



החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988
בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל
להסדר בין Fuson Industrial Holdings Limited לב. גאון אחזקות בע"מ,
לאברהם לבנת בע"מ ולקיבוץ מצפה שלם

1. פתח דבר

לפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים"), בעניין הסדר אי תחרות בין Fuson Industrial Holdings Limited (להלן: "Fuson"), ב. גאון אחזקות בע"מ (להלן: "גאון"), אברהם לבנת בע"מ (להלן: "לבנת") וחמ"ש אהבה אחזקות בע"מ שבבעלות קיבוץ מצפה שלם (להלן: "מצפה שלם", גאון, לבנת ומצפה שלם להלן ביחד: "בעלי המניות העקיפים"). הסדר זה נלווה להסכם רכישת מניות מיום 10.4.2016 לפיו רוכשת Fuson את מלוא הון המניות של אהבה – מעבדות ים המלח בע"מ (להלן: "אהבה" ו-"הסכם רכישת המניות").

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 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. מן הנימוקים שיפורטו להלן מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים.

2. הסכם רכישת המניות

2.1 הצדדים להסכם

Fuson היא חברת אחזקות שבסיסה בהונג קונג. בעלי מניותיה של Fuson פועלים בישראל באמצעות חברות בבעלותם גם בתחום ציוד לייזר לשימושים רפואיים, ובמיזמי היי-טק וביו-טק.

אהבה היא חברה המייצרת בעצמה ובאמצעות חברות בנות שלה מוצרי טיפוח עור המכילים בוך ומינרלים מים המלח ותחת המותג "AHAVA". אהבה מוחזקת בידי אהבה אחזקות בע"מ (להלן: "אהבה אחזקות") (74%)¹ ובידי Shamrock Israel Growth Fund L.P., Shamrock Israel, Investors Growth Fund L.P., קיבוץ קליה וקיבוצי ים המלח אחזקות בע"מ.

¹ אהבה אחזקות נמצאת בבעלות משותפת של מצפה שלם (50%), לבנת וגאון (יחד 50%).

2.2 ההסכם והכבילות

בהסכם רכישת המניות רוכשת Fuson את מלוא הון מניותיה של אהבה מבעלי מניותיה. הצדדים לבקשת הפטור הבהירו כי העסקה שבהסכם רכישת המניות אינה עומדת בתנאים לדיווח מוקדם לממונה על הגבלים עסקיים שבסעיף 17 לחוק ההגבלים העסקיים.

הצדדים פנו בבקשה זו בגין כבילות אי-תחרות ואי שידול הכלולות בהסכם רכישת המניות ובנספחיו, לפיהן התחייבו גאון, מצפה שלם ולבנת המחזיקים, כאמור, במניות אהבה בעקיפין כדלהלן:

(1) שלא לעסוק במחקר, פיתוח, ייצור, הפקה ועיבוד של מוצרי קוסמטיקה ומוצרים פרא-רפואיים המבוססים על בוז' ומינרלים שמקורם בים המלח או על רכיבים טבעיים אחרים וכן להימנע ממכירה, או הפצת מוצרים אלו באזור ים המלח למשך ארבע שנים ממועד השלמת העסקה.

(2) שלא להעסיק עובדים או קבלני משנה של החברה למשך שנתיים ממועד השלמת העסקה.

(3) שלא לשדל שותפים חוזיים של החברה, לרבות לקוחות, ספקים ויועצים, להפחית או להפסיק את התקשרויותיהם עם החברה או עם חברות בנות של החברה למשך ארבע שנים ממועד השלמת העסקה.

כבילות דומות נגעו לבעלי מניותיה הישירים של אהבה אך בקשת הפטור אינה נוגעת אליהן שכן לשיטתם הן חוסות תחת כללי ההגבלים העסקיים (פטור סוג לכבילות נלוות למיזוגים), התשס"ט-2009 (להלן: "פטור הסוג").

3. השפעת ההסדר על התחרות

הגבלת תחרות בין צדדים לעסקת מכירה של עסק או פעילות עסקית מהווה דפוס עסקי מקובל, שנועד להבטיח את נכונות הרוכש לרכוש עסק ולהשקיע בו מהונו וממרכו באמצעות הגנה על האינטרס הלגיטימי שלו שהמוכר לא ירוקן את העסק הנמכר מתוכן על-ידי תחרות בו בסמוך לאחר המיזוג. מטעם זה הותקן פטור הסוג.

על כן, מקום בו כבילות אי-תחרות ואי שידול הנלוות להסכם מיזוג הן לפרקי זמן סבירים, הן אינן מעלות חשש לפגיעה בתחרות והצורך בהן נובע מעצם העסקה או שהן חיוניות לביצועה, אין מניעה ממתן פטור לכבילות כאמור.²

הצדדים לבקשת הפטור הבהירו כי לשיטתם ההתחייבויות האמורות של בעלי מניותיה של אהבה פטורות מאישור בית הדין להסדר כובל לפי הוראות פטור הסוג ועל כן אינני נדרשת להתחייבויות של אלו.

² ראו למשל החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר בין גדרון תעשיות בע"מ, מעיין תעשיות מאפה בע"מ, מר אייל שלו, אברהם בן יקר, צבי וייס ומשה יחזקאל, (13.8.2012) **הגבלים עסקיים** 500209; ההחלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר שבין בון תור בע"מ, שמרוק בון תור בע"מ, שי כץ החזקות בע"מ, שי כץ, ערן כץ, שגיא כץ, אדשן החזקות בע"מ ואנים החזקות בע"מ, (14.4.2013) **הגבלים עסקיים** 500378; וכן את ההחלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל להסדר שבין Kimberly Clark Worldwide, Inc, קונטיפי בע"מ, ד"ר אילן זיו, גבי צביה ארליך וגבי מיטל וקנין, (11.11.2013) **הגבלים עסקיים** 500500.

עם זאת, תנאי פטור הסוג אינם מתקיימים כלשונם ביחס להתחייבויות בעלי המניות העקיפים, על אף שבמאפייניהן ההתחייבויות אינן חורגות מתנאי פטור הסוג. הסיבה לכך היא שהמחזיקים בעקיפין אינם נכנסים להגדרת "מוכר"³ או בעל "שליטה"⁴ במוכר שבפטור הסוג. על אף האמור, נראה כי השיקולים העומדים בבסיס פטור הסוג חלים אף בעניין התחייבויותיהם של אלו, נוכח ההחזקות המשמעותיות שלהם באהבה ונוכח מעורבות נושאי המשרה בהם בעסקיה והיכרותם עם פעילותה העסקית של אהבה. כמו כן, בדיקת הרשות העלתה שפועלות חברות נוספות שעוסקות בשיווק מוצרי קוסמטיקה מהסוג הכלול בהתחייבויות בשעה שלמעט החזקתם באהבה, החברה הנמכרת, אין למחזיקים בעקיפין פעילות משמעותית בתחומים אלו ולכן אף אין בהתחייבות המחזיקים בעקיפין כדי להגביל את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מההסדר.

4. סוף דבר

אשר על כן, שוכנעתי, כי ההסדר שבפני אינו מגביל את התחרות בחלק ניכר של שוק המושפע מן ההסדר ואף אינו מעלה חשש לפגיעה של ממש בתחרות בשוק, כי עיקרו אינו בהפחתת התחרות ובמניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. לפיכך, ראיתי לנכון ליתן את הפטור המבוקש.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק ההגבלים העסקיים נתונה החלטתי זו לערר בפני 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, ל' סיון, תשע"ו

6 יולי, 2016

³ "מוכר" – מי שמעביר לאחר זכויות בעסק, כולן או חלקן, במסגרת עסקת המיזוג.

⁴ "שליטה" – החזקה של יותר ממחצית באחד מאמצעי השליטה הבאים: (1) זכות ההצבעה באסיפה כללית של חברה או בגוף מקביל של תאגיד אחר; (2) הזכות למנות דירקטורים של תאגיד.