



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

בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם בין

בר הום דילברי בע"מ וקשר הארץ בע"מ

1. פתח דבר

הונחה בפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק"), להסדר כובל בין בר הום דילברי בע"מ (להלן: "בר דילברי") וקשר הארץ בע"מ (להלן: "קשר הארץ", וביחד: "הצדדים") שעניינו התחייבות לאי תחרות הנלוות לעסקת מיזוג בין בר דילברי לקשר הארץ, לה נתתי את אישורי ביום 22.03.17 (להלן: "העסקה").

לאחר שבחנתי את ההסדר הנזכר, כמו גם את השפעתו האפשרית על התחרות בשווקים הרלוונטיים, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות שבהסדר אינן מגבילות את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מן ההסדר כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים מצטברים אלו, אשר ינומקו בהמשך, מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק.

2. ההסדר והצדדים לו

בר דילברי היא חברה פרטית, ריקה מפעילות, בבעלות בר בי.טו.די. בע"מ – הנשלטת על ידי בר שיווק והפצה אחזקות בע"מ (להלן: "**בר אחזקות**").¹ בר אחזקות עוסקת, באמצעות חברות קשורות,² באספקת שרותי לוגיסטיקה והפצה בפריסה ארצית, של עיתונים, כתבי עת, מגזינים ומוצרים נוספים למנויים ולנקודות מכירה קמעונאיות ברחבי הארץ; בהפצת דואר לבתי עסק וכן בהפצת חבילות ומוצרים שונים ליעדם הסופי בבית הלקוח.

קשר הארץ היא חברה פרטית, ריקה מפעילות, של הוצאת עיתון הארץ בע"מ (להלן: "**הוצאת הארץ**") – אשר מוציאה לאור את עיתון הארץ, The Marker, מגזין עיניים וכתבי עת נוספים.

¹ בעלי המניות בבר אחזקות הם ענוג סחר ויזמות בע"מ (50%) וידיעות תקשורת בע"מ (50%) – המוציאה לאור של העיתון היומי "ידיעות אחרונות".

² באמצעות בר בי.טו.די. בע"מ ובר פוינט אוף סייל בע"מ.

בנוסף הוצאת הארץ עוסקת, באמצעות כל הארץ בע"מ, אשר בבעלותה, בהפצת חבילות ומוצרים שונים לבית הלקוח הסופי (להלן: "Home Delivery").

במסגרת העסקה יעבירו הוצאת הארץ ובר אחזקות את פעילותן בתחום ה- Home Delivery לקשר הארץ ולבר דליברי, בהתאמה. לאחר מכן תתמזג קשר הארץ עם ולתוך בר דליברי ובתמורה לכך תקצה בר דליברי להוצאת הארץ כ-50% מהון מניותה, כך שלאחר השלמת ההסכם יחזיקו הוצאת הארץ ובר אחזקות (במישרין ובעקיפין) ב-50% מהון מניותה ומכוח ההצבעה של בר דליברי.

ענינה של הבקשה מושא החלטתי זאת היא בהתחייבות קשר הארץ, בר דליברי בעלי מניותיהם ותאגידים בשליטתם, שלא להתחרות בפעילות ה- Home Delivery של החברה הממוזגת כל עוד בר אחזקות והוצאת הארץ מחזיקים במניות בר דליברי, ועד תום שלוש שנים לאחר מכן.

3. השפעת הכבילות על התחרות

החשש התחרותי הנובע מאימוצן של תניות אי תחרות גלוי על פניו והוא נוגע להיותו של הצד המגביל עצמו מתחרה פוטנציאלי בשוק, בהיעדר הכבילה.

יחד עם זאת, דיני ההגבלים העסקיים מכירים ברצונם של צדדים המחזיקים במשותף בגוף עסקי להגביל את יכולתו של מי מהם מלהתחרות בפעילותם המשותפת, דהיינו פעילות הגוף בו הם מחזיקים יחדיו. תחרות שיציבו לחברה בעלי מניותיה, הנחשפים לסודותיה ויכולים להשפיע על פעולותיה, עלולה לפגוע בפעילות החברה ובערכה הכלכלי עבור יתר בעלי המניות. משכך, התחייבות הצדדים שלא להתחרות בעסק או במיזם המשותף נועדה לקדם השקעה בו מצד הצדדים המחזיקים במשותף, בין היתר, באמצעות העברת הון, ידע או תשומות החשובות לפעילותו.³

התחייבות זאת אף עולה בקנה אחד עם תכליתם של כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג למיזמים משותפים) (הוראת שעה), תשס"ו-2006 (להלן: "פטור הסוג למיזמים משותפים"), אשר פוטר, בתנאים מסוימים, את התחייבות צד למיזם, אדם השולט בו או תאגיד הנשלט על ידי מי מהם, שלא להתחרות במיזם המשותף במהלכו ועד 3 שנים לאחר פרישת הצד מן המיזם.⁴

רציונל דומה הוא שעומד בבסיס סעיף 3 לכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים) תשס"ט-2009, הפוטר מן החובה לקבל את אישור בית הדין בגין התחייבותו של בעל זכויות בעסק, המוכר זכויותיו או חלקן, שלא להתחרות בעסק הנמכר, כל עוד הוא מחזיק בלמעלה מ-20% מהזכויות בעסק או מועסק בו, בכפוף לתנאים נוספים המנויים שם.

הטעמים שנמנו לעיל מתקיימים גם ביחס לתניית אי התחרות שבין הצדדים בענייננו. תניית אי התחרות היא תוצר נלווה להסכמה על פעילותם המשותפת של הצדדים במסגרת בר דליברי, היא נחוצה לצורך הבטחת פעילות זו ואף טבעית לה. בנוסף, תקופת אי התחרות לה התחייבו הצדדים

³ ראו: החלטה בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל בין: רפאל מערכות לחימה מתקדמות בע"מ ו- Lockheed Martin Corporation Missiles and Fire Control Operating Entity, 2012 הגבלים עסקיים 500241.

⁴ סעיף 2(ב)(8) לפטור הסוג למיזמים משותפים.

– שהוגדרה כתקופה בה מחזיקים הוצאת הארץ ובר אחזקות בבר דליברי ושלוש שנים לאחר מכן – היא תקופה שבירה העולה בקנה אחד עם התקופה הנזכרת בפטור הסוג למיזמים משותפים. בשל ספק בדבר תחולת פטור הסוג למיזמים משותפים על הכבילה שבפני, פנו אלי הצדדים בבקשה למתן פטור זה. לאחר שמצאתי לנכון לאשר את המיזוג, ונוכח הטעמים המפורטים לעיל, ראיתי לנכון ליתן פטור לכבילה זאת.

4. סוף דבר

לאחר שנועצתי בועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ולהעניק את הפטור המבוקש.

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 עליו ניתן הפטור.

מיכל הלפרין
הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ד אדר, תשע"ז

22 מרץ, 2017