



רשות ההגבלים העסקיים

החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר שבין בון תור בע"מ, א.נ. נתניה בע"מ, מר אשר קליינמן ומר גדעון קליינמן

1. פתח דבר

ביום 21 באוגוסט 2013 הונחה על שולחני הודעת מיזוג בקשר עם הסכם שבין בון תור בע"מ (להלן: "בון תור"), א.נ. נתניה בע"מ (להלן: "א.נ. נתניה"), מר אשר קליינמן ומר גדעון קליינמן.

המיזוג אושר על ידי ביום 11 בספטמבר 2013 (להלן: "המיזוג").

בצד עסקת המיזוג, הובאה לבחינתי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים" או "החוק"), לכבילה שנלוותה למיזוג, שעניינה בהתחייבות של א.נ. נתניה וה"ה קליינמן שלא להתחרות בבון תור.

לאחר שבחנתי את ההסדר, 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 ממנו ואינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשווקים המושפעים מן ההסדר; כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה; וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. מטעמים אלו מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק, בשל הנימוקים שיפורטו להלן.

2. הצדדים וההסדר

בון תור היא חברה פרטית המאוגדת בישראל, בבעלות שי כץ אחזקות בע"מ ושמרוק בון טור בע"מ, העוסקת בתחום ההסעות הפרטיות, ומפעילה שירותי הסעות למוסדות. כמו כן, בון תור מחזיקה במניות בחברות נוספות העוסקות בתחום ההסעות.

א.נ. נתניה היא חברה פרטית המאוגדת בישראל, בבעלות מר אשר קליינמן ומר גדעון קליינמן, העוסקת בתחום ההסעות.

במסגרת ההסכם בון תור רוכשת את הפעילות העסקית של א.נ. נתניה, בדרך של המתאת הסכמים עם לקוחות ורכישת צי האוטובוסים של א.נ. נתניה.

במסגרת ההסכם נכללה תניית אי תחרות, לפיה א.נ. נתניה וכן ה"ה קליינמן לא יעסקו במישרין או בעקיפין בתחום ההסעות משך תקופה של 4 שנים.

3. השפעת ההסדר על התחרות

דיני ההגבלים העסקיים מכירים בצורך בהגבלת התחרות בין צדדים לעסקת מכירה של עסק או פעילות עסקית - בשלמותם או בחלקם. תניית אי תחרות הינה תניה נפוצה בעסקאות מיזוג. הרציונל להגבלת פעילותו העסקית של המוכר מלהתחרות בתחום פעילותו של העסק הנרכש



רשות ההגבלים העסקיים

במיוזוג הינו הרצון לשמר את ערכו הכלכלי של העסק הנרכש ולהבטיח את נכונות הרוכש לרכוש את העסק ולהשקיע בו מהונו וממרכו.

בכללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), תשס"ט-2009 (להלן: "פטור הסוג"), וכן בסעיף 3(8) לחוק הוכר ההיגיון העסקי לגיטימיות שבמתן הגנה לערכו של העסק הנמכר על-ידי התחייבות מוכר העסק שלא להתחרות בו, לפרק זמן מסוים.¹

התחייבותם של ה"ה קליינמן, המחזיקים במניות א.ג. נתניה בחלקים שווים, לאי תחרות, אינה חוסה תחת פטור הסוג, מן הטעם שאין מדובר בהתחייבות של אדם "השולט" בחברה המוכרת. הגדרת "שליטה" לעניין פטור הסוג הינה כהגדרת המונח בחוק, קרי החזקה של יותר ממחצית באחד מאמצעי השליטה בחברה, ולא חלה, כלשונה, על בעל מניות המחזיק בחמישים אחוז מהון המניות. על כן, נדרש אישור פרטני של הממונה על ההגבלים העסקיים לכבילה.

כלל, פטור הסוג קובע את גודל התחולה של תניית אי התחרות, הראויה למתן פטור במקרים רגילים. חריגה מגדרי תחולת תניית אי התחרות הקבועה בפטור סוג תאושר רק בהתקיים נסיבות מיוחדות המצדיקות זאת.²

במקרה הנוכחי שוכנעתי כי אכן מתקיימות נסיבות מיוחדות המצדיקות את מתן הפטור. מבנה השליטה בחברה, שבו שני בעלי המניות בחברה, מחזיקים במחצית מהון המניות כל אחד, מקנה לכל אחד מהם יכולת שליטה אפקטיבית על ענייני החברה. על כן, מבחינה מהותית, ניתן לומר כי ביחס לשניהם, מתקיים הרציונל הקבוע בפטור הסוג, לאפשר הכללתם של בעלי השליטה בחברה הנמכרת בגדרי כבילת אי התחרות.

תניית אי התחרות בעסקה זו נועדה להגן על אינטרסים לגיטימיים של הצדדים למיזוג. הצורך בכבילת אי התחרות נובע מעצם העסקה והיא נחוצה לביצועה. בנסיבות העניין, איני רואה חשש לפגיעה של ממש בתחרות כתוצאה מתניית אי-התחרות, לכשעצמה.

מן הטעמים המפורטים לעיל, ובשים לב לכך שעסקת המיזוג בין הצדדים אושרה על ידי מחמת שלא עוררה חשש לפגיעה משמעותית בתחרות בשוק, לא ראיתי מניעה ממתן פטור כמבוקש ביחס להתחייבות המוכרים.

¹ ראו למשל החלטה לפי סעיף 14 לחוק בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם בין טריג מידע מרחבי בע"מ, אופק צילומי אויר (1987) בע"מ, מר יריב כסיף ומר טל חצב, 500227 הגבלים עסקיים 2012.

² לעניין חריגה מתקופת אי התחרות ראו למשל החלטה לפי סעיף 14 לחוק בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסכם שהצדדים לו הם AC Nielsen Corporation, מחקרי הגל החדש בע"מ, מר עופר לוי, Nielsen Company (Europe) SARL, קאפי טסט בע"מ, אפקט טי וי בע"מ, אמ. אר. סי יועצי מחקר שווקים בע"מ, מר יעקב לוי ומר רן לוי, 5001997 הגבלים עסקיים 2012. כן ראו החלטה לפי סעיף 14 לחוק בדבר אי מתן פטור להסדר כובל בין CarPro Systems Ltd. לבין קומפליט טכנולוגיות מידע בע"מ, קומפליט פתרונות עסקיים בע"מ וה"ה משה גז, זיו שלו ומשה תמיר, 5001805 הגבלים עסקיים 2011.



רשות ההגבלים העסקיים

4. סוף דבר

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

פרופ' דניאל גילה

הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, י"ז כסלו תשע"ד

20 נובמבר 2013