

## 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), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיעה כי ביום ד' בכסלו התשע"א (14 בנובמבר 2010) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
7848	ארגון התעופה הבינלאומי (International Air Transport Association) והחברות תעופה	שיתוף פעולה בין מתחרים	טיסות בין-לאומיות סדירות

פטור זה ניתן בתנאים ולפיהם, בין השאר, תינתן זכות שימוש בתכנית הבסיסית לכל סוכן נסיעות מורשה יאט"א ולכל חברת תעופה העושה שימוש במערכות ה-GDS המבקשים זאת, תוגבל יכולתה של יאט"א לנתק סוכן נסיעות מהתכנית במצבים של טעות שאינה תלויה בסוכן, יתאפשר לסוכן להוריע כי הוא חולק על חיוב מסוים שחויב בו, כך שאותו חיוב השנוי במחלוקת יוצא מהתכנית ויטופל בנפרד, תינתן הודעה לסוכן על אי-ביצועו של תשלום או ביצוע תשלום בחסר ומתן הודמנות למלא את החסר, יאט"א תחויב בתיעוד ובדיווח מידי לממונה בקשר עם ניתוקים לצורכי בקרה וכן ייאסר על העברת מידע שעלול למנוע את התחרות או להפחיתה, ככל שהעברת המידע אינה נדרשת לצורך תפעולה השוטף של התכנית ותפקודה.

הפטור ניתן לשלוש שנים.

החלטת הממונה מתבססת על כך שבכפוף לתנאים האמורים אין בכבילות שבחסר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות: עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

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 הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 7848, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

ח' בכסלו התשע"א (15 בנובמבר 2010)  
(חמ 41-3)

יוני קן  
הממונה על הגבלים עסקיים

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.

## 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), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיעה כי ביום י"ח בחשוון התשע"א (26 באוקטובר 2010) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
8066	פישמן רשתות בע"מ הפיראט האדום באר-שבע בליסטרד (2005) בע"מ זכייני רשת הפיראט האדום המפעילים חנויות לממכר צעצועים ומוצרי פנאי:	הסכם זכיינות בין חברת הפיראט האדום יבוא ושיווק צעצועים 2005 בע"מ שנרכשה בידי פישמן רשתות בע"מ לבין חנויות לממכר צעצועים ומוצרי פנאי וכבילות נלוות להסדר.	ממכר צעצועים ומוצרי פנאי

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
8066	בלאגן אור-יהודה בע"מ, סימי כהן ומאיר כהן; טוי סטור בע"מ, שגיא וינבלט וישראל דורי; צעצועי שורדי הקאריביים בע"מ ויוסי נעים; טרויה צעצועים בע"מ ואריק אלבו; הפיראט האדום בית יהושע-מודיעין בע"מ ועופר קורצ'י; שי אור צעצועים בע"מ, רפי אניגר ואסף אניגר; מוניב צעצועים (2008) בע"מ; קפטן הוק צעצועים בע"מ.		

פטור זה ניתן בתנאים ולפיהם, בין השאר, הפיראט האדום בארבע שבע בליסטרה (2005) בע"מ או מי מטעמה לא יהיו מנועים מלהקים חנויות למכר צעצועים, שלא בשם הפיראט האדום, הן בכלל והן באזורים אור יהודה ומודיעין בפרט. תוקפו של הפטור מוגבל ל-5 שנים.

החלטת הממונה מתבססת על כך שבכפוף לתנאים האמורים אין בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות; עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

בהתאם 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 הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 8066, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

ט"ו בכסלו התשע"א (22 בנובמבר 2010)  
(חמ 41-3)

רונית קן  
הממונה על הגבלים עסקיים

### 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), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיוזגים, אני מודיעה כי ביום י' בכסלו התשע"א (17 בנובמבר 2010) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
8173	התעשייה האווירית לישראל בע"מ אלביט מערכות בע"מ	מיזם משותף בין מתחרים	מערך אימון מתקדם לקורס טיס

פטור זה ניתן בתנאים ולפיהם, בין השאר, הצדדים לא יעבירו ביניהם מידע שאינו נוגע ישירות לקידום תחומי פעילות המיזם והמגעים ביניהם יתקיימו בין בעלי תפקידים הנחוצים לביצועו בלבד.

החלטת הממונה מתבססת על כך שבכפוף לתנאים לעיל אין בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות; עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

בהתאם 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 הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתיק פטור מס' 8173, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

ט"ו בכסלו התשע"א (22 בנובמבר 2010)  
(חמ 41-3)

רונית קן  
הממונה על הגבלים עסקיים

י' ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התש"ס, עמ' 113.



## 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-1988<sup>1</sup> (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיעה כי ביום י"ח בחשון התשע"א (26 באוקטובר 2010) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
8066	<p>פישמן רשתות בע"מ</p> <p>הפיראט האדום באר-שבע בליסטר (2005) בע"מ</p> <p>זכייני רשת הפיראט האדום המפעילים חנויות לממכר צעצועים ומוצרי פנאי:</p> <p>בלאגן אור-יהודה בע"מ, סימי כהן ומאיר כהן;</p> <p>טוי סטור בע"מ, שגיא וינבלט וישראל דורי;</p> <p>צעצועי שודדי הקאריביים בע"מ ויוסי נעים;</p> <p>טרויה צעצועים בע"מ ואריק אלבו;</p> <p>האדום בית יהושע-מודיעין בע"מ ועופר קורציי;</p> <p>שי אור צעצועים בע"מ, רפי אניגר ואסף אניגר;</p> <p>מוניב צעצועים (2008) בע"מ; קפטן חוק צעצועים בע"מ.</p>	<p>הסכם זכיינות בין חברת הפיראט האדום יבוא ושיווק צעצועים 2005 בע"מ שנרכשה בידי פישמן רשתות בע"מ לבין חנויות לממכר צעצועים ומוצרי פנאי וכבילות נלוות להסדר.</p>	<p>ממכר צעצועים ומוצרי פנאי</p>

פטור זה ניתן בתנאים ולפיהם, בין השאר, הפיראט האדום באר-שבע בליסטר (2005) בע"מ או מי מטעמה לא יהיו מנועים מלהקים חנויות לממכר צעצועים, שלא בשם הפיראט האדום, הן בכלל והן באזורים אור יהודה ומודיעין בפרט. תוקפו של הפטור מוגבל ל- 5 שנים. החלטתי מתבססת על כך שבכפוף לתנאים לעיל, אין בכבילות שבהסדר כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות, עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה ואין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו.

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 בתיק פטור מספר 8066 במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22 ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

רונית קן  
הממונה על הגבלים עסקיים

טו' בכסלו התשע"א  
22 בנובמבר 2010

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח עמ' 128, ס"ח התש"ס עמ' 113.



## רשות ההגבלים העסקיים

י"ח בחשון תשע"א

26 באוקטובר 2010

פטור: 8066

בפקס: 03-6103111

לכבוד

עדי אנטלר, עו"ד

מיתר, ליקוורניק, גבע ולשם ברנדזיין

דרך אבא הלל סילבר 16

רמת גן 52506

הנדון: החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין: פישמן רשתות בע"מ - זכייניה  
של הפיראט האדום יבוא ושיווק צעצועים 2005 בע"מ - חברת הפיראט האדום באר  
שבע בליסטרה (2005) בע"מ

הנני מתכבד להעביר אליכם את החלטת הממונה על הגבלים עסקיים, לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים  
העסקיים התשמ"ח - 1988, בדבר מתן פטור מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כובל שבין  
הצדדים בנדון.

בכבוד רב,  
  
עו"ד דרור ארם

רשם ההגבלים העסקיים



## רשות ההגבלים העסקיים

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

**בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל**

**להסדר בין פישמן רשתות בע"מ, זכייני רשת הפיראט האדום יבוא ושיווק  
צעצועים 2005 בע"מ, חברת הפיראט האדום באר שבע בליסטר (2005)  
בע"מ ומר קורצ'י עופר**

### פתח דבר

לפני בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק") להסדר כובל בין פישמן רשתות בע"מ (להלן: "פישמן") לבין זכייני רשת הפיראט האדום יבוא ושיווק צעצועים 2005 בע"מ (להלן: "הפיראט האדום" או "החברה"), חברת הפיראט האדום באר שבע בליסטר (2005) בע"מ (להלן: "בליסטר") או מי מטעמה ומר קורצ'י עופר או מי מטעמו.

לאחר שבחנתי את ההסדר כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשווקים הרלבנטיים ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי למעט כבילה אחת שתפורט להלן, 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 אלה מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור בתנאים לפי סעיף 14 לחוק, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

### הצדדים להסדר

**פישמן** – חברה פרטית בבעלות משפחת פישמן. פישמן מחזיקה בקבוצת רשתות קמעונאיות ביניהן: קשת היפרטוי, הום סנטר, סליו, זר פור יו ועוד. פישמן היא בעלת השליטה בשותפות המוגבלת קשת היפרטוי – שותפות מוגבלת, שמחזיקה בזיכיון הפעלת רשת הצעצועים יטויס אר אס' (להלן – "טויס אר אס"). טויס אר אס הינה רשת צעצועים ופנאי המפעילה 27 סניפים בישראל. במסגרת עסקת מיזוג שעל פי מצגי הצדדים אינה מחויבת בדיווח לפי החוק, רכשה פישמן את נכסי הפיראט האדום, ובכלל זה קיבלה בהמחאה הסכמים שונים בהם קשורה הפיראט האדום עם זכייניה, וכן הסכמים של הפיראט האדום עם צדדים שלישיים. לפיכך, נכנסה פישמן לנעלי הפיראט האדום בכל הנוגע לזכויותיה והתחייבויותיה אל מול צדדים שלישיים.

**זכייני הפיראט האדום** – תשעה מפעילים של חנויות לממכר צעצועים ומוצרי פנאי אשר התקשרו עם הפיראט האדום בהסכמי זכיינות (להלן: "הזכיינים"). במסגרת הסכמי הזכיינות הוענקו לכל אחת מהחנויות זכויות שימוש בסימני המסחר של רשת הפיראט האדום. בנוסף, כללו הסכמי הזכיינות מספר כבילות אשר יפורטו להלן. רשימת הזכיינים מפורטת בנספח א' להחלטתי זו.

**בליסטרה** – חברה פרטית בבעלות מר גיל בליסטרה. בבעלותו של גיל בליסטרה חברה אחרת היא א.נ.ר גיל שיווק בע"מ (להלן: "א.נ.ר"). צעצועי הפיראט האדום בע"מ (להלן: "צעצועי הפיראט") בשיתוף עם א.נ.ר, הקימה את חברת הפיראט האדום באר שבע בע"מ (להלן: "הפיראט באר שבע"). לימים, החליטו א.נ.ר וצעצועי הפיראט לסיים את השותפות ביניהם ובשל כך חתמו בליסטרה, הפיראט באר שבע וצעצועי הפיראט על הסכם מיום 15.6.2005 (להלן: "הסכם באר שבע"). במסגרת הסכם באר שבע, מכרה צעצועי הפיראט לבליסטרה את זכות המוניטין ואת השימוש בשם המסחרי 'הפיראט האדום' בחנות אחת בלבד בעיר באר שבע. בנוסף, כלל הסכם באר שבע כבילות אי תחרות בין הצדדים. כבילות אלו יפורטו להלן.

**מר קורצ'י עופר** – (להלן: "קורצ'י") שותפו לשעבר של מר ויקטור דלווה (להלן: "דלווה"). השניים היו שותפים והבעלים של חברת צעצועי הפיראט. לימים, החליטו השניים לסיים את השותפות ביניהם, ולשם כך, חתמו ביום 31.5.2005 על הסכם היפרדות (להלן: "הסכם ההיפרדות"). במסגרת הסכם זה, הורשה קורצ'י, בעצמו או באמצעות חברה בשליטתו להקים חנות אחת בלבד בשם 'הפיראט האדום' בעיר מודיעין. הסכם ההיפרדות כלל תניות אי תחרות הדדיות בין קורצ'י מצד אחד לבין דלווה והפיראט האדום מצד שני. אולם כבילות אלה בוטלו במהלך בירור הבקשה לפטור, ולכן לא אוסיף להתייחס אליהן במסגרת החלטתי זו.

**הפיראט האדום** – חברה פרטית שערב המיזוג היתה בבעלותו של דלווה. הפיראט האדום היא הבעלים הרשומים בסימני המסחר "הפיראט האדום", "צעצועי הפיראט האדום", "הפיראט האדום וכל השאר סתם שודדים" וכן שמות אחרים הדומים להם. הפיראט האדום קשורה בהסכמי זכיינות עם הזכיינים. כאמור, הפיראט האדום התקשרה עם פישמן בהסכם לפיו תמכור לפישמן את נכסיה, ובכלל זה תמחה לה את הסכמי הזכיינות, והסכמים עם צדדים שלישיים – הם הסכם באר שבע והסכם ההיפרדות.

### **הכבילות שבהסכמים**

הכבילות נשוא בקשת הפטור דנא נלוות לעסקת מיזוג שעל פי מצגי הצדדים לא היתה מחויבת בדיווח לממונה על הגבלים עסקיים לפי החוק<sup>1</sup>. הכבילות נובעות משתי מערכות של הסכמים: (1) הסכמי הזכיינות של הפיראט האדום עם כל אחד מן הזכיינים; (2) הסכמי סיום השותפות בין בליסטרה, קורצ'י ודלווה כפי שקיבלו ביטוי בהסכם באר שבע ובהסכם ההיפרדות.

<sup>1</sup> הצדדים למיזוג קיימו מגעים עם רשות ההגבלים העסקיים ביחס לתחולת חלופת סעיף 17(א)(2) לחוק, ונמצא כי הסעיף אינו חל בנסיבות דנא. הצדדים הציגו כי יתרת חלופות סעיף 17 אינן חלות על עסקה זו. אינני קובעת עמדה בהחלטתי זו ביחס למצגים אלה. ככלל, על הצדדים לעסקת מיזוג לגבש עמדתם ביחס לחובה לקבל אישור למיזוג חברות שהן צד לו. מטבע הדברים, במקרה של הפרה קמה חשיפה לצעדי אכיפה של רשות ההגבלים העסקיים.

## הסכמי הזכיינות

במסגרת הסכמי הזכיינות העניקה הפיראט האדום לזכיינים שונים ברחבי המדינה זכויות להפעלת חנות צעצועים תחת שם המותג "הפיראט האדום". הסכמי הזכיינות כללו את הכבילות הבאות:

- א. **קיום הנחיות רשת הפיראט האדום** - התחייבות הזכייין לנהל, להפעיל וליתן שירות ללקוחות ברמה גבוהה ומקצועית, והתחייבותו לקיים הנחיות ספציפיות שניתנו לו על-ידי הנהלת הרשת, ובלבד שהנחיות אלה קשורות במישרין למתן השירות ללקוחות ונועדו לשמר את הסטנדרטים שקבעה הרשת.
- ב. **קיום מדיניות מבצעים והנחות** - התחייבות הזכייין לקיים את מדיניות המבצעים וההנחות של החברה, ובלבד שהוראות כאמור ניתנו לכלל זכייני הרשת, והחברה התאימה את מחירי המכירה לזכייין באופן סביר ולפי שיקול דעתה.
- ג. **רכישה מספקים מאושרים** - התחייבות הזכייין לרכוש מוצרים רק מרשימת ספקים שתכתיב הפיראט האדום או מהפיראט האדום עצמה (להלן: "**ספקים מאושרים**") ולמכור בחנות רק מוצרים אלו. הזכייין מתחייב שלא למכור בעסק מוצרים שאינם נמנים עם מוצרי הרשת, אלא אם אושרה מכירתם מראש ובכתב על-ידי החברה.
- ד. **בלעדיות** - בחלק מהסכמי הזכיינות ניתנה לזכיינים בלעדיות באזור פעולתם. כך, בהסכם הזכיינות עם זכייין הרשת בבית יהושע, ניתנה לזכייין בלעדיות באזור בית יהושע ובתחומי העיר נתניה. בהסכמי הזכיינות עם זכייני הרשת בחדרה ובחיפה, ניתנה לכל אחד מהזכיינים בלעדיות בתא שטח מסוים בו הם פועלים<sup>2</sup>.
- ה. **אי תחרות** - התחייבות הזכיינים שלא להפעיל או להיות מעורבים בעסק המוכר, משווק או מפיץ מוצרים הדומים למוצרי הרשת או להיות מעורב בעסק ששיטות הפעולה שלו דומות לשיטות הפעולה של הפיראט האדום. תנית אי התחרות האמורה חלה כל זמן שהסכם הזכיינות בתוקף. עוד נקבע, כי תנית אי התחרות תוסיף לחול כל זמן שהזכייין לא שילם את הפיצוי המוסכם אותו הוא מחויב לשלם על פי תנאי הסכם הזכיינות עם סיום ההסכם.
- ו. **תקופת ההסכם** - הסכמי הזכיינות נקבעו לתקופה של 12 חודשים והם מתחדשים באופן אוטומטי לתקופות נוספות בנות 12 חודשים כל פעם. יוצא מכלל זה הסכם הזכיינות עם החנות באור יהושע אשר נקבע לתקופה של 36 חודשים המתחדשת באופן אוטומטי לתקופות נוספות בנות 24 חודשים כל פעם.

<sup>2</sup> לגבי הזכייין מחדרה - שטח הבלעדיות משתרע בין כביש נתניה - טול-כרם בדרום, הקו הירוק במזרח, הקו האווירי המחבר בין קיבוץ דליה לחוף הים בצפון וקו החוף במערב. לגבי הזכייין מחיפה - שטח הבלעדיות כולל את גבולות הערים קרית ים, קרית ביאליק, קרית אתא וכן השטח המשתרע בין צומת צ'ק פוסט בדרום לצומת "עין המפרץ" בצפון וברוחב של 7 ק"מ מקו החוף לכיוון מזרח.

### הסכמי סיום השותפות:

כאמור, תניות אי התחרות אשר נקבעו בהסכם ההיפרדות בין קורצ'י לדלווה בוטלו במסגרת בירור הבקשה לפטור. הסכם באר שבע לעומת זאת, שבמסגרתו רכשה בליסטרס את זכות השימוש בשם המסחרי 'הפיראט האדום' בחנות אחת באזור באר שבע, כולל תניות אי תחרות כדלקמן:

- א. התחייבותם של צעצועי הפיראט, הפיראט האדום, דלווה וקורצ'י שלא לפתוח חנויות למכירת צעצועים או חנויות כדוגמת החנויות של צעצועי הפיראט או חנויות כדוגמתן תחת שם 'הפיראט האדום' וזאת ברדיוס של 40 ק"מ ממיקומה הנוכחי של חנות בליסטרס בבאר שבע. תניה זו לא הוגבלה בזמן.
  - ב. בליסטרס, מנהליה או מי מטעמה הורשו להקים חנויות של צעצועים שלא תחת שם הפיראט האדום, אך התחייבו שלא להקים חנויות כאמור ברדיוס של 25 ק"מ מהחנות באור יהודה, וברדיוס של 15 ק"מ מהעיר מודיעין. תניה זו לא הוגבלה בזמן.
- כבילות אלו מהוות הסדר כובל כמשמעות המונח בחוק.

### השפעת ההסדר על התחרות

הסכם זכיינות הוא הסכם שבמסגרתו מעניק הבעלים של מותג או סימן מסחר לאחר, הזכות להשתמש במותג או בסימן המסחר לשם שיווקם או מכירתם של מוצרים ושירותים. הסכמי זכיינות נתפסים ככלל, כשיטת שיווק חיובית ומועילה המאפשרת לבעל הזיכיון להקים רשת זכיינות בהשקעה מוגבלת מצד אחד, ולבעלי עסקים להקים עסקים שסיכויי הצלחתם גבוהים יותר, בשל ניצול המוניטין של בעל הזיכיון מצד שני<sup>3</sup>. כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג להסכמי זכיינות), תשס"א – 2001 (להלן: "פטור הסוג") מכירים ביתרונותיהם של הסכמים מסוג זה, ומעניקים, בהתקיים התנאים הקבועים בהם, פטור לכבילות מסוימות הנחוצות למימוש עיקרו של הסכם זכיינות. בנסיבות כאן, פטור הסוג אינו חל לאור אחזקת פישמן ברשת המתחרה 'טויס אר אסי'<sup>4</sup>.

ככלל, קיימים שני אינטרסים עיקריים שההגנה עליהם נחוצה במסגרת הסכם זכיינות. האחד עניינו ההגנה מפני העברת הידע והניסיון העסקי המועבר מבעל הזיכיון לזכייין במסגרת הסכם הזכיינות, למתחריו של בעל הזיכיון. השני עניינו ההגנה על המוניטין ושמו המסחרי של בעל

<sup>3</sup> ראה החלטת הממונה לפי סעיף 14 לחוק בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל בין טייר קלאב (ישראל) בע"מ לבין בתי עסק לממכר צמיגים, הגבלים עסקיים, 5001337, 2008. כן ראה החלטת הממונה לפי סעיף 14 לחוק בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל בין K-Franchise Vertriebssysteme Gesellschaft m.b.H לבין ג. סלומון השקעות בע"מ, הגבלים עסקיים, 5001506, 2009.

<sup>4</sup> לפי סעיף 1(3) לכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג להסכמי זכיינות), תשס"א – 2001 הפטור אינו חל על הסכם זכיינות שהצדדים לו מתחרים בפועל.



הזיכיון. כבילות שמטרתן להגן על האינטרסים האמורים נחוצות, ככלל, למימוש עיקרו של הסכם הזכיינות וראויות הן לפטור<sup>5</sup>.

הכבילות בהסכמי הזכיינות דנן מופיעות תדיר בהסכמי זכיינות, הן סבירות ומקובלות<sup>6</sup>. כך, הכבילות שעניינן התחייבות הזכייין לקיום הנחיות הנהלת הרשת בנוגע לשימור רמת השירות בחנויות המופעלות על-ידי הזכיינים נועדו להגן על שמה המסחרי של הרשת והן נחוצות למימוש הסכם הזכיינות.

כמו כן, התחייבות הזכיינים לקיום הוראות הרשת ומדיניותה בנוגע למבצעים ולהנחות נועדו לשמור, במידה מסוימת, על אחדות הרשת, ולאפשר לבעל הזיכיון מידה מסוימת של שליטה על פעילותה תחת שמו המסחרי שלו. בנסיבות כאן שוכנעתי כי הכבילה אינה מקימה קושי תחרותי, שכן היא חלה על אותם מבצעים והנחות הניתנות בכל חנויות הרשת, ואין בה כדי להגביל את שיקול דעת הזכייין בקביעת מחיריו לצרכן, לרבות אפשרותו ליתן הנחות ומבצעים פרטיים, מלבד אלה שיוזמת הרשת באופן כלל ארצי.

הכבילה בדבר התחייבות הזכייין לרכוש את מוצרי הרשת רק מספקים מאושרים עולה בקנה אחד עם סעיף 2(ב)(7) לפטור הסוג. סעיף זה מאפשר לכלול במסגרת הסכם זכיינות התחייבות של זכייין למכור טובין המיוצרים על-ידי בעל הזיכיון או בעבורו, כאשר הצבת דרישות איכות ביחס לטובין אינה מעשית. תניה זו מסייעת בהגנה על שמו המסחרי של בעל הזיכיון ובשמירה על רמת האיכות המוצעת בחנויות הרשת.

בנסיבות כאן שוכנעתי כי הכתבת רשימה של ספקים מאושרים לחנויות של הפיראט האדום אינה מקימה חשש לפגיעה בתחרות. בישראל פעילות מספר רשתות בתחום שיווק הצעצועים, הגדולה ביניהן היא רשת 'כפר השעשועים'. לצד הרשתות 'טויס אר אס' ו-'הפיראט האדום', פועלות הרשתות 'כפר השעשועים', 'מאמא יוקרו' ו-'ביג טויס'. בתחום הצעצועים לתינוקות פעילות בין היתר הרשתות 'שילב', 'מוצצים' ו-'ידר' בייבי'. לצד הרשתות קיימות בישראל למעלה מ-400 חנויות נוספות שאינן חלק מרשת העוסקות בממכר צעצועים. על פי הנתונים שבפני, חלקן של חנויות אלה מגיע לכדי 40% בערך מכלל שיווק הצעצועים בישראל.

על פי המידע שלפני, חלקה של רשת 'הפיראט האדום' מכלל החנויות המתמחות בשיווק צעצועים בישראל (רשתות וחנויות שאינן חלק מרשת) נמוך מעשרה אחוזים. ואילו חלקן המצרפי של 'הפיראט האדום' ו-'טויס אר אס' מכלל החנויות המתמחות בשיווק צעצועים בישראל מהווה כשליש. בנסיבות אלה שוכנעתי כי לא מתקיים חשש סביר ליצירת חסימה באפיקי השיווק בפני הספקים. כן, לא שוכנעתי כי מתקיים בנסיבות אלה חשש מפני יצירת כוח שוק ע"י הרשתות מול הספקים.

<sup>5</sup> ראה 517 Bellamy & Child, EUROPEAN COMMUNITY LAW OF COMPETITION, 6<sup>th</sup> Ed., p. 517 כן ראה V. KORAH & D. O'SULLIVAN, DISTRIBUTION AGREEMENTS UNDER THE EC COMPETITION RULES, 1.1.5 (2002).

<sup>6</sup> השווה לכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג להסכמי זכיינות), תשס"א – 2001.

תנית הבלעדיות אשר נכללה בחלק מן ההסכמים נועדה להבטיח לזכיין כי השקעותיו בפיתוח ופרסום הרשת באזור הגיאוגרפי שבו קיבל בלעדיות, לא ינוצלו על-ידי זכיינים אחרים, תוך הנאת חינם (Free Riding). על פי המידע שהובא לפני, תנית הבלעדיות אין בה כדי למנוע מרשת 'טויס אר אס' להקים חנויות נוספות באזור הגיאוגרפי שבו ניתנה הבלעדיות. למעשה, כל פועלה של תניה זו הוא במגבלה על הקמת חנויות נוספות תחת השם המסחרי 'הפיראט האדום'. בנסיבות אלה, שוכנעתי כי תניה זו אינה מקימה חשש לפגיעה משמעותית בתחרות.

הכבילה בדבר התחייבות הזכיין שלא להתחרות ברשת הפיראט האדום כל זמן שהוא פועל מכוח הסכם הזכיינות נועדה למנוע מן הזכיינים מלהתחרות ישירות מול הרשת, תוך הנאת חינם על-ידי ניצול שמה המסחרי, הידע והניסיון המועברים במסגרת הסכם הזכיינות. כבילה זו מוצדקת בנסיבות העניין וראויה לפטור. עם זאת, לא ראיתי לנכון לפטור את הכבילה בנוגע לתחולת תנית אי התחרות לאחר סיום ההסכם ללא כל מגבלת זמן. לפיכך, ראיתי לנכון להגביל בזמן את משך תנית אי התחרות לאחר סיום ההסכם, כך שייקבע כי תניה זו תוסיף לחול עד לתשלום הפיצוי המוסכם, או למשך שנתיים מיום סיום ההסכם, לפי המוקדם.

תניות אי התחרות בין הפיראט האדום לבליסטרס אשר נקבעו בהסכם באר שבע נלוו למעשה להסכם פירוק שותפות, במסגרתו נמכרו זכות המוניטין והשימוש בשם המסחרי 'הפיראט האדום' בחנות אחת בבאר שבע לבליסטרס. בנסיבות אלה, הגבלת הפיראט האדום מלהקים חנויות צעצועים בשם 'הפיראט האדום' באזור באר שבע מוצדקת, והיא נועדה למנוע מהמוכר, הפיראט האדום או פישמן שבאה בנעליו, מלרוקן את עסקת פירוק השותפות מתוכנה הכלכלי. על פי המצגים שבפני, אין בכוחה של כבילה זו להגביל את פישמן מלהקים חנויות צעצועים של 'טויס אר אס' בבאר שבע, ולכן, כל פועלה של כבילה זו היום הוא בהגבלה על הקמת חנויות בשם 'הפיראט האדום' בבאר שבע.<sup>7</sup> הגבלה זו כשלעצמה, וככל שהיא מוגבלת לאזור העיר באר שבע, אינה טומנת בחובה חשש לפגיעה בתחרות. יחד עם זאת, לא שוכנעתי כי קיימת הצדקה להגבלת הפיראט האדום מלהקים חנויות בשם 'הפיראט האדום' ברדיוס כה רחב (40 ק"מ) מהחנות הקיימת בבאר שבע. בהעדר הצדקה כאמור, לא שוכנעתי כי כבילה זו ראויה לפטור. לפיכך, ראיתי לנכון ליתן פטור להתחייבות הפיראט האדום שלא להקים חנויות בשם 'הפיראט האדום' בגבולות העיר באר-שבע וסביבתה הקרובה בלבד.<sup>8</sup> בהעדר הצדקה להתחייבות הפיראט האדום שלא להקים חנויות בשם 'הפיראט האדום' מחוץ לגבולות העיר באר שבע וסביבתה הקרובה, לא ראיתי לנכון ליתן פטור לכבילה זו.

התחייבות בליסטרס להימנע מהקמת חנויות לממכר צעצועים, שלא בשם הפיראט האדום, באזורים אור יהודה ומודיעין אין בצידה כל הצדקה. לפיכך, ראיתי לנכון להתנות את הפטור

<sup>7</sup> במאמר מוסגר אציין כי לא קיימת הצדקה להגבלת הפיראט האדום מלהקים חנויות צעצועים באזור באר שבע, שלא תחת השם המסחרי 'הפיראט האדום', בייחוד עם חלוף למעלה מ-5 שנים ממועד סיום השותפות.

<sup>8</sup> מרחק של עד 5 קילומטרים מגבולות העיר באר שבע.

**בביטול התחייבות בליסטרס או מי מטעמה שלא להקים חנויות צעצועים, שלא בשם הפיראט האדום, באזורים אור יהודה ומודיעין.**

אשר על כן, משמצאתי כי אין בהסדר שלפני משום פגיעה של ממש בתחרות בשוק הרלוונטי, מצאתי לנכון להעניק, בכפוף לתנאים שלהלן את הפטור המבוקש.

### **סוף דבר**

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק, בכפוף לתנאים שיפורטו להלן, את הפטור המבוקש. תוקפו של פטור זה למשך 5 שנים ממועד החלטתי זו.


### **תנאים למתן הפטור**

פטור זה ייכנס לתוקף רק לאחר שהצדדים תיקנו את ההתקשרויות ביניהם בהתאם למפורט להלן, ולאחר שהממונה אישרה בכתב כי התיקון ממלא אחר תנאי החלטה זו:

(א) בליסטרס או מי מטעמה לא יהיו מנועים מלהקים חנויות לממכר צעצועים, שלא בשם הפיראט האדום, הן בכלל והן באזורים אור יהודה ומודיעין בפרט.

(ב) תנית אי התחרות החלה על הזכיינים לאחר סיום הסכם הזכיינות תוגבל למשך שנתיים מיום סיום ההסכם או עד לתשלום הפיצוי המוסכם, לפי המוקדם מביניהם.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק ההגבלים העסקיים נתונה החלטתי זו לערר בתוך 45 יום בפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם אחר העלול להיפגע מההסדרים הכובלים עליהם ניתן הפטור.



רונית קן

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, י"ח חשוון תשע"א

26 אוקטובר 2010

## נספח א'

## רשימת הזכיינים

מיקום החנות	שמות הזכיינים	
אור יהודה	בלאגן אור-יהודה בע"מ ; סימי כהן ; מאיר כהן	1
חנות ברח' התעש 25, כפר סבא	טוי סטור בע"מ ; שגיא וינבלט ; ישראל דורי	2
חנות ברח' קרית שאול 12, תל אביב	טוי סטור בע"מ ; שגיא וינבלט ; ישראל דורי	3
חנות במתחם הקניות "ביל"ו 2000 עקרון", קרית עקרון	צעצועי שודדי הקאריביים בע"מ ; יוסי נעים	4
חנות ברח' זיבוטינסקי 41, אשדוד	טרויה צעצועים בע"מ ; אריק אלבז	5
חנות במתחם תחנת הרכבת בבית יהושע	הפיראט האדום בית יהושע – מודיעין בע"מ ; עופר קורצ'י	6
חנות ברח' ההסתדרות בחיפה (גוש 11547 חלקה 73).	שי אור צעצועים בע"מ ; רפי אניג'ר ; אסף אניג'ר	7
חנות ברח' אבא אבן 19, הרצליה	מוניב צעצועים (2008) בע"מ	8
חנות בשד' החרות 2, חדרה	קפטן הוק צעצועים בע"מ	9



## רשות ההגבלים העסקיים

### הועדה לפטורים ולמיזוגים

#### המלצות

**מועד הדיון: 21 בספטמבר 2010**

**מקום הדיון: משרד רשות ההגבלים העסקיים, כנפי נשרים 22 ירושלים ק' ג', 6556111 - 02**

#### בקשות מיזוג במסלול הירוק

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

מס' תיק	הצדדים למיזוג	תאריך קבלה	מועד קובע	כלכלניות
8225	The Goldman Sachs Group Inc TPG Holdings I, L.P Ontex International N.V	16/8/2010	21/9/2010	ניר רייך
8241	אלעד מלונות בע"מ רשת מלונות פרדייז בע"מ פרמאל מוריה (ישראל) בע"מ עין בוקק חמי זוהר מלון מרחצאות ונופש בע"מ	31/8/2010	30/9/2010	רועי רוזנברג
8245	טיב טעם הכרמל תעשיות (2002) בע"מ מזרע מתת שדות העמק אגש"ח בע"מ קיבוץ מזרע אגש"ח בע"מ מעדני מזרע (2005) בע"מ מפגש מזרע (2005) בע"מ	2/9/2010	2/10/2010	אליאס עזאם

#### החלטה

חברי הועדה ממליצים לאשר את בקשות המיזוג בהתאם לאמור בחוות הדעת הכלכלית.

#### בקשה לתיקון תנאי מיזוג

בפני חברי הועדה הוצגה בקשה לתיקון תנאי מיזוג וחוות הדעת של המחלקה הכלכלית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים למיזוג	תאריך קבלה	מועד קובע	כלכלניות
5741	פלאפון תקשורת בע"מ בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ	15/6/2010		רועי רוזנברג

#### החלטה

חברי הועדה ממליצים לאשר את השינויים בתנאי המיזוג כמפורט בחוות הדעת הכלכלית. מומי דהן ממליץ לבצע בדיקה נוספת טרם שיוחלט על מחיקת תנאי מס' 1 לתנאי המיזוג.

**בקשות פטור**

בפני חברי הועדה הוצגו בקשות פטור וטיוטות פטור של המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר	עו"ד
5667	בנק הפועלים בע"מ בנק לאומי לישראל בע"מ בנק דיסקונט לישראל בע"מ בנק המזרחי טפחות בע"מ הבנק הבינלאומי הראשון לישראל בע"מ	יאירה פרנקל
8066	פישמן רשתות בע"מ זכייני רשת הפיראט האדום יבוא ושיווק צעצועים 2005 בע"מ הפיראט האדום באר שבע בליסטר (2005) בע"מ	סוריא בשארה

**החלטה**

חברי הועדה ממליצים לתת פטור בבקשות הנ"ל בהתאם לאמור בטיטות הפטור של המחלקה המשפטית.

חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח - 1988  
**בקשת פטור מאישור הסדר כובל**

בהתאם לסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח - 1988 (להלן: "**חוק ההגבלים העסקיים**" או "**החוק**"), מוגשת בזה בקשה לפטור מאישור בית הדין, להסדרים הכובלים שפרטיהם, כדלקמן:

1. **הצדדים להסדר המבקשים את הפטור:**

1.1. פישמן רשתות בע"מ (להלן: "**פישמן**"), חברה פרטית מוגבלת במניות שמספרה 51-222366-0. פישמן היא בבעלות משפחת פישמן, ומחזיקה בקבוצת רשתות קמעונאיות, ביניהן, קשת היפרטוי, הום סנטר, סליו, זר פור יו ועוד. פישמן היא בעלת השליטה בשותפות המוגבלת קשת היפרטוי - שותפות מוגבלת, אשר מחזיקה בזיכיון הפעלת רשת הצעצועים "טויס אר אס" (להלן: "**טויס אר אס**"). טויס אר אס הינה רשת צעצועים ופנאי, המפעילה 27 סניפים בישראל.  
מענה של פישמן הינו רח' טוליפמן 7 ראשון לציון.

2. **הצדדים האחרים להסדר:**

2.1. זכייניה של הפיראט האדום יבוא ושיווק צעצועים 2005 בע"מ (להלן: "**הפיראט האדום**"), כמפורט בסעיף 4 להלן.  
2.2. חברת הפיראט האדום באר שבע בליסטרה (2005) בע"מ שמענה ברחוב חיל ההנדסה 1, קניון ביג, ת.ד. 17031 באר שבע.  
2.3. מר קורצ'י עופר שמענו ברחוב ליבנה 9, אלפי מנשה.

3. **צורת ההסדר:**

3.1. בכתב.

4. **תיאור המסמכים הקובעים את ההסכם ואלו הנוגעים לו:**

4.1. תשעה הסכמי זכיינות בין הפיראט האדום לבין זכייניה השונים (להלן, בהתאמה: "**הסכמי הזכיינות**" ו"**הזכיינים**"), המצ"ב **כנספת א'** לבקשה זו, המסדירים את פעולתן של עשר חנויות זכין הפיראט האדום -  
4.1.1. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין בלאגן אור יהודה בע"מ ואחרים מיום 17.10.2006 (חנויות באור יהודה).  
4.1.2. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין טוי סטור בע"מ ואחרים מיום 17.1.2007 (חנויות בכפר סבא).  
4.1.3. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין טוי סטור בע"מ ואחרים מיום 26.11.2007 (חנויות בקרית שאול, תל אביב).  
4.1.4. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין צעצועי שודדי הקריביים בע"מ ואחרים מיום 2.9.2007 (חנויות במתחם ביל"ו).  
4.1.5. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין טרויה צעצועים בע"מ ואחרים מיום 2.9.2007 (חנויות באשדוד).  
4.1.6. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין הפיראט האדום בית יהושע - מודיעין בע"מ ואחרים מיום 2.9.2007 (חנויות בבית יהושע וחנויות בגעש).

4.1.7. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין שי אור צעצועים בע"מ ואחרים מיום 18.5.2008 (חנות בחיפה).

4.1.8. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין מוניב צעצועים בע"מ מנובמבר 2008 (חנות בהרצליה).

4.1.9. חוזה זכיינות בין הפיראט האדום לבין קפטן הוק צעצועים בע"מ ואחרים מיום 18.12.2008 (חנות בחדרה).

4.2. הסכם בין חברת הפיראט האדום באר שבע בליסטרס (2005) בע"מ וחברת הפיראט האדום באר שבע בע"מ לבין חברת צעצועי הפיראט האדום בע"מ<sup>1</sup> (להלן: "**הסכם באר שבע**") מיום 15.6.2005, המצ"ב **כנספח ב'** לבקשה זו;

4.3. הסכם היפרדות בין ויקטור דלווה והפיראט האדום לבין קורצ'י עופר ולבין חברת צעצועי הפיראט האדום בע"מ (להלן: "**הסכם ההיפרדות**") מיום 31.5.2005, המצ"ב **כנספח ג'** לבקשה זו.

## 5. הנכס או השירות נושא ההסדר:

פישמן והפיראט האדום כרתו הסכם ביניהן, לפיו תמכור הפיראט האדום לפישמן את נכסיה, ובכלל זה תמחה לה הסכמים שונים בהם הפיראט האדום קשורה עם זכייניה השונים ו/או צדדים שלישיים אחרים (להלן: "**העסקה**"). הגם שהעסקה היא מיזוג כהגדרתו בחוק ההגבלים העסקיים, היא אינה דורשת את אישורה של הממונה על הגבלים עסקיים. במסגרת העסקה, בין היתר, יומחו לפישמן ההסכמים הבאים:

### 5.1. הסכמי הזכיינות –

בהסכמי הזכיינות הוענקו לזכיינים השונים על-ידי הפיראט האדום זכויות זכיינות לחנויות שונות ברחבי המדינה, אשר מרכיבות רשת חנויות בשם "הפיראט האדום". כאמור, במסגרת העסקה יומחו לפישמן, בין היתר, הסכמי הזכיינות אשר הפיראט האדום צד להם. הפירוט בסעיף זה כולל רק חלק מן ההוראות המהותיות של הסכם זכיינות סטנדרטי ואינו אמור להוות תיאור ממצה של כלל ההסכמים. כאמור, נוסחם המלא של ההסכמים מצורף כנספח א' לבקשה זו. להלן יובאו עיקרי הסכם זכיינות סטנדרטי:

5.1.1. כללי – במסגרת הסכם הזכיינות מוענק זיכיון להפעלת חנות צעצועים תחת שם המותג "הפיראט האדום" תוך מתן זכות שימוש בסימן המסחר "הפיראט האדום". התחייבויות הזכיינים בהתאם להסכמי הזכיינות כוללות התחייבות לדאוג לרישיונות הדרושים לעסק, התחייבות לקיים את הוראות הסכם השכירות של חנותם, התחייבות כללית לקיים את נוהלי הרשת, התחייבות כללית לשמור על תפקודו וצורתו של העסק ברמה גבוהה, התחייבות כללית לפרסם את העסק בפרסום מקומי והתחייבות לספק מידע על העסק לפיראט האדום.

5.1.2. עצמאות הזיכין – לזיכין ניתנת חירות רבה בעיצוב עסקו כראות עיניו, לרבות קביעת שעות הפתיחה והסגירה של עסקו, קביעת צורתה של החנות ואופן הצגת המוצרים על גבי המדפים.

5.1.3. רכישה מספקים מאושרים – הזיכין מתחייב לרכוש מוצרים רק מרשימת ספקים שתכתיב הפיראט האדום או מהפיראט האדום עצמה (להלן: "**ספקים מאושרים**"). ולמכור בחנותו רק מוצרים אלו. **תנית הרכישה מספקים מאושרים תנותח להלן במסגרת בקשת פטור זו.**

<sup>1</sup> ההסכם נוקב בשם צעצועי הפיראט האדום בע"מ שהיא החברה שהחזיקה את רשת הפיראט האדום קודם להסכם ההיפרדות.



5.1.4. המוצרים הנמכרים - הזכין חופשי לקבוע אילו מוצרים יירכשו על ידו מספקים מאושרים ויימכרו על ידו לצרכנים, כל עוד הוא רוכש את מוצרי הרשת מספקים מאושרים.

5.1.5. מחיר הרכישה והמכירה - הזכין רשאי לנהל משא ומתן ישירות עם הספקים המאושרים של הרשת ולקבוע את תנאי הרכישה כראות עיניו. בנוסף, הזכין חופשי לקבוע את מחיר המכירה לצרכנים, בכפוף להשתתפותו במבצעי הנחות של הרשת. יצוין, כי בהסכמי הזכיינות קיימת תניה לפיה הזכיינים מחויבים שלא לגבות עבור המוצרים מחיר הגבוה ממחיר המקסימום של הרשת ולהעניק הנחות בהתאם למדיניות הרשת. תניה זו תבוטל על ידי פישמן בסמוך לאחר המחאת הזכויות בהסכמי הזכיינות ולא תהווה חלק מהסכמי הזכיינות לאחר השלמת העסקה. לפיכך, חופשיים הזכיינים לחלוטין לקבוע את המחיר שבו יימכרו מוצריהם לצרכנים. לאור האמור לעיל, לא תנותח התניה במסגרת בקשת פטור זו.

5.1.6. התמורה - בתמורה לזכות השימוש בשם המסחר "הפיראט האדום" והיותו חלק מרשת הפיראט האדום, ישלם הזכין עמלה שנתית של 2% מסך עלות הרכישה הכוללת של המוצרים שיירכשו על ידו מהספקים המאושרים.

5.1.7. בלעדיות - ככלל, אין הזכיינים נהנים מבלעדיות כלשהי באזור פעולתם. עם זאת, קיימות מספר תניות בלעדיות בהסכמי זכיינות מסוימים: 1. במסגרת הסכם הזכיינות עם זכין הרשת בחדרה, ניתנה לזכין בלעדיות בתא שטח מסוים; 2. במסגרת הסכם הזכיינות עם זכין הרשת בבית יהושע, התחייבה הפיראט האדום לא להעניק זיכיון הפעלה ו/או לא לפתוח חנות של הרשת בבית יהושע או בתחומי העיר נתניה; 3. במסגרת הסכם הזכיינות עם זכין הרשת בחיפה, התחייבה הפיראט האדום לא להעניק זיכיון ולא לפתוח חנות למכירת מוצרי הרשת בתא שטח מסוים. להבנתה של פישמן, אין בתניות בלעדיות אלה בכדי להגביל את פישמן, הבאה בנעלי הפיראט האדום, מלהתחרות ו/או לפתוח חנויות צעצועים תחת מותג "טויס אר אס" בתאי השטח האמורים. כל פועלה של תנית בלעדיות זו הוא מגבלה האוסרת פתיחה של חנות הנושאת את הסימן המסחרי "הפיראט האדום". בלעדיות זו חוסה בגדר סעיף 2(3) לחוק ההגבלים העסקיים, שכן עניינה זכות השימוש בסימן המסחר אשר נרשם כדין והיא הסדר בין בעל סימן המסחר למקבל זכות השימוש בסימן המסחר. לפיכך, לא נידרש לתניה זאת במסגרת בקשת הפטור דנן.<sup>2</sup>

<sup>2</sup> לעניין הוראה זאת יש לראות בפישמן ובזכיינים כמי שמקיימים ביניהם מערכת יחסים אנכית. פישמן תהפוך בעקבות מימוש ההסכם לבעלת הזכות בסימן המסחר והזכיינים הם מי שלהם ניתנה הזכות לעשות שימוש בסימן המסחר. אין עסקינן בהסדרים אופקיים מהסוג שלגביהם נקבע שאינם חוסים במסגרת סעיף 2(3) לחוק ההגבלים העסקיים. לעניין זה קבע בית המשפט בה"ע (י-ם) 3574/00 הפדרציה למוזיקה ישראלית ויום תיכונית בע"מ ואח' נ' הממונה על ההגבלים העסקיים (פורסם בנבו, 29.4.2004) (להלן: "עניין הפדרציה") בפסקה 21 כי: "בסעיף סעיף 2(3) לחוק ההגבלים העסקיים ניתנה לבעל זכות קניין רוחני פריבילגיה מוגבלת הפוטרת אותו, בנסיבות מסוימות, מפני תחולת פרק ההסדרים הכובלים שבחוק ההגבלים העסקיים. אך ההגנה זו חלה רק לגבי הסדר אנכי בין בעל זכות היוצרים ובין מקבל זכות השימוש בזכות זו... החוק לא אפשר לבעל זכות יוצרים להיות צד, יחד עם בעלי זכויות יוצרים אחרות, להסדר כובל אופקי, למשל, על-ידי תיאום המחיר הנדרש עבור השימוש בזכויות של הצדדים להסדר הכובלי". על כן, יש להבחין את העסקה דן מההסדרים האופקיים שנדונו בעניין הפדרציה וכן בעניין קביעה לפי סעיף 43(א)(1) והכרזה לפי סעיף 26(א) לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח - 1988 בדבר הסדר כובל ובעל מונופולין: אגודת קומפוזיטורים, מחברים ומו"לים למוזיקה בישראל בע"מ, באתר רשות הגבלים עסקיים [www.antitrust.gov.il](http://www.antitrust.gov.il) פרסום מספר 3020033, פסקה 5.5.

5.1.8. אי תחרות - כל הסכמי הזכיינות כוללים תנאי על פיו מתחייבים הזכיינים שלא להפעיל או להיות מעורבים בעסק המוכר, משווק או מפיץ מוצרים הדומים למוצרי הרשת או להיות מעורב בעסק ששיטות הפעילות שלו דומות לשיטות הפעולה של הפיראט האדום. תחולתו של התנאי כל עוד הסכם הזכיינות בתוקף בלבד. **תנית אי תחרות זו תנותח להלן במסגרת בקשת פטור זו.**

## 5.2. הסכם באר שבע -

כאמור, במסגרת העסקה יומחה לפישמן הסכם באר שבע אשר הפיראט האדום מחויבת מכוחו. הפירוט בסעיף זה כולל רק חלק מן ההוראות המהותיות של הסכם זה ואינו אמור להוות תיאור ממצה של כלל הסכם זה. נוסחו המלא של ההסכם מצורף לבקשה זו, כאמור, כנספח ב'.

5.2.1. כללי - בהסכם באר שבע התחייבה חברת צעצועי הפיראט האדום בע"מ למכור לחברת הפיראט האדום באר שבע בליסטרה (2005) בע"מ (להלן: "בליסטרה") את זכות המוניטין ואת השימוש בשם "הפיראט האדום" בחנות אחת בלבד בעיר באר שבע.

5.2.2. הפיראט האדום מחויבת שלא לפתוח חנויות למכירת צעצועים ברדיוס של 40 ק"מ ממיקומה של בליסטרה בבאר שבע. להבנתה של פישמן, אין בתנית בלעדיות זו בכדי להגביל את פישמן, הבאה בנעלי הפיראט האדום, מלהתחרות ו/או להעניק זכויות ו/או לפתוח חנויות צעצועים ו/או לספק סחורה, הכל תחת מותג "טויס אר אס" בבאר שבע. כל פועלה של תנית בלעדיות זו הוא מגבלה האוסרות פתיחה של חנות הנושאת את הסימן המסחרי "הפיראט האדום". בלעדיות זו חוסה בגדר סעיף 3(2) לחוק ההגבלים העסקיים, שכן עניינה זכות השימוש בסימן המסחר אשר נרשם כדין והיא הסדר בין בעל סימן המסחר למקבל זכות השימוש בסימן המסחר. לפיכך, לא נידרש לתניה זאת במסגרת בקשת הפטור דנך.<sup>3</sup>

5.2.3. על בליסטרה הוטלה מגבלה של אי פתיחת חנויות ברדיוס של 25 ק"מ מחנות הפיראט האדום באור יהודה ו-15 ק"מ מהעיר מודיעין. **זכות זו לבלעדיות של הפיראט האדום, ופישמן הבאה בנעליה, תנותח להלן בבקשת פטור זו.**

5.2.4. בנוסף, כולל הסכם באר שבע, אפשרות רכישת "מוצרי יבוא" על ידי בליסטרה מהפיראט האדום, והסדרת תנאי רכישה שכזו. כל הגבלות יבוא כלשהן שהוטלו על בליסטרה אינן בתוקף עוד במועד בקשת פטור זו.

## 5.3. הסכם ההיפרדות -

בהסכם ההיפרדות הוסכם, כי מר עופר קורצ'י יורשה להקים חנות אחת בלבד בשם "הפיראט האדום" בעיר מודיעין. כאמור, במסגרת העסקה יומחה לפישמן הסכם ההיפרדות, אשר הפיראט האדום צד לו. הפירוט בסעיף זה כולל רק חלק מן ההוראות המהותיות של הסכם זה ואינו אמור להוות תיאור ממצה של כלל הסכם זה. נוסחו המלא של ההסכם מצורף לבקשה זו, כאמור, כנספח ג'.

5.3.1. כללי - עניינו של הסכם זה בהסדרת מערכת היחסים החוזית בין מר ויקטור דלוה, בעל השליטה בפיראט האדום (הפיראט האדום ומר ויקטור דלוה להלן בהסכם זה. יחדיו - "ויקטור"), לבין מר עופר קורצ'י (להלן בהסכם זה: "עופר"), אשר עקב חילוקי דעות הפסיקו את פעילותם המשותפת ואשר ייסדו חברות פרטיות אשר יעסקו בתחום הצעצועים.

<sup>3</sup> ראה חיש 2 לעיל.

5.3.2. עופר, או מי מטעמו, יורשה להקים חנות אחת בשם הפיראט האדום במודיעין. בנוסף, עופר רשאי לפתוח חנויות בתחום הצעצועים תחת שמות אחרים ובתנאי שלא יפתח חנות כאמור ברדיוס של 15 ק"מ מהחנות הקיימת באור יהודה או ברדיוס של 5 ק"מ מהחנויות הקיימות באשדוד ובכפר סבא, ולא לספק צעצועים או סחורות לחנויות אלה. **זכות זו לבלעדיות של הפיראט האדום, ופישמן הבאה בנעליה, תנותח להלן בבקשת פטור זו.**

5.3.3. ויקטור, או מי מטעמו, מתחייב שלא לפתוח חנות צעצועים בין אם תחת השם "הפיראט האדום" או כל שם אחר, ולא לספק צעצועים או סחורות, באזור מודיעין. להבנת פישמן, אין בתנית בלעדיות זו בכדי להגביל את פישמן, הבאה בנעלי הפיראט האדום, מלהתחרות ו/או להעניק זיכיונות ו/או לפתוח חנויות צעצועים תחת מותג "טויס אר אס" במודיעין. כל פועלה של תנית בלעדיות זו הוא מגבלה האוסרות פתיחה של חנות הנושאת את הסימן המסחרי "הפיראט האדום". בלעדיות זו חוסה בגדר סעיף 3(2) לחוק ההגבלים העסקיים, שכן עניינה זכות השימוש בסימן המסחר אשר נרשם כדין והיא הסדר בין בעל סימן המסחר למקבל זכות השימוש בסימן המסחר. לפיכך, לא נידרש לתניה זאת במסגרת בקשת הפטור דנן.<sup>4</sup>

5.3.4. בנוסף, כולל הסכם ההיפרדות, אפשרות לרכישת צעצועים על ידי עופר מויקטור, והסדרת תנאי רכישה שכזו.

5.3.5. להשלמת התמונה נציין, כי עד היום לא ניצל עופר את זכותו ולא הוקמה על ידו חנות צעצועים מסוג כלשהו באזור מודיעין. לפישמן אין כל ידיעה על כוונה של עופר לפתוח חנות צעצועים בהתאם להסכם זה בעתיד הקרוב.

## 6. מהות הכבילות ופרטים עליהן:

בקשה זו עוסקת בכבילות מסוימות בהסכמים אלו, כפי שיפורטו להלן:

6.1. התחייבות הזכיינים לאי תחרות במסגרת הסכמי הזכיינות – כאמור, כל הסכמי הזכיינות כוללים תנאי על פיו מתחייבים הזכיינים שלא להפעיל או להיות מעורבים בעסק המוכר, משווק או מפיץ מוצרים הדומים למוצרי הרשת או להיות מעורבים בעסק ששיטות הפעילות שלו דומות לשיטות הפעולה של הפיראט האדום. תחולתו של התנאי כל עוד הסכם הזכיינות בתוקף בלבד, אך נקבע כי תחולת תניית אי התחרות יכולה להימשך אף מעבר לתקופת הסכם הזכיינות, אם לא ישלם הזכייין את הפיצוי המוסכם הנדרש ממנו עקב סיום ההסכם, ככל שיידרש. (ראה סעיף 10.2 להסכם זכיינות סטנדרטי).

6.2. התחייבות מר עופר קורצ'י לאי תחרות במסגרת הסכם ההיפרדות – כאמור, רשאי מר עופר קורצ'י, או מי מטעמו, להקים חנות אחת בשם הפיראט האדום במודיעין ורשאי הוא לפתח חנויות בתחום הצעצועים תחת שמות אחרים ובתנאי שלא יפתח חנות כאמור ברדיוס של 15 ק"מ מהחנות הקיימת באור יהודה או ברדיוס של 5 ק"מ מהחנויות הקיימות באשדוד ובכפר סבא. כמו כן מחויב עופר קורצ'י שלא לספק צעצועים או סחורות לחנויות אלה. (ראה סעיפים 3.6 ו-4.11 להסכם ההיפרדות).

6.3. התחייבות בליסטר לאי תחרות במסגרת הסכם באר שבע – על בליסטר הוטלה מגבלה של אי פתיחת חנויות ברדיוס של 25 ק"מ מחנות הפיראט האדום באור יהודה ו-15 ק"מ מהעיר מודיעין (ראה סעיף 2.3 להסכם באר שבע).

6.4. הגבלת הרכישה של הזכיינים לרכישה מספקים מאושרים בלבד – כאמור, הזכייין, בכל אחד מהסכמי הזכיינות המתוארים לעיל, מתחייב לרכוש מוצרים רק מרשימת ספקים שתכתיב

<sup>4</sup> ראה הי"ש 2 לעיל.

הפיראט האדום או מהפיראט האדום עצמה ולמכור בחנותו רק מוצרים אלו (ראה סעיפים 6.5 ו-6.6 להסכם זכיינות סטנדרטי).

## 7. תקופת ההסדר הכובל:

7.1. תקופת כל הסכם זכיינות הינה 12 חודשים מיום חתימתו והיא מתחדשת אוטומטית לתקופות נוספות של 12 חודשים. לזכיון זכות מתן הודעת סיום של כ-90 יום לפני חידוש אוטומטי. יוצא מן הכלל בהקשר זה הוא הסכם הזכיינות של זכיון הפיראט האדום בבית יהושע בו נקבע שתקופת ההסכם הינה 36 חודשים מיום חתימתו והיא מתחדשת אוטומטית לתקופות נוספות של 24 חודשים.

7.2. הסכם באר שבע אינו תחום בזמן.

7.3. הסכם ההיפרדות אינו תחום בזמן.

## 8. הנימוקים המצדיקים פטור מאישור בית הדין:

### 8.1. רקע על שוק הצעצועים

8.1.1. תחום חנויות הצעצועים הקמעונאיות נאמד בשנת 2009 בכ-900 מיליון ש"ח. קיימות מאות חנויות צעצועים בודדות הפזורות ברחבי הארץ וגם רשתות של חנויות צעצועים, אשר הבולטת בהם היא רשת "כפר השעשועים". כפר השעשועים היא רשת המונה היום למעלה מ-80 סניפי "כפר השעשועים" ועוד סניפים רבים נוספים של תתי רשתות בקבוצה (כדוגמת "ד"ר בייבי", "הכל בדולר", "פיפו רב קט" ו"ששת"). בנוסף לכפר השעשועים קיימות בארץ רשתות צעצועים שונות, אשר היקף פריסתן משתנה. בין היתר נציין את "להיט בראש", "דיסני" ועוד. טוים אר אס מונה היום 27 סניפים. היקף הפעילות של טוים אר אס נאמד בשנת 2009 בכ-228 מיליון ש"ח. היקף הפעילות של חנות הפיראט האדום, בראשון לציון נאמד בשנת 2009 בכ-5 מיליון ש"ח. להערכת פישמן, המבוססת על מידע שנמסר לה על ידי הפיראט האדום, היקף הפעילות הכולל של הפיראט האדום בצירוף פעילות הזכיינים המרכיבים את הרשת נאמד בשנת 2009 בכ-80 מיליון ש"ח<sup>5</sup>.

8.1.2. תחום מכירת הצעצועים רחב בהרבה מהיקף חנויות הצעצועים הקמעונאיות, שכן צעצועים נמכרים באופנים רבים ומגוונים – הן בחנויות ייעודיות לכך כדוגמת טוים אר אס או הפיראט האדום, הן כחלק מהממכר בחנויות לצידוד משרדי, חנויות מתנות למיניהן, חנויות נוחות אורבניות או בדרכים בין עירוניות, חנויות ספורט, חנויות ציוד מחשבים וכיוצ"ב.

8.1.3. עסקינן אם כן בתחום שבו קיימת תחרות רבה המאופיינת הן בקיומן של חנויות בודדות והן בקיומן של רשתות של חנויות. המוצרים נמכרים לצרכנים הן בפלטפורמה של חנויות המתמחות בצעצועים והן בפלטפורמות של חנויות, אשר תחום הצעצועים הוא רק אחד מהתחומים שבהם הן עוסקות.

8.1.4. גם אם נתייחס אך ורק אל חנויות המתמחות במכירת צעצועים ונתעלם מקיומן של חנויות נוספות, אשר מוכרות צעצועים כחלק מפעילות רחבה יותר, הרי שחלקה של טוים אר אס, על בסיס מחזורי מכירות, עומד על כ-25%. חלקה של רשת הפיראט האדום לרבות כל הזכיינים הכלולים בה, על בסיס מחזורי מכירות מוערכים, עומד על כ-9%.

<sup>5</sup> היקף הפעילות האמור לעיל, כפי שנמסר לפישמן, אינו כולל את פעילות חנות הפיראט האדום בבאר שבע וזאת משום שחנות זאת מתנהלת ללא כל קשר זכיינות לפיראט האדום ואינה מהווה חלק מן הרשת.

## 8.2. התחייבות הזכיינים לאי תחרות במסגרת הסכמי הזכיינות, מקיימת את התנאים למתן פטור כמפורט בסעיף 14 לחוק:

- 8.2.1. כאמור, כל הסכמי הזכיינות כוללים תנאי על פיו מתחייבים הזכיינים שלא להפעיל או להיות מעורבים בעסק המוכר, משווק או מפיץ מוצרים הדומים למוצרי הרשת או להיות מעורבים בעסק ששיטות הפעילות שלו דומות לשיטות הפעולה של הפיראט האדום. תחולתו של התנאי כל עוד הסכם הזכיינות בתוקף בלבד.<sup>6</sup>
- 8.2.2. במצב המשפטי הקיים לפני ביצוע העסקה, דהיינו עובר להמחאת הסכמי הזכיינות הסכם ההיפרדות והסכם באר שבע מהפיראט האדום לפישמן, חסו הסכמי הזכיינות, ככל הנראה, תחת כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג להסכמי זכיינות), תשס"א-2001 (להלן: "פטור הסוג להסכמי זכיינות")<sup>7</sup> בהתאם להוראות פטור הסוג להסכמי זכיינות ניתן להגביל את הזכייין לבל יקים עסק מתחרה או יעסוק בעיסוק מתחרה.<sup>8</sup> ברם, במצב המשפטי שיווצר לאחר העסקה, הצדדים להסכמים אלה יהיו מתחרים בפועל, זאת לאור היותה של פישמן בעלת הזיכיון להפעלת רשת חנויות הצעצועים "טויס אר אס". לפיכך בהתאם לסעיף 13(1) לפטור הסוג להסכמי זכיינות, אין תחולה לפטור סוג זה.<sup>9</sup>
- 8.2.3. תנית אי תחרות במסגרת הסכם זכיינות הינה תניה שגורה ולגיטימית בעולם העסקי.<sup>10</sup> בעניין זה קבע הממונה כי "מוצדק להגן על יחסי השיתוף והאמון הנדרשים לצורך העברת הידע לזכייין, באמצעות תנית אי תחרות שתגביל את הזכייין מלהתחרות בבעל הזיכיון במשך תקופת ההסדר ולתקופת זמן סבירה מיום שנסיים".
- 8.2.4. גם בענייננו, הנימוק המצדיק פטור מאישור בית-הדין נעוץ בכך שקיים היגיון עיסקי פרו – תחרותי במגבלות אי התחרות. אדרבא – קשה לתאר מצב בו יתאפשר לזכייין להתחרות ברשת עצמה.
- 8.2.5. בין זכייין לבין מעניק הזיכיון מתקיימים יחסי אמון. מעניק הזיכיון אינו נותן לזכייין רק את זכות השימוש בסימן המסחר, אלא אף פותח בפניו את שיטות הפעולה שלו, את מדיניותו לעניין מחירים והנחות, את רשימת הספקים שלו ואת קשריו עם הספקים. מכח הסכם הזכיינות זכאי הזכייין של הפיראט האדום לסיוע וייעוץ בניהול החנות.<sup>11</sup> הוא אף זכאי ליהנות מתנאי מסחר מיטיבים ואיכותיים מול ספקי

<sup>6</sup> התנאי כולל סייג לפיו ההתחייבות תמשיך לחול כל עוד לא שולם פיצוי מוסכם לו זכאית הפיראט האדום מאת הזכייין בעת הפסקת הזיכיון, ככל שתהיה זכאית לפיצוי מוסכם כאמור.

<sup>7</sup> פטור הסוג להסכמי זכיינות לא חל על הסכם באר שבע והסכם ההיפרדות, אשר כאמור אינם הסכמי זכיינות כלל.

<sup>8</sup> ראה הוראות סעיף 2(ב)4 וסעיף 2(ב)10 לפטור הסוג להסכמי זכיינות.

<sup>9</sup> יוער בהקשר זה כי קיים ספק בנוגע להצדקת שלילת תחולת פטור הסוג להסכמי זכיינות מקום בו הצדדים להסכם ממשיכים להתחרות ביניהם בשוק ההפצה, כדוגמת המצב בעניין דנא. לעניין זה ראה גילה ושפיגל "הסדרים אנכיים" מתוך גל ופרלמן "ניתוח משפטי וכלכלי של דיני ההגבלים העסקיים – כרך ראשון" (2008), בעמוד 453, אשר מקבילים מצב זה למצב של "הפצה דואלית" וטוענים כי מקום בו הספק פועל בתחום ההפצה וממשיך להתחרות במפיץ הבלעדי של מוצריו, הוא מצב בו הפגיעה בתחרות מוטלת בספק, זאת לאור קיומה של תחרות בין הספק למפיץ בשוק ההפצה. שלילה גורפת של פטור הסוג להפצה בלעדית במצב שכזה אינה מוצדקת בהתחשב בכך שאילו לא הייתה מתקיימת תחרות בשוק ההפצה. שלילה גורפת של פטור הסוג להפצה בהתאם, לא ראוי לשלול באופן גורף את פטור הסוג להסכמי זכיינות במצב בו בעל הזיכיון מתחרה בזכייין בשוק הזכייין, בעוד אילו לא היו מתחרים בשוק זה היה יכול לחול פטור הסוג למרות שהסיטואציה התחרותית הייתה נחותה יותר.

<sup>10</sup> החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל: הסכם בין Blockbuster לבין כפן ה-3 בע"מ, באתר רשות הגבלים עסקיים [www.antitrust.gov.il](http://www.antitrust.gov.il) פרסום מספר 3018875, בפסקה 3.3 (להלן: "עניין Blockbuster"); כן ראה, למשל: החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר

מתן פטור מאישור הסדר כובל: הסכם זכיינות בין חברת K-Franchise Vertriebsysteme Gesellschaft m.b.H לבין ג.סלומון השקעות בע"מ, באתר רשות הגבלים עסקיים [www.antitrust.gov.il](http://www.antitrust.gov.il) פרסום מספר 5001506 (להלן: "עניין K-Franchise").

<sup>11</sup> ראה סעיף 7.1 להסכם זכיינות סטנדרטי.

הצעצועים. בפני הזכיון ניגלים סודותיה המקצועיים של הפיראט האדום. ברי, כי רצונו של מעניק הזכיון למנוע מהזכיון להתחרות בו היא לגיטימית ופרו תחרותית.

8.2.6 מצב על פיו יכול זכיונה של הפיראט האדום לפתוח במקביל גם חנות צעצועים מתחרה הוא מצב מעוות. כלום יעלה על הדעת שבאותה עת שבה מפעילה חברה חנות צעצועים המהווה חלק מרשת הפיראט האדום, תורשה החברה להפעיל חנות של "כפר השעשועים"!

8.2.7 אשר על כן, ברי כי במקרה דנן מתקיימות הוראות סעיף 14(א)(2) לחוק, שכן עיקרו של ההסכם אינו בהפחתת התחרות או מניעת התחרות בין הצדדים.

8.2.8 בצד הנימוקים הפרו תחרותיים לקיומה של הכבילה, מידת הפגיעה התחרותית של כבילה זאת בשוק היא שולית וזניחה. אמנם נמנעת זכותם של שמונה זכיינים להקים עסק מתחרה לעסקי הפיראט האדום, אך בצד שמונה הזכיינים, אשר הוגבלו מלהתחרות בפיראט האדום, יש אינספור גורמים שיכולים להקים חנויות צעצועים המתחרות בפיראט האדום מבלי שמוטלת עליהם כל מגבלה.

8.2.9 הקמת חנות צעצועים אינה כרוכה בחסמי כניסה משמעותיים. כל שנדרש על מנת להקים חנות צעצועים הוא מקום מתאים ורישיון עסק. בפועל חנויות צעצועים חדשות נפתחות כדבר שבשיגרה. לפיכך, מניעת שמונה זכיינים מלהתחרות בעסקי הפיראט האדום אינה משפיעה על מידת התחרותיות בתחום חנויות הצעצועים ועל יכולת כניסתם של מתחרים חדשים.

8.2.10 בנוסף לכל אלה המדובר בתניית אי תחרות אשר תחולתה הינה אך ורק בזמן קיומה של מערכת יחסי הזכיונות מכוח ההסכם. ככל שיחליט זכיון פלוני שברצונו להתחרות בעסקי הפיראט האדום, יכול הוא לעזוב את הרשת, בהתאם לתנאי הסכם הזכיונות ולאחר תשלום הסכום לו התחייב, הוא אינו מוגבל יותר מלהתחרות בכל דרך שיבחר ברשת. יצוין, כי בהתאם להסכמי הזכיונות, הזכיון חופשי להפסיק את הסכם הזכיונות בכל עת בהתראה קצרה של 90 יום בלבד לפני תום תקופת הזכיונות (המתחדשת אוטומטית אחת לשנה) כך שאין המודבר על תניות אי תחרות ארוכות טווח.

8.2.11 המיגבלה שמוטלת, אם כן, אינה מגבילה את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר והוראות סעיף 14(א)(1) מתקיימות.

8.3 תניות אי התחרות שבהסכם באר שבע ובהסכם ההיפרדות מוצדקות אף הן ומקיימות את התנאים הקבועים בסעיף 14 לחוק.

8.3.1 האמור לעיל לעניין הפגיעה בתחרות הנובעת מתניית אי התחרות שבהסכמי הזכיונות נכונה מכח קל וחומר על תניות אי התחרות שבהסכם באר שבע והסכם ההיפרדות:

8.3.2 ראשית, המדובר בתניות אי תחרות אשר תחולתן הינה באזורים גיאוגרפיים מתוחמים ומצומצמים בלבד – אזור חנות הפיראט האדום באור יהודה ומודיעין ככל שהדברים נוגעים להסכם באר שבע ואזור חנות הפיראט האדום באור יהודה, כפר סבא ואשדוד ככל שהדברים נוגעים להסכם ההיפרדות. האזורים עליהם חלה אי התחרות מצומצמים ברדיוס של מספר קילומטרים בלבד. לפיכך, אם מבקשים אותם צדדים להתחרות בעסקי הפיראט האדום יכולים הם לעשות כן בחופשיות רבה וללא כל מגבלה למעט לעניין האזורים המעטים, אשר בהם מוגבלים הם מתחרות. עסקינן, אם כן, במגבלה שהיקפה מצומצם בהרבה מהיקפה של המיגבלה שהוטלה על הזכיינים בהסכמי הזכיונות. שנית, באזורים בהם הוגבלה יכולת התחרות פועלים מתחרים רבים נוספים. כמו-כן, קיימים אינספור גורמים שיכולים

להקים חנויות צעצועים המתחרות בפיראט האדום מבלי שמוטלת עליהם כל מגבלה, שכן כפי שפורט לעיל, הקמת חנויות צעצועים אינה כרוכה בחסמי כניסה משמעותיים. בפועל, חנויות צעצועים חדשות נפתחות כדבר שבשגרה. לפיכך, מניעת שני שותפים לשעבר מלהתחרות בעסקי הפיראט האדום אינה משפיעה על מידת התחרותיות בתחום חנויות הצעצועים ועל יכולת כניסתם של מתחרים חדשים.

8.3.3. המגבלה שמוטלת, אם כן, אינה מגבילה את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר והוראות סעיף 14(א)(1) מתקיימות.

8.3.4. התנאי הקבוע בסעיף 14(א)(2) לחוק מתקיים אף הוא בענייננו, ועיקרו של ההסכם אינו בהפתחת התחרות או במניעתה. כבילות אי התחרות בהסכם באר שבע ובהסכם ההיפרדות נחוצות לשם מימוש עיקרם של ההסכמים. כעולה מלשונם של ההסכמים, עוסקים הם בפירוק שותפות ובזכויותיהם של השותפים החל מהיום שלאחר פירוק השותפות. ההיגיון העומד מאחורי כבילות אלה נעוץ בשיקול עסקי לגיטימי של הפיראט האדום להפריד את השותפות בינה לבין השותף בבאר שבע (במסגרת הסכם באר שבע), ובינה לבין מר עופר קורצ'י (במסגרת הסכם ההיפרדות) ברי, כי רצונה של הפיראט האדום למנוע משותפים שלה לשעבר, שבידיעתם מצויים סודותיה המקצועיים של הפיראט האדום, להתחרות בה היא לגיטימית ופרו תחרותית. בצד התחייבותם המוגבלת עד מאד של השותף בבאר שבע ועופר קרצ'י שלא להתחרות בפיראט האדום, זכו הם גם בנתח מנכסי הפיראט האדום. מלבד הנכסים השוטפים שחולקו במסגרת ההסכמים, הורשו השותף לשעבר בבאר שבע ועופר קרצ'י לפתוח חנות תוך שימוש בשם הפיראט האדום האחד באזור באר שבע והשני באזור מודיעין. בצד הרשאה זאת לעשות שימוש בשם הפיראט האדום התחייבו הם שלא לפתוח עסק מתחרה באזורים ספציפיים. עסקינן אם כן בהסדרה בין שותפים העוסקת באופן בו יחלקו בסימן המסחרי של "הפיראט האדום".

8.4. הגבלת הרכישה של הזכיינים לרכישה מספקים מאושרים בלבד מקיימת את התנאים למתן פטור בהתאם לסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים

8.4.1. חיוב הזכיינים לרכוש צעצועים רק מהפיראט האדום או מספקים מאושרים היא מגבלה האופיינית להסדרי זכיינות וברב המקרים אף נכללת בגידרו של פטור הסוג להסכמי זכיינות. לאחר המחאת הסכמי הזכיינות לפישמן במסגרת העסקה, לא יכולה תניה זו לחסות תחת פטור הסוג להסכמי זכיינות, שכן, כפי שפורט לעיל, במצב המשפטי שיווצר לאחר העסקה, הצדדים להסכמי הזכיינות הם מתחרים בפועל, ולפיכך, ובהתאם לסעיף 13(1) לפטור הסוג להסכמי זכיינות, אין תחולה לפטור סוג זה.

8.4.2. הנימוק המצדיק פטור מאישור הסדר כובל נעוץ במהותם של יחסי זכיינות. זכיינות היא הענקה של הזכות לעשות שימוש במותג, בסימן המסחרי ובמוניטין של עסק<sup>12</sup>. לרב יד ביד עם הענקת הזכות לעסק לעשות שימוש במותג ובמוניטין מוטלות על העסק גם מגבלות, אשר באות להבטיח שלא יהיה בשימוש במותג ובסימן המסחרי משום זילות המותג ופגיעה במוניטין.

8.4.3. במקרים רבים מוצאים אנו במקומותינו שהסכמי הזכיינות מחייבים את הזכיון בכל פרט ותג בניהול עיסקו. הוא מחויב לשמור על צורה ועיצוב מסוימים, הוא חייב

<sup>12</sup> זכיון מוגדר בסעיף 1 לפטור הסוג להסכמי זכיינות כ"מתן זכויות שימוש בקניין רוחני או בידע תעשייתי, בין שהם מוגנים בסימן מסחר, סימן שירות, זכות יוצרים, פטנט, זכויות מדגם או הגנה אחרת של קניין רוחני, ובין שהם מאופיינים כשם מסחרי. עיצובים או מודלים ייחודיים, והכל אם מתן הזכויות נדרש לשם ביצוע מכירת הטובין לצרכנים סופיים ומהווה בעיני הצרכן חלק מהותי מערך הטובין הנמכרים".

להציע רשימת מוצרים אחידה במחירים אחידים, הוא חייב לרכוש את החומרים והאספקה הדרושים לו מספקים כפי שמורה לו מעניק הזיכיון, הוא חייב בסטנדרטים של שירות ועוד. למגבלות אלה מטרה משותפת ברורה – לשמור על אחידות המותג והסימן המסחרי ועל המוניטין שיצא להם.

8.4.4 במקרה דנן נמנע מעניק הזיכיון מלהגביל את הזיכיון ברב המגבלות המוכרות והמקובלות. לעניין השמירה על מוניטין המותג ועל האחידות בין החנויות קיימת למעשה רק הוראה אחת והיא ההוראה המגבילה את הזכיינים לרכוש מספקים מאושרים בלבד. הרציונאל הכלכלי הפרו תחרותי העומד בבסיס ההגבלה דנן הוא אותו רציונאל העומד בבסיס המגבלות הסטנדרטיות המוטלות על זכיון כמפורט לעיל<sup>13</sup>.

8.4.5 ברי, כי שמירה על מוניטין הרשת והבטחת היותה מתחרה משמעותי בשוק הצעצועים קשורה בקשר הדוק עם איכות המוצרים הנמכרים על ידה, ולפיכך אישור הספקים ואיכותם על ידי מעניק הזיכיון הינו תנאי הכרחי לשמירת המוניטין.

8.4.6 ועוד. יכולתה של הפיראט האדום להבטיח, כי כל זכייניה ירכשו רק מרשימת הספקים אותם היא הגדירה, מאפשר לה יכולת מיקוח טובה יותר אל מול הספקים, והכל לטובת הזכיינים הרוכשים את מוצריהם מן הספקים ולטובתו של הצרכן הרוכש את המוצרים במחירים זולים יותר.

8.4.7 אשר על כן, ברי כי במקרה דנן מתקיימות הוראות סעיף 14(א)(2) לחוק, שכן עיקרו של ההסכם אינו בהפחתת התחרות או מניעת התחרות בין הצדדים. קיימים טעמים טובים ופרו – תחרותיים לקיומה של הכבילה האמורה.

8.4.8 יובהר, כי פיקוח זה על מיהות הספקים המאושרים, אין בו בכדי להכתיב את מחיר המכירה של המוצרים מהספק המאושר אל הזכיון. נהפוך הוא, בהתאם להסכמי הזכיינות, הספק והזכיון חופשיים לקבוע את מחיר המכירה לקימעונאי באמצעות משא ומתן, כך שהמחיר יקבע בהתאם לתנאי השוק החופשי על בסיס קריטריונים של כמות, יכולת מיקוח וכיוצ"ב. בנוסף, יכול הזכיון לבחור עם מי מבין הספקים המאושרים להתקשר ועם מי להימנע מלהתקשר. ממילא חופשי הוא להחליט אילו מוצרים ירכוש מכל ספק ואם ירכוש קשת רחבה של מוצרים או אף לא מוצר אחד. בכל אלה יש כדי לשמר את מערכת היחסים התחרותית שבין ספקי הפיראט האדום לבין עצמם.

8.4.9 גם תנאי סעיף 14(א)(1) לחוק מתקיימים בענייננו. אין בכבילות המצוינות לעיל כדי לפגוע פגיעה ממשית בתחרות וכן אין בהן כדי להגביל את התחרות בחלק ניכר מהשוק.

8.4.10 החשש העיקרי הנבחן בכבילה מסוג זה הוא החשש מפני חסימה. אלא שבמקרה דנן נראה שאין כל יסוד לחשש מסוג זה. על פי האומדן של הכנסות הזכיינים של רשת הפיראט האדום הרי שאלה אווזים היום בנתח שוק של כ- 9% מתחום החנויות המתמחות בצעצועים. ברי כי נתח שוק זה אינו חוסם ספקים שאינם כלולים ברשימה מפני חדירה לשוק הצעצועים. אפילו נניח שפישמן תאחד כוחות עם הפיראט האדום ותבקש אף היא לרכוש את מוצריה עבור רשת טויס אר אס רק מרשימת הספקים של הפיראט האדום, גם אז עסקינן בנתח שוק שהוא פחות מ-



35% מתחום קמעונאות הצעצועים בישראל. ברי, אם כן, שספק אשר אינו נכלל ברשימת הספקים של הפיראט האדום יוכל למצוא את דרכו אל השוק על נקלה<sup>14</sup>.

8.4.11. גם בכיוון השני לא קיים כל חשש לחסימה. רשימת הספקים המורשית של הפיראט האדום היא רשימה ארוכה הכוללת מגוון רחב של ספקים. נמנים עליה לא פחות מ-100 ספקים שונים. לפיכך, ברור שהמגבלה שהוטלה על הזכיינים אינה חוסמת בפניהם חלק משמעותי ממגוון הצעצועים המוצע לצרכן. יתר על כן, אף אם מגוון המוצרים המוצע ברשת הפיראט האדום נמוך במעט מהמגוון המוצע בחנויות אחרות, הרי שעומדת בפני הצרכן האפשרות לפנות לחנויות אחרות לצורך רכישת מוצרים מתוך מגוון גדול יותר. בכל האזורים בהם פעילה הפיראט האדום קיימות חלופות תחרותיות בשפע.

8.4.12. בנוסף לאמור לעיל נציין נימוקים נוספים לאי קיומה של פגיעה ממשית בתחרות: ראשית, אין בפיקוח זה על מיהות הספקים בכדי להשפיע על המחיר לקמעונאי אותו יגבו הספקים איתם יבחר הזכייין לבוא במגע ו/או להשפיע על המחיר הקמעונאי אותו יבחר הזכייין לגבות מצרכניו. שנית, הזכייין חופשי לבחור עם מי ברצונו להתקשר מבין כלל הספקים המאושרים, עובדה המעודדת תחרות בשוק הסיטונאי.

8.4.13. המיגבלה שמוטלת, אם כן, אינה מגבילה את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר והוראות סעיף 14(א) מתקיימות.

## 9. סוף-דבר

- 9.1. על סמך כל האמור לעיל מבקשים הצדדים מהממונה להפעיל את סמכותו על-פי סעיף 14(א) ולפטור אותם מהחובה לקבל את אישור בית הדין לכבילות נשוא בקשה זו.
- 9.2. בנוסף, ולמען הסדר הטוב, ככל שהממונה תסבור, כי ההסכם כולל כבילות נוספות, שלא פורטו לעיל ואשר מחייבות קבלת פטור מהחובה לקבל את אישור בית-הדין, הצדדים מבקשים, כי הממונה תפעיל את סמכותה גם בקשר לכבילות הנוספות כאמור, וזאת מבלי לגרוע מטענותיהם כמפורט לעיל בבקשה זו.
- 9.3. פישמן מצהירה, כי כל הפרטים האמורים לעיל, ככל שהם מתייחסים אליה, הם מלאים ונכונים, מצהירים כמו כן היא מצהירה, כי המסמכים המצורפים הם נכונים ומלבדם אין מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

<sup>14</sup> בדין האמריקאי כבר נפסק, שכל חסימת שוק שהיא מתחת לרמה של 30%-40%, לא תהווה בעיה מבחינת דיני ההגבלים העסקיים. אף כאשר מדובר על רמות גבוהות יותר של חסימה, תניות בלעדיות לא ייחשבו אסורות Per se, אלא ייבחנו לאור נסיבות השוק (ראה: H. Hovenkamp, FEDERAL ANTITRUST POLICY, §10.9e (3<sup>rd</sup>, 2005), וכן פסה"ד בעניין The Stop & Shop Supermarket Co. v. Blue Cross & Blue Shield of Rhode Island 373 F. 3d 57, at 68 (2004), בו צוין, כדלקמן:

"For exclusive dealing, foreclosure levels are unlikely to be of concern where they are less than 30 or 40 percent...But while low numbers make dismissal easy, high numbers do not automatically condemn, but only encourage closer scrutiny based on factors just mentioned".

---

פישמן רשתות בע"מ

מען למסירת מכתבים: מיתר,  
ליקוורניק, גבע & לשם ברנדויין  
ושות', עורכי דין, רחוב אבא הלל  
סילבר 16 (בית עורק) רמת גן 52506,  
ע"י עוה"ד מיכל הלפרין.

טל: 03-6103100, פקס: 03-6103111