

זרור שטרומ

עורכי – דיין

רמת ים 12, הרצליה פיתוח

טל: 09-9572119

פקס: 09-9579914

י"ב אב תשפ"א

21 יולי 2021

לכבוד

הממונה על התחרות, גב' מיכל הלפרין

רשות התחרות

עם ועולמו 4, ירושלים

בדוא"ל ובדואר רשום

נכבדתי הממונה שלום רב,

הנדון: הפרת תנאי מיזוג יונילבר ו-BJH

אני מתכבד לפנות לכב' בבקשה להתערב בדחיפות ולאכוף את התנאים שנקבעו על ידי רשות התחרות במיזוג בין החברות Ben & Jerrys Homemade, INC (להלן: "BJH") לבין Uniliver N.V. (להלן: "יונילבר"). על פי הודעת BJH תנאים אלה עומדים להיות מופרים באופן בוטה.

הודעתה של חברת BJH המצ"ל מהווה ראיה ברורה לכוונה להפר את התנאים שנקבעו במיזוג דנן ואשר לשונם ברורה ומפורשת.

מדובר במיזוג גלובלי שהעלה קושי במדינת ישראל, מכיוון שיונילבר שלטה כבר אז במונופול המקומי של הגלידות – שטראוס גלידות בע"מ (להלן: "שטראוס גלידות"). על כן מיזוג נוסף היה מחזק את המונופול האמור וזה בדיוק הדבר שעומד להתרחש לו תממש BJH את הודעתה.

בהחלטת רשות התחרות 16.12.2001 המצורפת למכתבי כנספת 1, נקבעו התנאים למיזוג זה, ובהם החובה לקיים הפרדה ועצמאות מוחלטת בין BJH לבין בעל הזכיון שלה בישראל, ובתוך כך איסור על צמצום תנאי הזכיון. תנאים אלו כמובן רלוונטיים גם כיום, לנוכח מעמדן התחרותי של יונילבר ושל BJH כפי שיפורט להלן.

אף על פי כן, BJH שעודנה חברה בת הנשלטת על ידי יונילבר - הודיעה ביום 19.7.2021 לבעל הזכיון כי היא תבטל באופן חד צדדי את הזכיון שלו החל מסוף השנה הבאה וכי בכל מקרה בדעתה לצמצם את מכירות מוצריה בישראל, בהודעה המצורפת **כנספת 2** למכתבי. מדובר בהודעה בלתי חוקית המנוגדת לתנאים שנקבעו למיזוג האמור, והיא בעלת השלכות הרסניות ומיידיות על פעילותו של בעל הזכיון בשוק. כל זאת, כאשר שטראוס גלילות בע"מ, המתחרה המרכזית של BJH אשר נתונה גם היא לשליטת יונילבר העולמית, מוסיפה לפעול באין מפריע ותהנה מהפגיעה בעסקיו של בעל הזכיון של BJH ובסופו של דבר מהוצאתו מהשוק.

מדובר בהפרה בוטה של תנאי המיזוג שקבעה רשות התחרות, אשר מחזקת את המונופול הקיים של יונילבר - גלילות שטראוס ופוגעת בתחרות בשוק. לכן, נבקש מכבי להתערב בנושא באופן מידי ולהבהיר ל-BJH העולמית שהודעתה בטלה ובלתי חוקית.

ואלו עיקרי הדברים:

1. ביום 30.5.2000 ניתנה הסכמתה של רשות התחרות למיזוג בין יונילבר העולמית לבין BJH, בכפוף לתנאים שייקבעו בהמשך. מיזוג זה העלה קושי משמעותי בשוק הישראלי, מכיוון שיונילבר הייתה ועודנה שחקני דומיננטית בשוק מוצרי הקינוח הקפואים. בנסיבות אלו, מיזוג החברות היה פוגע בשוק הרלוונטי בישראל.
2. לכן, נקבעו למיזוג זה תנאים אשר תוקנו בהחלטה מיום 16.12.2001. מטרתם של התנאים הייתה למנוע גריעה של שחקן נוסף משוק מוצרי הקינוח הקפואים ולמנוע חיזוק נוסף לשטראוס גלילות. זאת, באמצעות הפרדה מוחלטת בין יונילבר ו-BJH העולמית לבין הזכיון המקומי.
3. במסגרת זאת קבע הממונה ש"יועבר הזכיון להפצת מוצרי הן אנד ג'ריס בישראל באופן בלתי הדיר לצד שלישי שאינו בשליטתה של יונילבר ו/או גלילות שטראוס" (שם, בעמ' 1), ונקבעו תנאים קפדניים שנועדו להגן על הזכיון של BJH מכל צמצום או פגיעה אפשרית בעתיד בהיקף הזכיון שלו. לדוגמה:

"BJH ויונלבר כבעלת השליטה בה לא יצמצמו את היקף הזכיון

ולא ירעו את תנאיו ביחס לזכיון [...]".

וגם :

”יונילבר וגלידות שטראוס לא ינקטו בכל פעולה שיהיה בה כדי להפריע לפעילותו של בעל הזכיון [...]”.

ועוד :

”כל העברה של הזכיון לאדם אחר, או מינוי אדם אחר כבעל זכיון, וכן – כל שינוי בשליטה בבעל זכיון יהיו טעונים אישור הממונה מראש”.

4. מצבור תנאים אלו מעלה באופן ברור כי חל איסור מוחלט על BJH לצמצם את הזכיון של בעל הזכיון המקומי, וממילא ברי שחל איסור להפסיק את ההתקשרות עמו באופן חד צדדי וללא אישור מראש של רשות התחרות. זאת, במיוחד כאשר יונילבר העולמית מוסיפה לפעול בשוק המקומי ונהנית מגריעת התחרות.

5. כך הבהרנו גם אנחנו ל-BJH במהלך השבועות האחרונים, משנודע לנו כי היא שוקלת לבצע מהלך חד-צדדי שכזה. פירטנו בפני BJH ובפני עורכי דינה הישראליים את העובדה שמדובר בהפרה בוטה של דיני התחרות בישראל אשר תהווה פגיעה בשוק הגלידות המקומי במכתבים המצורפים **כנספחים 3 ו-4** למכתבי.

6. עוד ציינו בפניהם שתנאים אלו עודם תקפים, ולימוד מצב השוק הנוכחי מעיד על חשיבותם לתחרות בשוק גם היום. זאת, בשל הנוכחות הניכרת של יונילבר ושל BJH בשוק, העולה בתחומים מסוימים על למעלה מ-50% במשותף. בנסיבות אלו, ברי כי החשיבות להקפיד על תנאים אלו ועל קיומה העצמאי והנפרד של בעל הזכיון לא פגו.

7. למרות זאת, ולמרות שבתנאים נקבע באופן ברור שאם ”התעורר ספק בנוגע לתנאים אלה, תחולתם או פירושים – יובא הספק להכרעת הממונה”, בחרה BJH לנקוט בצעד הבלתי חוקי שנדון לעיל.

8. לפיכך, נבקש את התערבותה המהירה של כב', שכן הנוק שנגרם לבעל הזכיון מההודעה האמורה של BJH מורגש בשוק כבר כיום, ומעבר לפגיעה בבעל הזכיון, מדובר בפגיעה

תחרותית קשה אשר מבצרת את מעמדה של יונלבר באמצעות שטראוס גלידות, ופוגעת בתחרות בשוק.

אני עומד לרשותכם לצורך כל שאלה או הבהרה בנושאים שמניתי לעיל.

בברכה,

דרור שטרום