון עשוי, בנסיבות מסוימות, לעלות כדי הסדר כובל. כפי שהוסבר בגילוי הדעת מאת הממונה על הגבלים עסקיים: שיתופי פעולה בין מתחרים בפעולה מול רשויות שלטון (להלן: "גילוי הדעת")¹, החשש לתחרות מפנייה משותפת של צדדים

¹ גילוי דעת מאת הממונה על הגבלים עסקיים: שיתופי פעולה בין מתחרים בפעולה מול רשויות שלטון הגבלים עסקיים 3007119.

לרשות שלטונית נובע מהקרבה הנוצרת בין הפונים המתחרים, אשר עלולה בתורה לצנן את הלהט הנחוץ לקיומה של תחרות ערה ביניהם, להביא לחילופי מידע אסורים וכיוצא-באלה. יחד עם זאת, כפי שעולה מגילוי הדעת, לא כל שיתוף פעולה בין מתחרים יהווה הסדר כובל בעיני הממונה, ובלבד שהצדדים לשיתוף הפעולה עומדים בתנאים המפורטים בגילוי הדעת.

הצדדים להסדר מושא החלטה זו אינם עומדים בתנאים לתחולת גילוי הדעת, וזאת בשל היותה של הוט בעלת מונופולין. יחד עם זאת, לא מצאתי כי קיימת מניעה ממתן הפטור המבוקש, וזאת מן הטעמים שלהלן.

ראשית, שיתוף הפעולה מושא החלטה זו מוגבל אך לפנייה משותפת שעניינה בהסדרת השימוש ההדדי בתשתית התיוול הפרושה בבתי מנוי יס והוט על-ידי משרד התקשורת. לשינויים בהסדרת נושא זה על-ידי משרד התקשורת עשויות אמנם להיות השלכות לא מבוטלות על התחרות בענף. אולם, כפי שמוסבר בגילוי הדעת הנזכר, אף אם לתוצאת הפניה המשותפת השלכות על התחרות, הרי שתוצאה זו היא פרי הפעלת סמכות שלטונית, ואינה נובעת מהחלטת הצדדים לפנייה המשותפת. הואיל וכאמור, שיתוף הפעולה בין הצדדים מתמצה בפנייה משותפת למשרד התקשורת בנושא תחום ומוגבל יחסית בהיקפו, החשש שמא ישמש שיתוף הפעולה כפלטפורמה לשיתוף פעולה או לתיאום אסור על-ידי הצדדים אינו משמעותי. כן לא עולה חשש שאגב הפנייה המשותפת יועבר מידע רגיש בין הצדדים, באופן אשר עלול לפגוע בתחרות. מכאן שאין בשיתוף הפעולה כדי להגביל את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מן ההסדר.

שנית, מצאתי כי הטעמים העומדים בבסיס גילוי הדעת, ואשר בגינם הסדרים העומדים בתנאים המפורטים בו אינם נתפסים על-ידי הממונה בגדר ההסדרים כובלים הנדרשים לפטור מאת הממונה או לאישור מאת בית-הדין להגבלים עסקיים, מתקיימים בענייננו, על-אף היותה של הוט בעלת מונופולין. בהקשר זה יוזכר כי עניינו של ההסדר בו עסקינן בשיתוף פעולה אל מול רשות שלטונית, ובחשיבות שבמתן פתח לזרימה חופשית של מידע ועמדות בין הצדדים להסדר ובין גורם ממשלתי האמון על הסדרת פעילותן. משכך מצאתי כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק את הפטורים המבוקשים. בהתאם לסעיף 15(א) לחוק, נתונה החלטתי זו לערר בתוך 45 יום בפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על-ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל עליו ניתן הפטור.

בועז גולן

מ"מ הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ב אלול תש"ע

1 בספטמבר, 2010