

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988¹ (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיע כי ביום ה' בשבט התשע"ז (1 בפברואר 2017) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
10761	אסמים חבילות שי בע"מ ליימן שליסל בע"מ	הסכם הפצה	הפצה של מוצרי השוקלד של אסמים על ידי ליימן שליסל

תוקפו של הפטור מוגבל לשש שנים.

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 במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות ובאתר האינטרנט של הרשות: www.antitrust.gov.il.

י' בתמוז התשע"ז (4 ביולי 2017)

(חמ 41-3-17)

אורי שורץ

ממלא מקום הממונה על ההגבלים העסקיים

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

הודעה על פטור מאישור הסדר כובל

לפי חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988

בתוקף סמכותי לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988¹ (להלן – החוק), ולאחר התייעצות עם הוועדה לפטורים ולמיזוגים, אני מודיעה כי ביום י"ג בטבת התשע"ז (11 בינואר 2017) החלטתי על מתן פטור מאישור הסדר כובל, כמפורט להלן:

מספר	שמות הצדדים להסדר	מהות הכבילה	הנכס/השירות
10765	קסטרו מודל בע"מ פאלו ריטייל בע"מ	כבילת אי-תחרות נלוות למיזוג	מוצרי אופנה וקוסמטיקה

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 במשרד רשות ההגבלים העסקיים, רח' עם ועולמו 4, ירושלים, בשעות העבודה הרגילות ובאתר האינטרנט של הרשות: www.antitrust.gov.il.

י' בתמוז התשע"ז (4 ביולי 2017)

(חמ 41-3-17)

מיכל הלפרין

הממונה על ההגבלים העסקיים

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



ירושלים, ה' שבט, תשע"ז

1 פברואר, 2017

פטור: 10761

בפקס: 03-7773900

לכבוד

עו"ד יעקב שפיגלמן
יעקב שפיגלמן ושות'
ז'בוטינסקי 7
רמת גן 52520

עו"ד אפרת כראזי
ש. בירן ושות'
רח' ברקוביץ' 4
תל אביב-יפו 6423806

הנדון: החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין :

אסמים חבילות שי בע"מ - ליימן שליסל בע"מ

הנני מתכבדת להעביר אליכם את החלטת מ"מ 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,
אנג'לה טטרואשווילי
מנהלת לשכת הממונה



החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר בין אסמים חבילות שי בע"מ לבין ליימן שליסל בע"מ

א. פתח דבר

בפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), להסדר שבין אסמים חבילות שי בע"מ (להלן: "אסמים") לבין ליימן שליסל בע"מ (להלן: "ליימן שליסל") ולהלן ביחד: "הצדדים"). עניינו של ההסדר בהסכם הפצה של מוצרי השוקולד של אסמים (להלן: "הסכם ההפצה").

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, שוכנעתי כי ההסדר אינו פוגע פגיעה של ממש בתחרות בשוק המושפע ממנו, כי עיקרו אינו בהפחתת התחרות או במניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלה ראוי ההסדר לפטור לפי סעיף 14 לחוק על יסוד הנימוקים שיפורטו להלן.

ב. הצדדים וההסכם

אסמים היא חברה פרטית המוחזקת במלואה על ידי אסם השקעות בע"מ (להלן: "אסם"), חברה ציבורית המוחזקת במלואה על ידי חברת Nestlé S.A (להלן: "נסטלה"). אסם הינה אחת מספקיות המזון הגדולות בישראל, המפיצה את מוצריה ומוצרי נסטלה, ביניהם חטיפים מתוקים ומלוחים, קטשופ, רטבים, פסטה, תחליפי בשר ("טבעולי"), ירקות קפואים, מרקים, גלידות, מזון לתינוקות, מזון קפוא ועוד.

ליימן שליסל הינה חברה פרטית בבעלות מר ראובן שליסל, מר מוני ליימן וגבי טליה גולן, העוסקת בייבוא, שיווק והפצה של מוצרי שוקולד, גומי לעיסה, סוכריות, ממתקים, מוצרי מאפה ומוצרי מזון שונים. על מותגים המופצים על ידה בישראל נמנים: Nature Valley, Loacker, Hershey's, Mentos, צ'וקטה ועוד.

על פי הסכם ההפצה, ליימן שליסל תפיץ עבור אסמים מספר מוצרי שוקולד של נסטלה. אסמים תמכור את המוצרים שבהסכם לליימן שליסל על פי מחירון אסמים, וליימן שליסל תקבע את מחירי המוצרים לנקודות המכירה ולקמעונאים, בכפוף לכך שהמחיר עבורם לא יעלה על מחירון אסמים. אסמים תהיה רשאית לקבוע הנחות ומבצעים רותביים או עבור לקוחות מסוימים אשר ינוכו ממחיר המחירון, וליימן שליסל רשאית להעניק הנחות נוספות, וזאת על חשבונה. בנוסף, ההסכם אינו כולל תניית בלעדיות, כך שכל צד רשאי לפעול באפיקים נוספים פרט לזה שבהסכם ההפצה. תוקף ההסכם לארבע שנים שלאחריהם ניתן לחדשו בהסכמת הצדדים, לתקופות נוספות בנות שנתיים כל אחת.



ג. הכבילות והשפעתן על התחרות

ליימן שליסל הייתה עד לאחרונה אחת מהשחקניות הבולטות בהפצה של מוצרי שוקולד, בסגמנטים שונים. לאחרונה חדלה ליימן שליסל מהפצת מוצרי פררו בישראל, ביניהם המותגים: נוטלה, קינדר, פררו רושה ועוד, וכתוצאה מכך איבדה נתח שוק משמעותי מאוד בהפצת מוצרי שוקולד.

נסטלה, באמצעות אסמים, משווקת בישראל מוצרי שוקולד אך בעיקר כמוצרים משלימים לחבילות שי ובהיקפים זניחים ביותר, וזאת בשעה שהיא מהווה אחת מספקיות מוצרי השוקולד הגדולות בעולם, בכל הסגמנטים.

הפצה של מוצרי שוקולד דורשת מומחיות מסוימת בשל הטמפרטורה הייחודית שבה יש להוביל את המוצר על מנת שלא ייפגם. מערך ההפצה המצוי בידי אסמים והחברות המחזיקות בה אינו מותאם להובלה של מוצרי שוקולד והתאמה של המערך לצורך כך או הקמת מערך חדש בפריסה ארצית כרוך בהשקעת משאבים משמעותית. ליימן שליסל מצדה מחזיקה כיום במערך הפצה בעל פריסה ארצית של מוצרי שוקולד. נסטלה מעוניינת להרחיב את היקף פעילותה בישראל באמצעות אסמים, ולשם כך היא בחרה להתקשר בהסכם ההפצה נושא החלטה זו.

ההסדר בין אסמים וליימן שליסל עשוי להעלות מספר חששות תחרותיים.

ראשית, הפצת מוצרי השוקולד של אסמים על ידי ליימן שליסל לא מאפשרת קיומה של תחרות ביניהן בסגמנטים בהם שתיהן פועלות, ובפרט בחטיפי שוקולד ובונבוניירות. ליימן שליסל אמנם עצמאית בכל הנוגע לקביעת המחיר עבור הקמעונאי, אולם אסמים קובעת את המחירון שעל פיו יימכרו מוצריה לליימן שליסל ובכך משפיעה בפועל על תמחור המוצרים על ידי ליימן שליסל בהפחתת המחיר עבור הקמעונאי.

שנית, הסכם ההפצה עשוי לגרוע מתחרה פוטנציאלי מהשוק. החשש נובע מכך שאלמלא הסכם ההפצה, נסטלה עשויה הייתה להקים מערך הפצה עצמאי של מוצרי שוקולד וכך להתחרות בעצמה בשוק בישראל, ובין היתר בליימן שליסל.

בדיקת רשות ההגבלים העסקיים מעלה כי בנסיבות העניין, החששות האמורים מופגים. באשר לחשש הראשון, הרי שנכון להיום אופי מוצריה של אסמים ונתח השוק בו היא מחזיקה אינו מציב אותה כשחקנית בעלת רסן תחרותי בענף מוצרי השוקולד, ובעת הנוכחית קשה לראותה כשחקנית בעלת משמעות תחרותית גם אלמלא הסכם ההפצה. גם היקף הפעילות של ליימן שליסל בעת הנוכחית אינו משמעותי. בנוסף לנתח השוק הזניח של הצדדים במרבית הסגמנטים בהם קיימת



ביניהם חפיפה, הרי שבסגמנטים אלה פועלים מלבדם מתחרים נוספים, ביניהם חברות דומיננטיות בענף המזון, ובין היתר, שטראוס גרופ בע"מ,¹ קבוצת יוניליוור ישראל ואחרות.

כתוצאה מההסכם ההפצה נחלש משמעותית התמריץ של נסטלה לפעול בשוק הישראלי בתחום השוקולד באמצעות מערך הפצה עצמאי. עם זאת, בהתחשב בכך שבשלב זה ליימן שליסל אינה שחקן משמעותי בתחום השוקולד, אין בהתקשרות בין נסטלה לבין ליימן שליסל, שמשמעותו כאמור היא שהשתיים לא תתחרנה ביניהן בתחום, כדי להגביל את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מן ההסדר או לפגוע פגיעה של ממש בתחרות.

הצדדים קבעו בהסכם ההפצה שהוא חל על מוצרים המפורטים בתוספת להסכם ושהצדדים רשאים לכלול בתוך ההסכם מוצרים נוספים, בהסכמה מראש. למען הסר ספק, ככל שהסכם ההפצה יוחל על מוצרים נוספים, על הצדדים לפעול בהתאם להוראות סעיף 16 לחוק.

ד. סוף דבר

לאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק את הפטור המבוקש, וזאת לתקופה של שש שנים.

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.

אורי שוורץ

מ"מ הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, ה' שבט, תשע"ז

1 פברואר, 2017

¹ עלית בע"מ, שהתמזגה עם שטראוס בשנת 2004, הוכרזה כבעלת מונופולין בטבלאות שוקולד. ראו: החלטה בעניין מונופולין: עלית בע"מ (25.12.1988) הגבלים עסקיים 356.



הועדה לפטורים ולמיזוגים
המלצות

מועד הדיון: 01.02.2017

מקום הדיון: רשות ההגבלים העסקיים, רח' עם ועולמו 4, ירושלים

בקשות מיזוג במסלול הירוק

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

מס' תיק	הצדדים למיזוג
10770	Cosco Shipping Ports Limited Cosco Shipping Ports (Vado) Limited APM Terminals BV A.P. Moller-Maersk Group APM Terminals Vado Holdings BV
10771	וואן שירותי תוכנה (1997) בע"מ שוהר פתרונות בע"מ
10778	פימי ישראל אופרטוניטי פייב, שותפות מוגבלת פימי אופרטוניטי פייב (דלאור), שותפות מוגבלת פימי ישראל אופרטוניטי 6, שותפות מוגבלת פימי אופרטוניטי 6, שותפות מוגבלת ג'י פור אס פתרונות אבטחה (ישראל) בע"מ
10790	מ.לסר בע"מ עמיר שיווק והשקעות בחקלאות בע"מ
10797	א.מ.ת. מחשוב בע"מ אדקו טכנולוגיות (1993) בע"מ

החלטה:

חברי הועדה ממליצים לאשר את בקשות המיזוג על סמך חוות הדעת הכלכלית.

בקשת פטור נלווה

בפני חברי הועדה הוצגה בקשת פטור נלווה של המחלקה המשפטית כדלקמן:

מס' תיק	הצדדים להסדר כובל
10772	וואן שירותי תוכנה (1997) בע"מ שוהר פתרונות בע"מ

החלטה:

חברי הועדה ממליצים ליתן פטור על סמך טיוטת הפטור של המחלקה המשפטית.



בקשת פטור

בפני חברי הועדה הוצגה בקשת פטור של המחלקה המשפטית כדלקמן :

מס' תיק	הצדדים להסדר כובל
10761	אסמים חבילות שי בע"מ ליימן שליסל בע"מ

החלטה :

חברי הועדה ממליצים ליתן פטור על סמך טיוטת 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: "החוק"), מוגשת בזאת, בקשה לפטור מאישור בית הדין, של הסדר כובל שפרטיו כלהלן:

1. הצדדים להסדר המבקשים את הפטור:

(א) אסמים חבילות שי בע"מ ח.פ. 512824980 ("אסמים")

באמצעות עו"ד יעקב שפיגלמן

יעקב שפיגלמן ושות'

מען למסירת מסמכים: זיבוטינסקי 7, רמת גן 52520

(ב) ליימן שליטל בע"מ, ח.פ. 510571508 ("ליישי").

באמצעות ב"כ עו"ד אפרת כראזי

ש. בירן ושות',

מען למסירת מסמכים: רח' ברקוביץ 4, תל - אביב.

2. צורת ההסדר:

בכתב.

3. המסמכים הקובעים את ההסדר:

הסכם מפורט מיום 15 בדצמבר 2016 שנחתם בין הצדדים ומצורף לבקשה זו.

4. הנכס או השירות נושא ההסדר:

בעיקר מוצרי שוקולד ותוצרי¹ שיופצו על ידי לייש לשוק הקמעונאי ברחבי מדינת ישראל (להלן: "המוצרים" או "מוצרי אסמים"). כמו כן, כולל ההסכם אפשרות לאסם השקעות בע"מ להעביר לליישי מוצרי מזון נוספים אשר טעונים הפצה בטמפרטורה מבוקרת.

5. מהות הכבילה:

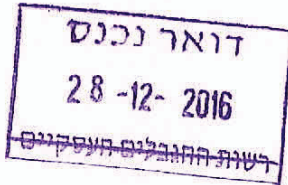
הסכם למתן שירותי מכר והפצה בידי לייש לאסמים לגבי מוצרי אסמים, בשוק המפורט בסעיף 4 לעיל, ובו לאסמים נתח שוק זניח ביותר.

6. תקופת ההסדר הכובל:

שירותי ההפצה יסופקו לתקופה של ארבע שנים החל מחלוף 14 ימים ממועד קבלת אישור הממונה.

לאחר מכן יתחדש ההסכם לתקופה של שנתיים בכל פעם, בכפוף להסכמת הצדדים שישה חודשים מראש..

¹ ראו הגדרת המוצרים בסעיף 1.5.1 להסכם.





כמו כן, לצדדים יש זכות לסיום מוקדם של ההסכם, הכל בהתאם לקבוע בסעיף 13 להסכם.

הנימוקים המצדיקים מתן פטור מהצורך באישור בית הדין:

הצדדים

1. אסמים הינה חברה שבשליטת אסם השקעות בע"מ ("אסם") אשר הינה בבעלותה של חברת נסטלה.
2. לצורך בקשה זו נפרט את הפעילויות שבהן פועלת קבוצת אסם אשר אסמים נמנית עליה.
3. אסם הינה חברה פרטית בבעלות נסטלה והיא פועלת, בעצמה ובאמצעות חברות בנות בשליטתה, בשווקים שונים בתחום המזון, כדלקמן²:
 - 3.1. **תחום קולינארי** - בתחום זה הקבוצה מפתחת, מייצרת ו/או מוכרת, משווקת ומפיצה מגוון רחב של מוצרים ממותגים הנמכרים בשוק הקמעונאי בישראל (ללא היצוא שנכלל בחטיבה הבינלאומית וללא השוק המקצועי שמדווח כמגזר נפרד). העיקריים שבהם כוללים בין השאר פסטה, מרקים, תבשילים, עזרי אפיה, רטבים, שקדי מרק ושימורים, ארוחות מוכנות ותחליפי בשר, וסלטים.
 - 3.2. **תחום המאפה, המשקאות, החטיפים ודגני הבוקר** - בתחום זה הקבוצה מפתחת, מייצרת ו/או מוכרת, משווקת ומפיצה מגוון רחב של מוצרים ממותגים הנמכרים בשוק הקמעונאי בישראל (ללא היצוא שנכלל בחטיבה הבינלאומית וללא השוק המקצועי שמדווח כמגזר נפרד). המוצרים בתחום פעילות זה כוללים את מוצרי המאפים המלוחים (כגון קרקרים ולחמית), המאפים המתוקים (עוגות ועוגיות), תרכיזים לשתייה, שוקו וקפה נמס וכן מוצרי חטיפים (חטיפי חיטה, חטיפי בוטנים, חטיפי תפוחי - אדמה וחטיפי תירס וכו'), דגני בוקר וחטיפי בריאות.
 - 3.3. **תחום החטיבה הבינלאומית** - בתחום זה הקבוצה מפתחת, מייצרת ו/או מוכרת, משווקת ומפיצה מגוון רחב של מוצרים בטמפרטורת החדר, קפואים ומצוננים הנמכרים בחו"ל הן באמצעות יצוא ישיר מישראל והן באמצעות חברות הבנות הפועלות בחו"ל וכוללות את חברת טרייב בארה"ב (ארוחות מוכנות ותחליפי בשר תחת המותג VP וסלטים תחת המותג טרייב), טבעול אירופה (לרבות טבעול הולנד, טבעול צ'כיה וטבעול שבדיה), אסם USA ואסם UK.
 - 3.4. **תחום המזון לתינוקות** - בתחום זה, פעילות הקבוצה מתבצעת באמצעות שותפות מטרנה, שמפתחת, מייצרת ו/או מוכרת, ומשווקת מגוון רחב של מוצרי מזון לתינוקות הכוללים בעיקר תחליפי חלב אם, דייסות, מחיות, ביסקוויטים ופסטרות לפעוטות³.
 - 3.5. **תחום השוק המקצועי וחבילות שי** - בתחום זה הקבוצה מפתחת מייצרת ו/או מוכרת, משווקת ומפיצה מגוון רחב של מוצרים הנמכרים בשוק המקצועי (בתי מלון, מסעדות, חברות קייטרינג וגופים מוסדיים אחרים) וכן חבילות שי הנמכרות לוועדי עובדים ולחברות באמצעות חברת אסמים חבילות שי אשר מוכרת גם חטיפי שוקולד בשוק הקמעונאי⁴.
 - 3.6. **פעילויות אחרות** - בתחום זה, נכללות פעילויות שונות שאינן נכללות בתחומי הפעילויות שתוארו לעיל. העיקריות שבהן כוללות, בין השאר, מוצרי מאפה קפואים של בוניור, גלידות, מוצרים

² התיאור מתוך הדו"חות הכספיים השנתיים של אסם.

³ החלטת הממונה בדבר אישור מיזוג בתנאים - מיזוג אסם ונסטלה עם מטרנה; 2009 הגבלים עסקיים 7524;

⁴ כאשר ההתקשרות שבין אסמים לבין לייש היא נשוא בקשה זו.

קנויים אחרים וכן מזון לבעלי חיים. המדובר בפעילויות שאינן מהותיות לפעילות הקבוצה ואינן עונות על הסף הכמותי להצגה בדוחות הכספים כמגזרים ברי דיווח⁵.

4. אסמים עוסקת בשיווק מוצרי שוקולד בהיקפים זניחים, בעיקר תחת המותג נסטלה ומותגים שבבעלות קבוצת נסטלה. זאת, במסגרת הסכם לשיתוף פעולה עם קבוצת נסטלה, מאז שנת 2001, שעניינו הפצת מוצרי נסטלה בישראל על ידי מערכות השיווק והמכירה של אסם וכמו כן הוסכם על אפשרות לייצור מוצרי נסטלה בישראל.

פעילותה העיקרית של אסמים מתמקדת, כאמור לעיל, בשיווק ומכירה של חבילות שי לווועדי עובדים ולאחרים וכן במכירה בהיקפים לא גדולים של המוצרים. גם ההיקף הכספי של פעילות אסמים אינו עונה על הסף הכמותי להצגה בדוחות הכספיים של אסם כמגזרים ברי דיווח.

5. ל"ש הינה חברה פרטית העוסקת ביבוא, ייצור והפצה של מוצרים מובחרים כשוקולד, גומי לעיסה, סוכריות, וופלים, ממתקים, מוצרי מאפה ומוצרי מזון שונים. בנוסף, החברה פועלת כיבואן ומפיץ לחברות בינלאומיות אשר מונחות ע"י פילוסופיה שיווקית מבדלת כגון לואקר, שטורק, פרפטי-ון מלה, ג'ירלס מילס, קונגרה, יוגטה ואחרות.

שוק הממתקים בישראל ושיתוף הפעולה המתוכנן בין הצדדים

6. כאמור לעיל, אסם פועלת בשווקים שונים בתחום המזון. מבין התחומים השונים, אסם ול"ש פועלות בשווקים חופפים אחדים, והם:

6.1. מוצרי שוקולד שונים;

6.2. מאפה מתוק;

6.3. תערובות לעוגות;

6.4. רטבי בישול נוזליים;

6.5. כעכים מלוחים.

6.6. חטיפי דגנים⁶.

7. למרות שאסם (באמצעות אסמים) פעילה בשוק מוצרי השוקולד מזה יותר מעשור, נתח השוק שלה זניח בתחום והיא אינה שחקן משמעותי ומחולל תחרות⁷. יצויין, כי במהלך שנים אלו נעשו כמה נסיונות על ידי אסם להגדיל את נתח השוק של המוצרים, לרבות בדרך של נסיונות התקשרות עם חברות הפצה כאלה ואחרות. נסיונות אלו, כעולה מנתוני פלחי השוק, לא צלחו.

8. נתח השוק של אסמים בתחום מוצרי השוקולד מוערך, נכון לשנת 2016 (עד סוף חודש נובמבר 2016), בכ- 0.5%. נתח השוק של ל"ש בשוק מוצרי השוקולד הינו כ-6% והיא נחשבת לשחקן הרביעי אחרי

⁵ לא כללנו בתחום זה את פעילות הקבוצה בתחום המשקאות הקלים תחת המותג "NESTEA", נוכח העובדה שתחום זה צפוי לצאת מידיה של אסם בעתיד הקרוב וזאת בכפוף לאישור הממונה להתקשרות שבין חברת טמפו ליצרנית מוצרים אלה.

⁶ לא נכללו בתחומי התחרות תחום הקפה שבו לל"ש פעילות בהיקף זניח לחלוטין.

⁷ יצויין כי אסם מוכרות כבעלת מונופולין במוצרי פסטה יבשים ובתחום תחליפי בשר המבוססים על סויה, אך נתון זה אינו רלוונטי לבקשה ונכון שהוא לא יהווה גורם מכריע בה, שכן מובן מהנתונים כי אסם אינה ממנפת את מעמדה לטובת שוק מוצרי השוקולד, כעולה בבירור מנתחי השוק שלה בשוק זה.

קבוצת עלית-שטראוס, שנתת השוק שלה מוערך בכ-38% ולאחר מכן פררו ויוניליוור (בסדר יורד). מהנתונים שהובאו לעיל, נכון לראות באסס כמי שאינה מתחרה בלייש בשוק מוצרי השוקולד (זאת כאמור נוכח נתחי השוק המזעריים מאז החלה לפעול בשוק זה לפני כעשור).

9. בשעתו, הוגשה לממונה בקשה דומה לאשר התקשרות בין הצדדים במסגרת זכרון דברים שהכיל את עיקרי ההתקשרות הנוגעים לנושאים תחרותיים שפורטו עתה בהסכם שבין הצדדים⁸. הממונה הסכים לבצע בדיקה ראשונית של זכרון הדברים אשר בסופה הוא הודיע שהוא מבקש בסופו של דבר שהצדדים יתקשרו ביניהם בהסכם מפורט ומחייב (בכפוף לקבלת אישור הממונה). כמו כן הודיע הממונה שהוא רואה בעייתיות בהתקשרות זו נוכח נתח השוק של לייש בשוק כפי שהיה באותה עת.

10. מאז חל שינוי משמעותי בכל הנוגע ללייש שכן זו הפסיקה להפיץ ולשווק את מוצרי "פררו" ובעקבות כך חלקה בשוק ירד מכ-27% לכ-6% כאמור. נתון זה הינו משמעותי ביותר שכן אם הבסיס לעמדת הממונה היה החשש ליצירת דואופול בקטגוריה זו, הרי שחשש זה הוסר עתה לחלוטין עם הפסקת הפצת מוצרי "פררו" על ידי לייש.⁹

11. השיקולים להתקשרות של אסס (באמצעות אסמים) עם לייש נותרו כפי שהיו בעת הגשת הבקשה לאישור ההתקשרות במסגרת זכרון הדברים אשר הועברה בזמנו לממונה. כפי שכבר צויין לעיל וכפי שעולה בבירור מנתוני השוק, היקף החדירה של מוצרי השוקולד המיובאים על ידי קבוצת אסס הינו קטן מאד. אסס מבקשת איפוא לקבל שירותי הפצה מלייש ולנצל בדרך זו את הפרישה הרחבה של לייש בקטגוריה זו, כמו גם נסיונה והידע של לייש בקטגוריה זו, כדי להגדיל משמעותית את נתח השוק שלה, דבר שלא עלה בידה עד כה וזאת למרות שהמוצרים בהם מדובר הינם מוצרים המוכרים היטב (ונמכרים היטב) ברחבי העולם.

12. לייש מעוניינת, במיוחד עתה, בהתקשרות עם אסס (באמצעות אסמים) נוכח הגריעה של חלק משמעותי ביותר מפעילותה עקב הפסקת השיווק והמכירה של מוצרי "פררו", כאשר לייש מאמינה שמוצרי השוקולד המיובאים על ידי קבוצת אסס יוכלו למלא לפחות חלק מהחלל שנוצר אצלה עם הפסקת השיווק והמכירה של מוצרי "פררו".

ההסדר אינו מגביל את התחרות בחלק ניכר של השוק ואין בו כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשוק

13. ההסכם נשוא בקשה זו לא רק שאינו מעלה חשש לפגיעה בתחרות, אלא נהפוך הוא נועד לעודד אותה. כאמור כבר לעיל, נתח השוק של המוצרים הינו קטן מאד והוא לא צפוי לגדול ללא ההתקשרות בהסכם זה. על מנת שניתן יהיה להגדיל את נתח השוק של המוצרים יש צורך בהשקעה גדולה מאד בראש ובראשונה במערכת הפצה יעילה ובעלת ידע התומכת בהפצת מוצרים בטמפרטורה מבוקרת ולאסס אין כוונה להשקיע סכומים אלו.

בהקשר לכך יצויין, כי על מנת להקים מערכת הפצה להפצת מוצרים בטמפרטורה מבוקרת נדרשת השקעה כספית גדולה אשר, כאמור, אין בכוונת אסס להשקיע אותה נוכח היקף החדירה הקטן של המוצרים בשוק ובהתחשב בכך שעד כה כל נסיונות אסס להגדיל את נתח השוק של המוצרים בשוק לא צלחו. זאת ועוד, יש צורך בידע ונסיון בתחום זה אשר לו אפיונים ייחודיים השונים משווקים אחרים,

⁸ הצורך בזמנו בתתימת זכרון דברים ולא בהסכם מפורט הוסבר ופורט בזמנו. נוכח הנסיבות אין צורך לחזור ולפרט זאת עתה.

⁹ בשעתו, נציגי הממונה אכן הביעו את עמדתם, הלא מחייבת כמובן, שאם אכן תפסיק לייש להפיץ את מוצרי "פררו" יהיה מקום אכן לאשר את ההתקשרות שבין אסמים לבין לייש.

¹⁰ מציב לבקשה זו מצגת המפרטת את נתחי השוק השונים לפי נתוני סטורסקס.

הן בכל הנוגע לתנאי אחסון והובלת המוצרים והן בכל הנוגע לאפיון ודרישת הלקוחות בקטגוריה זו.

משכך, שירותי ההפצה שתקבל אסמים מלי"ש, הכוללים את הציוד והאמצעים שיש בידה, את הפרישה הרחבה שלה, את הידע והנסיון שלה בשוק זה ואת ההיכרות העמוקה והבלתי אמצעית בשוק זה הם אלו שיכולים להגדיל ובאופן ניכר את נתח השוק של המוצרים ולהפוך אותם דווקא למוצרים מחוללי תחרות בשוק זה.

14. שוק מוצרי השוקולד מתאפיין בכך שיש בו שחקן מרכזי גדול מאד – קבוצת שטראוס עלית וכאשר כל יתר המתחרים משתרכים הרחק מאחור (וכאשר, כמודגש לעיל, גם נתח השוק של ל"ש בשוק ירד עתה באופן דרמטי). המצב הוא איפוא שמדובר בשוק שהתחרות בו אינה רבה אם בכלל ורק מותג חזק ומוכר כמו מוצרי השוקולד של נסטלה (כמו קיט קאט ואחרים) הם אלו שיכולים להוות פוטנציאל לתחרות של ממש מול אותו שחקן עיקרי. כדי שאלו יוכלו להוות פוטנציאל של תחרות, חיוני שתהיה למוצרים אלו מערכת הפצה יעילה וזו יכולה להיות רק בעקבות ההתקשרות בהסכם נשוא בקשה זו.

15. אם בעת שהוגש זכרון הדברים שנערך בין הצדדים לאישורו של הממונה, היה חשש שאישור ההתקשרות שבין אסם לבין ל"ש יצור שוק דואופולי, הרי שחשש זה הוסר לחלוטין עם הפסקת הפצת מוצרי "פררו" על ידי ל"ש. נהפוך הוא. בנסיבות הקיימות הותרת המצב כפי שהוא תביא עד מהרה את השוק למצב שבו שולט בו שחקן אחד ויחיד, קבוצת עלית – שטראוס, על כל המשמעויות שיש לכך להגדלת כוחה בשוק הן בקטגוריה המדוברת והן בהשפעה ההדדית שיש לכוחה המוחלט בשוק זה ביחס לשווקים אחרים שבהם היא נמצאת.

16. נוסף על האמור, הרי ששיתוף הפעולה מוגבל לאספקת שירותי מכר והפצה רק ביחס למוצרים מסוימים מתוך מוצרים רבים אחרים המשווקים על ידי כל אחד מהצדדים (אשר ברובם אינם חופפים), כך שמדובר בהסדר מוגבל בהיקפו, וחשוב מכך – מוגבל בזמן, לתקופה של ארבע שנים והפיך, באופן שאינו יוצר תלות שיש בה כדי לבטל את שיקול הדעת העצמאי של מי מהצדדים ומתיר לכל אחד מהצדדים להמשיך ולהתחרות במשנהו ובשחקנים האחרים בשוק זה ובשווקים האחרים בהם הוא פועל.

17. עוד נציין שאין בהסכם זה התחייבות לבלעדיות כלשהי כך שנשמר שיקול הדעת לכל אחד מהצדדים לפעול באפיקי הפצה מקבילים ובלא שהדבר יהווה הפרת הסכם.

התחייבויות הצדדים כפי שבאות לידי ביטוי בהסכם ביניהם וצעדים שיינקטו אשר די בהם כדי להבטיח שלא תהיה פגיעה בתחרות

18. ל"ש לא תכרוך בין אספקת מוצריה לבין אספקת מוצרי אסמים.

19. מחיר המכירה של המוצרים לל"ש יהיה על פי מחירון אסמים. כאשר מחיר המכירה של המוצרים לנקודות המכירה ייקבע על ידי ל"ש על פי שיקול דעתה הבלעדי ובכפוף לתנאים הבאים:

19.1. מחירון אסמים יהיה מחירון מומלץ מירבי ול"ש לא תהיה רשאית למכור את המוצרים במחיר העולה על המחיר המומלץ המירבי;

19.2. אסמים תהיה רשאית לקבוע, על פי שיקול דעתה, הנחות ומבצעי קידום מכירות אחרים ללקוחות בכלל או ללקוחות מסוימים בפרט ובמקרה כזה מתחייבת ל"ש כי תנאי מבצעים אלו יועברו ללקוחות המתאימים ובלא שהיא תותיר אצלה כל טובת הנאה שהיא הנכללת באותו מבצע. עלויות מבצעים כאלו יופחתו בהתאמה או מלכתחילה במחירון אסמים או של"ש תזוכה בעלויות כאלה ככל שהן לא עודכנו במחירון אסמים;

19.3. החליטה לייש ליתן לאיזה מהלקוחות הנחה או הטבה מעבר לאלו שאושרו על ידי אסמים או שכלולות במחירון אסמים, הרי שהדבר ייעשה על חשבונה והיא לא תהיה רשאית לנכות עלויות מבצעים כאלו מהתמורה שעליה לשלם לאסמים בגין רכישת המוצרים.

20. התנאים המפורטים לעיל מבטיחים אף הם שמחד גיסא יישמר מחיר מירבי ומאידך תהיה גמישות רבה בקביעת המחיר בהתאם לתנאים המשתנים בשוק באופן שניתן יהיה לעודד את התחרות בקטגוריה זו.

21. בנוסף וכאמור לעיל, ההסכם אינו על בסיס בלעדיות מה שמותיר את הגמישות לשני הצדדים לפעול באמצעות אפיקי הפצה מקבילים.

22. מכאן, דעתנו היא כי הבקשה ראויה לפטור בהתאם לסעיף 14 לחוק.

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

24. נודה אם הבקשה לפטור תיבחן על ידי הרשות בהקדם ותאושר.

25. אנו לרשותכם לכל שאלה או הבהרה, ככל שאלה תידרשנה.

אפרת כראזי, עו"ד
רשיון מס' 31737
רח' ברקוביץ 4, ת"א 64238
טל. 03-7773939
חתימה וחותמת

י"מ ל"ה ז'תמוז ה'תשע"ז

27.12.16

שם

תאריך

יעקב שמואלמן, עו"ד
מס' רשיון 13891
ז'בוטינסקי 7, ר"ג 52520
פקס. 03-6114141
03-6114142
חתימה וחותמת

אסמין חילוף טי כ"ה ס/מחל
חג אק טע"א
שם

28/12/16

תאריך