

ה"ע 604/06

**בבית הדין להגבלים עסקיים
בבית המשפט המחוזי בירושלים**

בעניין:

הממונה על הגבלים עסקיים
ע"י בי"כ עו"ד אנדרי ניקל ואח'
מרשות ההגבלים העסקיים
רחוב עם ועולמו 4, ירושלים
טל': 02-5458500; פקס: 02-5458555

ובעניין:

1. אסם תעשיות מזון ישראליות בע"מ
קרית אסם, ת.ד. 934 שוהם 60850
טל': 03-7205030; פקס: 03-7205095

2. החברה המרכזית לייצור משקאות קלים בע"מ
ע"י בי"כ עו"ד אמיר וג' ואח'
רון גזית, רוטנברג ושות', עורכי דין
משדרות רוטשילד 46, תל-אביב 66883
טל': 03-7111700; פקס: 03-7111711

3. יוניליוור ישראל בע"מ
ע"י בי"כ עוה"ד רונית אמיר-יניב או רון גוטמן
גאל ארטן ושות', עורכי דין
מרכז עזראלי 1, תל אביב
טל': 03-6087826; פקס: 03-6087724

4. שטראוס גרופ בע"מ (לשעבר שטראוס-עלית בע"מ)
מרחוב הסיבים 49, קריית מטלון, פתח תקווה 49517

5. גלידת שטראוס בע"מ
ע"י בי"כ עוה"ד רונית אמיר-יניב או רון גוטמן
גאל ארטן ושות', עורכי דין
מרכז עזראלי 1, תל אביב
טל': 03-6087826; פקס: 03-6087724

6. תנובת מרכז שיתופי לשיווק תוצרת חקלאית בישראל בע"מ
המחלקה המשפטית, ת.ד. 33 רמת השרון
טל': 03-6904750; פקס: 03-6986415

7. יפאורה-תבורי בע"מ
דרך גד פינשטיין רחובות 76385
טל': 08-9344644; פקס: 08-9467163

8. חברת ש. שטוביץ' בע"מ
רחוב שחם 8 פתח תקווה 49517

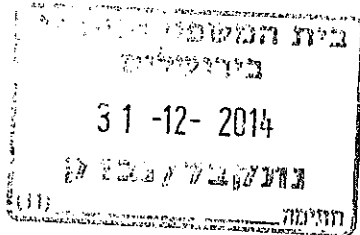
"הממונה"

בית הדין להגבלים עסקיים
בבית המשפט המחוזי בירושלים
31-12-2014
החלטה

החלטה 04/01/2015
בקשה 1 בת"ק 604-06
שו' תמר בזק רפפורט
כמבוקש

ישרד עורכי דין
ירושלים 91451

"הממונה"



בעניין: הממונה על הגבלים עסקיים
ע"י ב"כ עו"ד אנדרי ניקל ואח'
מרשות ההגבלים העסקיים
רחוב עם ועולמו 4, ירושלים
טל': 02-5458500; פקס: 02-5458555

ובעניין: 1. אסם תעשיות מזון ישראליות בע"מ
קרית אסם, ת.ד. 934 שוהם 60850
טל': 03-7205030, פקס: 03-7205095

2. החברה המרכזית לייצור משקאות קלים בע"מ
ע"י ב"כ עו"ד אמיר נג ונח'
רון גזית, רוטנברג ושות', עורכי דין
משדרות רוטשילד 46, תל-אביב 66883
טל': 03-7111711; פקס: 03-7111700

3. יוניליוור ישראל בע"מ
ע"י ב"כ עוה"ד רונית אמיר-יניב או רון גוטמן
יגאל ארנון ושות', עורכי דין
מרכז עזריאלי 1, תל אביב
טל': 03-6087826; פקס: 03-6087724

4. שטראוס גרופ בע"מ (לשעבר שטראוס-עלית בע"מ)
מרחוב הסיבים 49, קריית מטלון, פתח תקווה 49517

5. גלידת שטראוס בע"מ
ע"י ב"כ עוה"ד רונית אמיר-יניב או רון גוטמן
יגאל ארנון ושות', עורכי דין
מרכז עזריאלי 1, תל אביב
טל': 03-6087826; פקס: 03-6087724

6. תנובה מרכז שיתופי לשיווק תוצרת חקלאית בישראל בע"מ
המחלקה המשפטית, ת.ד. 33 רמת השרון
טל': 03-6904750; פקס: 03-6986415

7. יפאורה-תבורי בע"מ
דרך גד פינשטיין רחובות 76385
טל': 08-9344644; פקס: 08-9467163

8. חברת ש. שסטוביץ' בע"מ
רחוב שחם 8 פתח תקווה 49517
טל': 03-9200300; פקס: 03-9229993

9. חוגלה קימברלי שיווק בע"מ
ע"י ב"כ עו"ד זיו אברמוביץ'
לפידות, מלכיאוור, אברמוביץ' ושות', משרד עורכי דין
בית אמות, קרית המדע 11, ת.ד. 45134, ירושלים 91451
טל': 02-5638070; פקס: 02-5638071

10. **טמפו משקאות בע"מ**
רחוב גיבורי ישראל 2, נתניה
טל': 09-8630552; פקס: 09-8630750

11. **ויטה פרי הגליל שיווק בע"מ**
רחוב הנפח 2, אזור התעשייה חולון 58818
טל': 03-6545765; פקס: 072-2640150

12. **שוקוטרייד בע"מ**
רחוב האופן 3, קרית אריה, פתח-תקוה 49512
טל': 03-9220440; פקס: 03-9220770

13. **צ.י. תעשיות מזון יבנה בע"מ**
אזור התעשייה יבנה, ת.ד. 99 יבנה 70600
טל': 08-9436492; פקס: 08-9420768

"ספקי המזון"

בקשה בהסכמה לביטול צו מוסכם

בית הדין הנכבד מתבקש לעשות שימוש בסמכות המסורה לו בסעיף 50ב(ה)(1) לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים") ולהורות על ביטולו של הצו המוסכם נושא תיק זה (להלן: "הצו המוסכם").

הצו המוסכם מצורף כנספח "1" לבקשה זו.

ואלו נימוקי הבקשה:

1. ביום 2 באוגוסט 2006 בית הדין הנכבד נתן תוקף של צו לפי סי' 50 לחוק להסכמה שבין הממונה על הגבלים עסקיים (להלן: "הממונה") לבין אסם תעשיות מזון ישראליות בע"מ, החברה המרכזית לייצור משקאות קלים בע"מ, יוניליוור ישראל בע"מ, שטראוס גרופ בע"מ (לשעבר שטראוס-עלית בע"מ), גלילדת שטראוס בע"מ, תנובה מרכז שיתופי לשיווק תוצרת חקלאית בישראל בע"מ, יפאורה-תבורי בע"מ, ש. שסטוביץ' בע"מ חוגלה קימברלי שיווק בע"מ, טמפו משקאות בע"מ, ויטה פרי הגליל שיווק בע"מ, שוקוטרייד בע"מ וצ.י. תעשיות מזון יבנה בע"מ (לעיל ולהלן ביחד: "ספקי המזון").

2. עניינו של הצו המוסכם הוא הסדרה של היבטים מסוימים של שוק המזון, בדגש על יחסי ספקי מזון ורשתות קמעונאיות, והוא נחתם במטרה להביא להפסקתם של הסדרים והתנהגויות, אשר לעמדת הממונה, אינם עולים בקנה אחד עם הוראות חוק ההגבלים העסקיים וכן על מנת למנוע הישנותם בעתיד.

3. במסגרת הצו המוסכם נקבעו איסורים ומגבלות אשר הוחלו על ספקי המזון שהם צד לצו המוסכם וכן על רבוע כחול לישראל בע"מ ושופרסל בע"מ, מי מטעמן או מי שבא בנעליהן (להלן: "רשתות השיווק"). חלק מן האיסורים והמגבלות בצו המוסכם חלים על כל ספקי המזון שהם צד לצו המוסכם, וחלק רק על אותם ספקי מזון שהם צד לצו המוסכם והם בגדר ספקים דומיננטיים, כהגדרת מונח זה בצו המוסכם.

4. בין היתר, במסגרת הצו המוסכם נקבעו האיסורים הבאים: איסור על ספק להתערב ביחס לזהות או מספר הספקים שמוצריהם נמכרים ברשת שיווק; איסור על ספק דומיננטי להיות צד להסדר המקנה לו למעלה ממצית מכלל שטח המדף שרשת השיווק מקצה למוצרים מאותו סוג, הסדר בלעדיות בתצוגת חוץ מדף וכן איסור להתקשר בהסדר להקצאת שטח מדף לתקופה העולה על שנה אחת; איסור על הסדרי ניהול קטגוריה; מגבלות על הסדרי סדרנות (הטלת חובה על סידור מצרכים אך ורק על פי תכנית סידור מצרכים של רשת השיווק, איסור על תגמול הסדרנים באופן אשר עלול לפגוע מהותית בהוראות הצו המוסכם ואיסור על שימוש במידע שמתקבל מידי הסדרנים על מנת להשפיע על תמחור המצרכים או היקף שטחי המדף או חוץ מדף שמוקצים לספקים אחרים); איסור על ספק דומיננטי להעניק לרשת שיווק הטבה בגין השגת יעדי מכירה; איסור על הסדרים שעניינם קביעת נתח השוק של הספק או הגבלת נתח השוק של הספקים האחרים; איסור על בלעדיות במבצעים ואיסור על ספק להכתיב את המחיר לצרכן של מוצריו או להתערב בכל דרך אחרת בקביעת המחיר לצרכן, אלא בדרך של המלצה על המחיר לצרכן.

5. ביום 27 במרץ 2014 פורסם בספר החוקים חוק קידום התחרות בענף המזון, התשע"ד-2014 (להלן: "חוק המזון"). מטרתו של חוק המזון היא הגברת התחרותיות בענף המזון ובתחום מוצרי הצריכה, לשם הפחתת המחירים לצרכן (ר' סעיף 1 לחוק המזון).

6. בפרק ב', סימן א' לחוק המזון, שתחילתו ביום 15 בינואר 2015, נקבעו איסורים על התנהגויות והסדרים שונים, אשר עלולים להפחית את התחרות בין ספקים או בין קמעונאים או לחזק את מעמדם של ספקים גדולים או קמעונאים גדולים, כהגדרתם בחוק המזון (ר' סעיף 2 לחוק המזון).¹

7. בכלל זה, בחוק המזון נקבעו האיסורים הבאים:

7.1. איסור על ספק להתערב במחיר לצרכן שגובה קמעונאי על מצרך של ספק אחר או בתנאים המסחריים שבהם נמכרים מצרכים של ספק אחר (סעיף 5 לחוק המזון);

7.2. איסור על קמעונאי לגבי התערבות אצל ספק בכל הנוגע למחיר של מצרך של הספק שגובה קמעונאי אחר או בתנאים המסחריים שבהם קמעונאי אחר מוכר מצרך לצרכן (סעיף 6 לחוק המזון);

7.3. איסור על ספק גדול לעסוק בסידור מצרכים בחנות של קמעונאי גדול או להתערב בכל דרך בסידור המצרכים (סעיף 7(א)(1) לחוק המזון) וכן איסור על קמעונאי גדול להיות צד להסדר עם ספק גדול הנוגע לסידור מצרכים בחנותו (סעיף 7(א)(2) לחוק המזון);

¹ "ספק גדול" – ספק שמחזור המכירות שלו לקמעונאים, או באמצעות קמעונאים, בישראל, בשנת הכספים הקודמת, עלה על 300 מיליון שקלים חדשים, או ספק שהוא בעל מונופולין כמשמעותו בסעיף 26 לחוק ההגבלים העסקיים, לגבי מצרך מסוים שבשלו הוכרו מונופולין; "קמעונאי גדול" – כל אחד מאלה: (1) קמעונאי המחזיק בשלוש חנויות לפחות שמחזור המכירות הכולל של חנויותיו, בשנת הכספים הקודמת, עולה על 250 מיליון שקלים חדשים; לעניין זה, "מחזור מכירות" – לרבות מחזור המכירות של מצרכים שספק מכר בחנות של הקמעונאי; (2) קמעונאי המחזיק בחנות מקוונת שמחזור המכירות הכולל שלו בישראל מהחנות המקוונת, ואם הוא מחזיק גם בחנות שאינה מקוונת, אחת או יותר – יחד עם הכנסותיו ממנה וממצרכים שספק מכר בחנות של הקמעונאי, בשנת הכספים הקודמת, עולה על 250 מיליון שקלים חדשים;

- 7.4. איסור על ספק גדול להתערב אצל קמעונאי בכל אחד מאלה: קביעת מחיר לצרכן, הקצאת שטח מכירה למצרף שמספק הספק, קביעת היקף הרכישות של מצרף שמספק הספק וכן רכישה או מכירה של מצרכים שספק אחר מספק לקמעונאי (סעיף 7(א)(3) לחוק המזון), וכן איסור על קמעונאי גדול להיות צד להסדר עם ספק גדול בעניינים אלו (סעיף 7(א)(4) לחוק המזון);
- 7.5. איסור על הסדרים שתוצאתם היא תמחור אסור (סעיף 8 לחוק המזון). תמחור אסור מוגדר בחוק המזון כאחד מאלה: מכירת חלק מיחידות המצרף, או חלק מהמצרכים בסל מצרכים, במחיר הנמוך מהעלות השולית של אספקת המצרף לקמעונאי או מכירת מצרכים, לרבות סל מצרכים, שסך כל מחירם נמוך או שווה לסך כל המחיר בעד רכישת מספר קטן יותר של יחידות או בעד אותו סל מצרכים בהרכב מצומצם יותר;
- 7.6. איסור על ספק גדול להתנות רכישת מצרף אחד ברכישת מצרף אחר;
- 7.7. איסור על ספק להעביר תשלומים לקמעונאי גדול, בכפוף לסייגים הקבועים בחוק המזון;
- 7.8. איסור על קמעונאי גדול להקצות יותר ממחצית משטחי המדף בחנויותיו למצרכים של ספקים גדולים מאד (שמחזור מכירותיהם לקמעונאים עולה על מיליארד ₪).
8. הוראות חוק המזון המפורטות לעיל מתייחסות לאותם תחומים ובאותם נושאים המוסדרים כיום במסגרת הצו המוסכם וקובעות כללי התנהגות ביחס להסדרים ולפעולות אשר הוסדרו עד עתה במסגרת הצו המוסכם.
9. ראוי לציין כי בעוד שהצו המוסכם מחייב רק את ספקי המזון שהנם צד לצו המוסכם ואך ורק ביחס לפעילותם בשופרסל וברבוע הכחול, הוראות חוק המזון רחבות יותר ומתייחסות לכלל הגורמים שנכנסים לגדרי ההגדרות של "ספק" ו"קמעונאי" או "ספק גדול" ו-"קמעונאי גדול" בחוק המזון, לפי העניין.
10. עם כניסת ההוראות האמורות בחוק המזון לתוקף, הסדרת פעילותם של ספקי המזון בעניינים אלו גם במסגרת הצו המוסכם מתייתרת ואף עשויה במקרים מסוימים להביא להחלה של דינים שאינם מתיישבים זה עם זה על אותו הסדר או על אותה פעולה.
11. משכך, בית הדין הנכבד מתבקש להורות על ביטול הצו המוסכם, כך שהוראת הביטול תיכנס לתוקף החל מיום 15 בינואר 2015 (יום התחילה של פרק ב', סימן א' לחוק המזון).

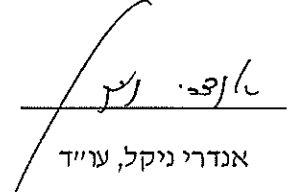
12. בקשה זו מוגשת בהסכמת ספקי המזון.

תנובה מרכז שיתופי לשיווק תוצרת חקלאית בישראל בע"מ מסכימה לסעד האופרטיבי המבוקש בבקשה, כלומר, לביטול הצו המוסכם, כך שהוראת הביטול תיכנס לתוקף החל מיום 15 בינואר 2015, אך זאת, מבלי שהדבר יהווה הסכמה מצדה לנוסח הבקשה, על נימוקיה, או לכל פרשנות שעשויה להשתמע מנוסח הבקשה, על נימוקיה.

טמפו משקאות בע"מ מסכימה לסעד האופרטיבי המבוקש בבקשה מבלי להידרש לנימוקיה.

צ.י. תעשיות מזון יבנה בע"מ הודיעה כי אינה מתנגדת לביטול הצו המוסכם. העתק הודעתה מצורף כנספח "2" לבקשה זו. עם זאת, למרות פניות חוזרות ונשנות, בכתב ובעל פה, לא התקבלה התייחסותה לנוסח בקשה זו.

13. בהתאם להוראות סעיפים 50ב(ד) ו-50ב(ה) לחוק ההגבלים העסקיים, הממונה פרסם הודעה בשני עיתונים יומיים בדבר כוונתו להגיש בקשה זו (ההודעה פורסמה בעיתון אחד ביום 20.10.2014 ובשני ביום 24.10.2014. העתק ההודעות שפורסמו מצורף כנספח "3" לבקשה). בהודעה הוזמן כל אדם העלול להיפגע מביטול הצו המוסכם וכן ארגון צרכנים או איגוד עסקי להביא את טענותיהם בקשר לביטול הצו בפני הממונה. עד למועד הגשת בקשה זו לא הובאו בפני הממונה טענות כאמור.


אנדרי ניקל, עו"ד
ב"כ הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, ט' טבת תשע"ה

31 דצמבר 2014