

## הודעה על פטור 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 ח' באב התש"ע (19 ביולי 2010) החלטתי לפטור את הצדדים להסדר מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כובל שפרטיו כלהלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
8116	ידיעות אינטרנט (שותפות רשומה) יורם לימודים בע"מ	מיזם משותף	אתר אינטרנט בתחום הלימודים

תוקפו של הפטור מוגבל עד ליום י"ח בטבת התשע"ב (31 בדצמבר 2012).

החלטתי מתבססת על כך שאין בהסכם פגיעה של ממש בתחרות וכי עיקרן של הכבילות 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 בתוק פטור מס' 8116, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

ט"ז באב התש"ע (27 ביולי 2010)  
(חמ 41-3)

רונית קן

הממונה על הגבלים עסקיים

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התשס"ז, עמ' 78.

## הודעה על פטור 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 ט"ו באלול התש"ע (25 באוגוסט 2010) החלטתי לפטור את הצדדים להסדר כובל מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כמפורט להלן:

מס'	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
8213	רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ נס א.ט. בע"מ	מיזם משותף	מערכת שליטה בקרה ותקשורת להגנה אווירית

החלטתי מתבססת על כך שאין 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 איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל שעליו ניתן הפטור.

החלטת הפטור פתוחה לעיון הציבור בתוק פטור מס' 8213, במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

ט"ו באלול התש"ע (25 באוגוסט 2010)  
(חמ 41-3)

רונית קן

הממונה על הגבלים עסקיים

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התשס"ז, עמ' 78.

## הודעה על פטור 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 ג' באב התש"ע (14 ביולי 2010) החלטתי לפטור את הצדדים להסדר מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כובל שפרטיו כלהלן:

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128; התשס"ז, עמ' 78.



## רשות ההגבלים העסקיים

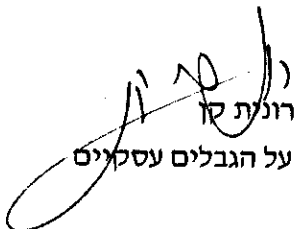
### הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

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 ולמזיגים, אני מודיעה כי ביום ט"ו באלול התש"ע (25 באוגוסט 2010) החלטתי לפטור צדדים להסדר כובל מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס / השירות
8213	רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ נס א.ט. בע"מ	מיזם משותף	מערכת שליטה, בקרה ותקשורת להגנה אווירית

החלטתי מתבססת על כך שאין 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 8213 במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רחוב כנפי נשרים 22, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות.

  
רונת קון  
הממונה על הגבלים עסקיים

ט"ו באלול התש"ע

25 באוגוסט 2010

<sup>1</sup> ס"ח התשמ"ח, עמ' 128



## רשות ההגבלים העסקיים

טי"ו באלול, תשי"ע

25 באוגוסט 2010

פטור : 8213

בפקס : 04-8792629

לכבוד

מחלקה משפטית

רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ

ת.ד. 2250

חיפה 31021

לכבוד

בת-שבע בוקר, יועצת משפטית

נס א.ט. בע"מ


ת.ד. 58152

תל אביב 61581

הנדון : החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין :

נס א.ט. בע"מ - רפאל מערכות לחימה מתקדמות 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,  
  
דרור ארם, עו"ד

רשם ההגבלים העסקיים



רשות ההגבלים העסקיים

**החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור בית הדין להסדר כובל**

**הסכם בין רפא"ל בע"מ לבין נס א.ט. בע"מ**

**1. פתח דבר**

לפני בקשה למתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם בין רפא"ל, מערכות לחימה מתקדמות בע"מ ("רפא"ל") לבין נס א.ט. בע"מ ("נס") שעניינו מיזם משותף להשתתפות במכרז צבא קולומביה בתחום עיבוד מידע אווירי.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של השוק המושפע מן ההסדר, כי הן אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק כאמור, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלו ראוי ההסדר לפטור לפי סעיף 14 לחוק, כמפורט להלן.

**2. ההסכם**

**2.1 הצדדים להסכם**

רפא"ל היא חברה ממשלתית העוסקת במחקר, פיתוח, ייצור ומכירה של קשת רחבה של מערכות לחימה מתקדמות ובכלל זה טילים, מערכות אלקטרו-אופטיות, מערכות וציוד הגנה, תקשורת ולוחמה אלקטרונית, מערכות נפיצות ועוד.

נס היא חברה פרטית בבעלות חברת Ness Technologies Inc, הנסחרת בארצות הברית. נס משמשת החברה הבת העיקרית של קבוצת נס בישראל. היא עוסקת בפיתוח, ייצור, מכירה, תחזוקה ושילוב של מערכות תוכנה ושירותי IT בארץ ובעולם. בתחום הבטחון עוסקת נס בפיתוח, תכנון, אספקה ותחזוקה של מערכות שליטה ובקרה ("שו"ב"), מודיעין וטלקומוניקציה ועוד.

**2.2 רקע כללי ותיאור ההסדר**

עניינו של ההסדר הינו שיתוף פעולה במיזם שנועד לענות על מכרז הצטיידות של חיל האוויר של קולומביה. על פי האמור בבקשת הפטור, עניינו של המכרז במערכת שתכליתה מתן תמונה אווירית של שמי המדינה, בהתבסס על עיבוד חומר המגיע ממקורות שונים. למערכת זו חמישה מוקדים: שליטה, בקרה, תקשורת, מודיעין ותשתית וכינוייה המקובל הוא "C3I2" כנגזרת האותיות הראשונות של כל אחד מהמוקדים (Command, Control, Communication, Intelligence & Infrastructure). כמפורט בבקשת הצדדים, בשלב מקדמי הביע חיל האוויר הקולומביאני עניין



## רשות ההגבלים העסקיים

במערכת הגנה אווירית מקיפה, הכוללת מערכת C3I2 ומערכות רבות נוספות. בחודש יוני 2010 פורסם מכרז מצומצם יותר, שעניינו מערכת C3I2 בלבד. אליבא דמבקשים, אפשר שבשלב מתקדם יותר יורחב בשנית היקפו של המכרז, ולכן, לבקשתם, ייבחן שיתוף הפעולה בין הצדדים בהתאם לשתי החלופות.

על פי ההסכם, הצדדים ישתפו פעולה בקשר לשני המכרזים. אם יפורסם מכרז לרכש מערכת הגנה אווירית מקיפה, רפאל תהיה המובילה. במקרה שהמכרז יישאר במתכונתו המצומצמת רפאל תשמש קבלן ראשי מול קולומביה כאשר ההובלה הטכנית תהיה של נס. בהסכם חולקו תכולות העבודה של כל צד ביחס לכל אחד מהמכרזים.

שיתוף הפעולה כולל, בין השאר, קביעה משותפת של אסטרטגיית המחיר ללקוח, ותוך שיתוף במגעים מול הלקוח (מכרז מצומצם) או תיאום מגעים אלה בכל הנוגע למרכיבי C3I2 (מכרז מקיף). לכל אחד מהצדדים תהיה הבעלות על הידע שפותח על ידיו במסגרת הפרויקט.

ההסכם יבוא לידי סיום בכל אחד מהמקרים הבאים: (1) נבחר פתרון אחר; (2) בתום שנתיים מיום חתימת ההסכם; (3) עם חתימת הסכם קבלנות משנה בין הצדדים לביצוע תכולות העבודה של נס; (4) במקרה בו משרד הבטחון יגדיר מבנה עסקה שונה במסגרת G to G.

כמו כן, מורה ההסכם כי:

### "בלעדיות

הצדדים מתחייבים שלא יעשו כל פעולה עם מערכת ה-C3I2 בקולומביה, אם באופן ישיר או באופן עקיף, מול הלקוח ולא יתחברו עם גוף שלישי כלשהו כדי לשווק, למכור או לבצע כל פעולה אחרת עם מערכת C3I2 מול הלקוח בקולומביה".

ככל הנראה, וכעולה מבקשת הפטור, כוונת הצדדים הינה כי הצדדים לא יפעלו בתחום מערכת ה-C3I2 בקולומביה אלא במסגרת שיתוף הפעולה ביניהם.

## 3. ההשפעה על התחרות

3.1 בדיקת רשות ההגבלים העסקיים העלתה, כי רפא"ל ונס אינן מתחרות בפועל בתחום השו"ב וכי אין חפיפה משמעותית ביתר תחומי הפעילות שלהן. לרפאל פעילות בתחום השו"ב צמוד אמצעי לחימה, אולם פעילות זו אינה שקולה כנגד מומחיותה של נס בתחומים השונים של פעילות שו"ב. מן הבדיקה עלה כי הרחבת הפעילות של רפאל בתחום השו"ב תהיה כרוכה בהשקעה ניכרת של משאבי זמן וכסף, שבעטייה אין לראות את השתיים, לעת הזו, אף כמתחרות בכוח בתחום זה.



#### רשות ההגבלים העסקיים

3.2 מידת שיתוף הפעולה בין הצדדים להסכם מצומצמת יחסית, בין בהתקיים חלופת המכרז המצומצם ובין בהתקיים חלופת המכרז המקיף, דבר המחליש עוד יותר חשש לפגיעה בתחרות. ההסכם קובע חלוקה ברורה של תכולות עבודה בין הצדדים, כאשר אין כמעט יצירת ידע משותף ואין העברת ידע בין הצדדים, למעט ידע המתחייב לשם אינטגרציה בין תכולות העבודה של הצדדים. גם היקפו הכספי של הפרויקט אינו משמעותי ביחס למכלול הפעילות של כל צד להסכם.

3.3 תניית הבלעדיות הקבועה בין הצדדים אף היא אינה מעוררת חשש לפגיעה בתחרות. תניית הבלעדיות גזורה לפי מידותיו הצרות של מיזם קולומביה בלבד. ההסכם בין הצדדים אינו מונע פעילות עצמאית של מי מהצדדים או חבירה עם צדדים שלישיים, לרבות מתחרים של מי מהצדדים בכל עניין אחר.

3.4 בבקשת הפטור צוין כי רפאל עומדת לממש בקרוב זכות לרכישת 50% מחברת אמפרסט מערכות (2003) בע"מ<sup>1</sup>, שעיקר עיסוקה בתחום התוכנה. מששוכנעתי כי אמפרסט עצמה אינה מתחרה בכח או בפועל בנס לא מצאתי כי יש במימוש זכותה של רפאל לרכוש מניות של אמפרסט כדי לשנות ממסקנתי דלעיל.

#### 4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניק את הפטור המבוקש.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק ההגבלים העסקיים נתונה החלטתי זו לערר בפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים וכל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל.

רונית קן

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, ט"ו אלול, תש"ע

25 אוגוסט, 2010

<sup>1</sup> החלטתי מיום 22.7.2009 בעניין אישור מיזוג בין רפאל לבין אמפרסט מערכות לחימה (2003) בע"מ, תיק מס' 7765 במאגר המידע שבאתר הרשות [www.antitrust.gov.il](http://www.antitrust.gov.il).



## רשות ההגבלים העסקיים

### הועדה לפטורים ולמיזוגים

#### המלצות

**מועד הדיון: 25 באוגוסט 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	כלכלנית
8207	וואלה! תקשורת בע"מ קורל תל בע"מ כמה – השוואת מחירים בע"מ	4/8/2010	3/9/2010	אלה בודמן
8215	גיי.איי.אס. גלובל אנוירומנטל סולושנס בע"מ ניטרון כימטק בע"מ חברת אורלב תעשיות בנייה ועבודות 2000 בע"מ	10/8/2010	9/9/2010	ניר רייך
8218	ידיעות אינטרנט ש.ר. מדריך המקצוענים בע"מ אל הבית בע"מ	12/8/2010	11/9/2010	אלישבע שמש
8224	בנדא מגנטיק בע"מ מעטק מערכות (1987) בע"מ	15/8/2010	14/9/2010	אלישבע שמש

#### **החלטה**

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

#### **בקשת פטור נלווית למיזוג**

בפני חברי הועדה הוצגה בקשת פטור נלווית למיזוג וטיוטת פטור של המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר	עו"ד
8208	וואלה! תקשורת בע"מ קורל תל בע"מ קשר ישיר בע"מ ואח' מר שון תל, מר שמעון יעקובסון ו-Waldemar Business Inc	יונתן צוויקל

#### **החלטה**

חברי הועדה ממליצים לתת פטור בבקשה הנ"ל לאמור בטיטת החלטת הפטור.

**בקשות פטור**

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

מס' תיק	הצדדים להסדר	עו"ד
8104	משכל הוצאה לאור והפצה בע"מ (להלן: "משכל") ספרי אחוזות בית (2004) בע"מ (להלן: "אחוזות בית")	טל רוטשטיין
8166	משכל הוצאה לאור והפצה בע"מ (להלן: "משכל") ר. סירקיס מוציאים לאור בע"מ (להלן: "סירקיס")	טל רוטשטיין
8180	משכל הוצאה לאור והפצה בע"מ (להלן: "משכל") אסטרולוג הוצאה לאור בע"מ (להלן: "אסטרולוג")	טל רוטשטיין
8185	די בי. אס. שירותי לווין (1998) בע"מ הוט – מערכות תקשורת בע"מ	יונתן צוויקל
8213	נס א.ט. בע"מ רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ	קובי גולדברג

**החלטה**

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



### בקשת פטור מאישור הסדר כובל

בהתאם לסעיף 14 לחוק החגבלים העסקיים, התשמ"ח – 1988 ("חוק החגבלים העסקיים"), מוגשת בזה בקשה לפטור מאישור בית הדין הסדר כובל, שפרטיו כדלקמן:

#### 1. הצדדים להסדר המבקשים את הפטור

שם: נס א.ט. בע"מ ("נס")  
מען: בניין 10, קריית עתידים, תל-אביב  
מען למסירת מכתבים: הגבי בת-שבע בוקר, עו"ד, היועצת המשפטית  
נס א.ט. בע"מ  
ת.ד. 58152  
תל-אביב 61581

שם: רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ ("רפאל")  
מען: ת.ד. 2250 חיפה, 31021  
מען למסירת מכתבים: מחלקה משפטית  
רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ  
ת.ד. 2250 חיפה, 31021

#### 2. הצדדים האחרים להסדר

אין

#### 3. צורת ההסדר

[ ] בעל פה, [ X ] בכתב.

#### 4. נעשה ההסדר בכתב – תיאור המסמכים הקובעים אותו ואלה הנוגעים לו

עקרונית להסכם שיתוף פעולה בין נס לבין רפאל ("הסכם השת"פ" או "הסכם"), הרצ"ב לבקשה זו כנספח "א" (כולל מכתב הולווה המחווה חלק בלתי נפרד ממנו).

#### 5. הנכס או השירות נושא ההסדר

עניינו של ההסדר נשוא הסכם השת"פ הוא שיתוף פעולה בין הצדדים בקשר לפיתוח, יצור, שיווק ומכירה של מערכת C3I2 הנדרשת במסגרת שני מכרזים בקולומביה: המכרז האחד הנו RFP- שפורסם בקולומביה ביוני 2010 למערכת C3I2 (הכולל שו"ב ותקשורת) ארצית להגנ"א בקולומביה ("מכרז C3I2") והמכרז השני הנו RFI שפורסם בקולומביה בדצמבר 2009 למערכת כוללת של הגנ"א בקולומביה (הכוללת גם את מערכת C3I2 האמורה ("מכרז הגנ"א"). מכרז C3I2 ומכרז הגנ"א יקראו להלן: "המכרזים".

#### 6. מהות הכבילה

הכבילה נשוא הסכם השת"פ מופיעה בסעיף 4 להסכם השת"פ שזו לשונו:

4 הצדדים מתחייבים שלא יעשו כל פעולה עם מערכת ה- C3I2 בקולומביה, אם באופן ישיר או באופן עקיף, מול חלקה ולא יתחברו עם גוף שלישי כלשהו כדי לשווק, למכור או לבצע כל פעולה אחרת עם מערכת C3I2 מול חלקה בקולומביה.

ויובהר כי כוונת הצדדים היתה כי המגבלה האמורה תחול רק ביחס למערכת ה- C3I2 בקשר עם שני המכרזים האמורים.

#### 7. תקופת תחולת הכובל

לפי סעיף 11 להסכם, השת"פ יבוא לידי סיום בכל אחד מהמקרים הבאים, המוקדם ביניהם: (א) במקרה בו יודיע חלקה על בחירתו בפתרון אחר שאינו מוצע ע"י נס ורפאל (ב) בתום שנתיים מחתימת ההסכם (ג) עם חתימת הסכם קבלנות משנה בין הצדדים לביצוע תכולות העבודה של נס בפרויקט (ד) במקרה בו משרד הביטחון הישראלי יגדיר מבנה עסקה שונה במסגרת G to G (עסקת ממשלה מול ממשלה).

#### 8. הנימוקים המצדיקים מתן פטור מאישור בית הדין

נס א.ט. הינה חברת בת (בשרשור) של נס טכנולוגיים אינק. הנסחרת בארה"ב ( NASDAQ, TASE: NSTC) ומשמשת כחברת הבת העיקרית של קבוצת נס בישראל. נס א.ט. עוסקת בפיתוח, ייצור מכירה, תחזוקה ושילוב של מערכות תוכנה ושרותי IT בארץ ובעולם ובכלל זה בתחום הבטחון – פיתוח, תכנון, אספקה ותחזוקה של מערכות שו"ב, מודיעין וטלקומוניקציה מודיעין וטלקום, כולל פיתוח, מכירה ותחזוקה של מערכות C3I2.

- 8.2 רפאל הינה חברה ממשלתית העוסקת במחקר, פיתוח וייצור ומכירה של מערכות לחימה מתקדמות ובהן טילים, מערכות אלקטרו אופטיות, מערכות הגנה, ציוד תקשורת, מערכות נפיצות ועוד.
- 8.3 כאמור בסעיפים 5 ו-6 לבקשה זו, תחולתו של ההסכם הנח אך ורק מחוץ לישראל. נכון למועד הגשת בקשה זו, למיטב הידיעה הצדדים אינם מתחרים זה בזה, בין בפועל ובין בכוח, לא בתחום C3I2 וגם לא באף תחום אחר. לפיכך, במועד הגשת בקשה זו, מחטעמים הנ"ל, ההסכם אינו בא בגדר סעיף 2 לחוק ההגבלים העסקיים, גם לא מכוח תיאוריית הזליגה והחלחול (הגם שלדעת הצדדים, תאוריה זו אינה בהכרח מעוגנת בלשון החוק), ואין הוא הסדר כובל על פיו.
- 8.4 הרקע אפוא להגשת בקשה זו, הנו כדלהלן:
- 8.4.1 רפאל התקשרה בהסכם לרכישת 50% ממניות חברת אמפרסט מערכות (2003) בע"מ אמפרסטבע"מ ("אמפרסט", "עסקת המיזוג").
- 8.4.2 בהמשך לאישור מיזוג שניתן ביום 15.7.09 [תיק מזוג 7765], רפאל עומדת לממש בתקופה הקרובה את עסקת המיזוג, ולהפוך הבעלים של 50% ממניות אמפרסט.
- 8.4.3 עם השלמת עסקת המיזוג, עשויה רפאל להיחשב בעלת שליטה באמפרסטאמפרסט (כחגדרת המונח 'שליטה' בכללי ההגבלים העסקיים (הוראות והגדרות כלליות), התשס"ו-2006) ("ההוראות הכלליות"). זאת, הגם שרפאל לא תחיה בעלת יכולת לכוון פעילות אמפרסט – כמובנה הקלאסי של המילה שליטה.
- 8.4.4 על פי הידוע לרפאל, אמפרסט אינה עוסקת בפועל בתחומי פעילותה של נס או איזה מהם.
- 8.4.5 יחד עם זאת, מסיבות שאינן ברורות דיין לרפאל, ציינה אמפרסט, בהודעת המיזוג שהוגשה על ידה בקשר עם עסקת המיזוג, כי הנה מתחרה בנס.
- 8.4.6 מסיבה זו, עלולה להישמע הטענה כי אמפרסט הנה מתחרה של נס, או למצער, מתחרה בכוח של נס, כמשמעות מונח זה בהוראות הכלליות.
- 8.4.7 לפיכך, עם השלמת עסקת המיזוג, עלולה להישמע הטענה כי מתקיימת בין נס לבין רפאל, כבעלת השליטה באמפרסט, תחרות, או למצער, תחרות בכוח.
- 8.4.8 בקשת זו מוגשת לאור השלמתה הצפויה של עסקת המיזוג, הואיל ולמיטב ידיעת רפאל, על פי עמדת רשות ההגבלים העסקיים, שיתוף פעולה בין מתחרים, לרבות מתחרים בכוח, אפילו תחולתו הנה אך ורק מחוץ לישראל, בא בגדר סעיף 2א) לחוק ההגבלים העסקיים, זאת מכוח תיאוריית הזליגה והחלחול (הגם שלדעת רפאל, אין לתאוריה זו בהכרח אחיזה בלשון החוק).
- 8.4.9 יצויין כי נס סבורה כי, למיטב הערכתה, לאור נתח השוק של נס בשוק השו"ב האווירי, ונתחי השוק של מתחריה העיקריים, נכנס ההסכם בגדר כללי פטור חסוג למיזמים משותפים, התשס"ו-2006 (בחלופה של שיתוף פעולה בין מתחרים שלא בתחום התחרות, לאור סעיף 4 לפטור האמור). אולם, מאחר ונתחי השוק מבוססים על מיטב הערכת נס, ואין להם כל אסמכתא חיצונית, מוגשת בקשה זו מטעמי זהירות.
- 8.5 הצדדים סבורים, כי ההסכם מקיים את התנאים למתן פטור מאישור הסדר כובל, הקבועים בסעיף 14א) לחוק ההגבלים העסקיים, מהסיבות שיפורטו להלן.
- 8.6 כאמור לעיל, אמפרסט אינה מתחרה בפועל של נס. על פי הערכה, פיתוח מוצר תחליפי למערכות C3I2 של נס והבאתו לכדי מוצר בשל דורשת השקעות עצומות של שעות אדם וממון. לנס, למשל, נדרשו למעלה מ-10 שנים להגיע למוצר בתחום מורכב זה.
- כך, הגם שיתכן (ומבלי שהדברים נבדקו לעומקם), כי אמפרסט יכולה להתחרות בנס בתחום המערכות נשוא ההסכם, אין הדבר בר ביצוע, אלא בפיתוח של טכנולוגיה שאין לאמפרסט היום ובהשקעה מאסיבית וארוכת טווח. ויובהר, מכרז C3I2 דורש אספקה של מערכת ללקוח תוך כ 18 חודש.
- למותר לציין כי לו היתה לרפאל היכולת לעמוד בדרישות המכרזים לבדה או לחבור עם אמפרסט לשם כך, ברי כי היתה מעדיפה חלופות אלה, באשר אז היתה מקבלת נתח מהרווחים אשר לפי הסכם שיתוף הפעולה עשויים להגיע לנס. אולם, כאמור לעיל, אפשרות כזו אינה מעשית ובשל כך נאלצת רפאל לחבור עם נס. נס מצידה נאלצה לחבור עם רפאל לצורך העמדת הפתרון המלא ללקוח לשני המכרזים, גם בתחומים שבהם נס אינה עוסקת, ובעיקרן מערכות הנשק.
- 8.7 הסכם חשת"פ קובע חלוקה של תכולות עבודה בין הצדדים בקשר למכרזים. אף צד לבדו אינו יכול לפתח את התכולות של משנהו ללא כניסה להשקעות משמעותיות מאד שהופכות את המכרזים ללא ישימים. במכרז הגנ"א נדרשים מרכיבים רבים בתחום הבטחוני שכלל אינם בתחום עיסוקה של נס.

- 8.8 מאחר והצדדים מעוניינים לצמצם ולהקטין את החשיפה והסיכון הכרוכים באי קבלת החזר על השקעתם במכרזים בקולומביה ולהגדלת הסיכויים לזכייה התקשרו הצדדים בהסכם השת"פ.
- 8.9 חיה והצדדים יזכו באיזה מחמכרזים, ההתקשרות/יות עם הממשלה בקולומביה יבוצעו תחת המעטפת של הסכם ממשלה-ממשלה. בחקשר לכך ראה גם סעיף 11 להסכם בשת"פ ממנו עולה כי ההסכם יבוא לידי סיום במקרה בו משרד הביטחון הישראלי לא יאפשר פעולה במעטפת GtoG.
- 8.10 להסכם אין ולא צפויה להיות השפעה על התחרות בשוק הישראלי באשר הינו אך ורק לצורך פרויקטים כחגדרתם לעיל במדינה אחת בדרום אמריקה ללא כל הגבלה על מי מחצדדים על מכירת מוצרים לכל פרויקט אחר וליצירת שיתופי פעולה עם חברות אחרות בארץ ובעולם.
- 8.11 יצוין כי לעניין המכרזים, עלולות ההצעות של הצדדים להתמודד מול מתחרים רבי עוצמה מישראל ומחוץ לישראל - לרבות, התעשייה האווירית אשר למיטב הידיעה נותנת פיתרון אחוד מתוצרתה בקשר למערכות C3I2, ולרבות ענקיות תעשיית הביטחון העולמי כמו אינדרה, רייטיאון, תאלס ועוד הנהנות מיתרונות גורל. מובן שמשקלם המשותף של הצדדים בתחום הינו זניח לעומת המשקל המצרפי של ענקיות אלו, ולכן המשקל המשותף של שתיהן עתיד לסייע להן בתחרות מול ענקיות בינלאומיות אילו.
- 8.12 כאמור לעיל הסכם השת"פ אינו מונע מכל צד להמשיך ולפעול עצמאית ו/או בשיתוף עם אחרים בכל הקשור לתכולות ולרכיבים שבבעלותו מחוץ למסגרת שיתוף הפעולה בקשר למכרזים בקולומביה, כמוגדר לעיל, וכל צד ממשיך לשמור על פעילותו, יכולותיו ולקוחותיו.
- 8.13 על פי הסכם השת"פ לכל צד יש נתח עבודה נפרד שעליו לבצע והידע שיועבר מצד אחד למשנהו לשם מימוש הסכם השת"פ הוא ידע חיוני לאינטגרציה בין תכולות העבודה של הצדדים, כאשר נתחי העבודה של כל צד על המערכות הנכללות בהן פותחו/מפותחים כאמור על ידי כל אחד מן הצדדים בנפרד וכל צד משמר את הידע שלו אצלו.
- 8.14 ויודגש כי לפי הקבוע בסעיף 8 להסכם השת"פ לכל חברה תהיה חבילות על הידע שיפותח על ידה במסגרת המכרזים. ידע וקניין רוחני בבעלות כל צד ביום חתימת ההסכם יוותרו בבעלותו המוחלטת והבלעדית של אותו צד. היינו, אין בהסכם השת"פ כדי להקנות לצד זכויות כלשהן בידע הנוצר ע"י משנהו במסגרת הסכם השת"פ.
- 8.15 תפעילות נשוא בקשה זו תופסת נתח זעום יחסית לכלל היקפי פעילותן של כל אחד מהצדדים להסכם השת"פ. צפי ההכנסות (ככל שיהיו כאלה) של כל צד, במקרה של זכייה במכרזים כאמור בהסכם השת"פ, הינו מזערי ביחס לכלל הכנסות כל אחד מהצדדים, ואין בו כדי ליצור חשש שההסכם יהווה נתח פעילות מהותי אצל מי מהם ו/או ישפיע על התחרות ביניהם (ככל שתהיה קיימת) או על התחרות בשוק בישראל בכלל.
- 8.16 לאור העדר חששות לפגיעה בכלל ולפגיעה משמעותית בפרט, בתחרות בין הצדדים וכן בתחרות בשוק הרלוונטי, ולאור היתרון הנובע מצמצום הסיכונים והגברת היעילות שיווצרו מהסכם השת"פ, והואיל והכבילה שבהסכם מתייחסת רק לטריטוריה מוגבלת ומוגדרת בחו"ל והסכם השת"פ אינו כולל כבילות אשר אינן נדרשות לצורך מימוש, הצדדים סבורים כי הסכם השת"פ מקיים את התנאים הקבועים בסעיף 14(א) לחוק ההגבלים העסקיים, למתן פטור על פיו.
- 8.17 לאור כל האמור לעיל, נודה על קבלת פטור מחממונה מאישור בית הדין להסכם השת"פ, כממרט בבקשה זו.
- 8.18 אנו מצהירים שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם נכונים ומלבדם אין כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.
- 9 בשם לב למועד הקבוע להגשת ההצעה למכרז C3I2 עד ליום 30.8.10, מבוקש בזאת כי הפטור מאישור הממונה על פי בקשתנו ינתן בחקדם האפשרי, על מנת שהצדדים יוכלו לכלכל צעדיהם בקשר עם המכרזים.

רפאל מערכות לחימה מתקדמת בע"מ	NESS A.T.I.LTD ח.ד. 38140 תל אביב 61561	נ.א.ט. בע"מ
-------------------------------	---	-------------

רפאל מערכות לחימה מתקדמת בע"מ

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

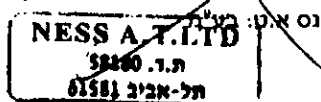
אנו מצהירים, שכל הפרטים האמורים הם מלאים ונכונים, שהמסמכים המצורפים הם נכונים ומלבדם אין כל מסמך אחר הקובע את ההסדר או הנוגע לו.

הנדון: הבהרה למזכר הבנות אשר נחתם ביום 22.7.2010 בין החתומים מטה בנוגע לעקרונות  
לש"פ בפרויקטים להגנה אווירית בקולומביה ("מזכר ההבנות")

ברצון הח"מ להבהיר, כי כוונת הצדדים היתה והינה להתלות את כניסתו לתוקף של מזכר ההבנות  
בקבלת פטור מאת הממונה על ההגבלים העסקיים מקבלת אישור להסדר כובל בגין שיתוף הפעולה  
או קביעת הצדדים במשותף, בהתבסס על חוות דעת משפטית שיקבלו, כי אין חובה חוקית לקבלת  
פטור כאמור.

ע"פ 28, ט"ס ופ"ג

א"מ 71, ט"ס ופ"ג  
(י. י. י. י.)



ר"מ א"מ מ"מ