



עדן בראומן

**"אם ימבעו מוגל ופלייסבול
לקבות סטארט-אפים –
הלייטק הילשראל ליפגע"**

איון תחום הగבלים העסקיים נמצא לאחרונה בכותרות – בעקבות ביקורת ציבורית על השליטה של ענקיות אינטרנט כמו גוגל ופייסבוק במאג'רי נתוניים עצומים • עו"ד ד"ר יונתן אבן מפירמת עורכי הדין ניו יורקית Cravath, Swaine & Moore, שמייצג לא מעט תאגידי ענק, מזהיר מפני חקיקה פופוליסטית נגדן • "הקלה על המתחרים – משמעותה מוצרים טובים פחות"

A medium shot of a man with short, dark hair, wearing a light blue button-down shirt and a dark, textured jacket over his shoulders. He is standing in a narrow, sunlit alleyway. The walls on either side are covered in colorful graffiti. To his left, large red letters spell out "Gangsta". To his right, there's a large mural featuring a landscape scene with mountains and trees, and the words "Baba G Hala G" and "Mudik 100%". The man is looking directly at the camera and pointing his right index finger towards it. In the background, there are buildings with multiple windows and some scaffolding.

יר' יונתן אבן. "כלל לא בטוח שחוקי הגבלות העסקיים הם הכללי המיטבי לטיפול בענקיות האינטרנט" צילום: עופר וקנין

גם שותפי הון לכל דבר; חלוקת
הרווחים מתבססת על ותק בלבד;
חברה לא מגייסת עורכי דין
שכירים, אלא רק סטודנטים מצו-
יענים שבאים לשירות מבתי הס-
פר למשפטים, ולכון כל השותפים
אגיעים מתוך הפirma.

בעבר ייצגה הפירמה במשפט העתודה הראשתית גודל והצורך בשירותים משפטיים של עורכי דין אמריקאים והشورה הראשונה".

ג'ו"ד יונתן אבן
גפקיד: מומחה לליטיגציה ודיני הגבלים עסקיים ושותף
פירמת עורכי הדין Cravath, Swaine & Moore גיל: 47
ונורים: ניו יורק (חאצ' 2003) **חצב משפחתי:** נשוי + 3
eschelle: תואר ראשון במשפטים באוניברסיטת תל אביב,
תואר שני ושלישי במשפטים באוניברסיטת קולומביה

שאני מעוניין פשוט לבוא לעבוד עבור ג'ופי עצמו". למולו של אבן, המיל שכתב הגיע ישירות למי כשיר הבלකברי של ג'ופי. "תוך שלוש דקות הוא ענה לי, אמר שזה נשמע מעניין, והציג שabbo לד-בר אותו — ומשם נולד ראיון רשמי והצעת עבודה".

בהתחלת קיבלת רבות דדרים שונים, שפשוט לא ידי-הה לעשות עם קורות חיים שלי — זר, דוקטור, שמתע-לעסוק בליטיגציה. החלטתי לשלווה עוד מסמך קורות אלא לנשות גישה ישירה ידעתி שאני מעוניין לעסוק

חברה שמצויה עצמה

מרכז מלחמת הסחר
Cravath
פירמת עורכי הדין היינט 200 שנה לקיומה.
וורך השנים היא שמרה על מא-
יננים יהודים. למשל, בחברה
ו "שותפי שכר", וכל שותפה

ט תינוק בן חצי שנה, החליטו
זנ ואשתו לצאת ללימודים בניו-
יורק. "אשתי אמרה שחלומות שא'
שר להגשים – צריך להגשים,
ד, ב-2003 יצאתי לתוואר שני
אוניברסיטת קולומביה, במחשבה
אצא רק לשנה-שנתיים. "אה"
שסיימתי תואר שני, החלטתי
המשיך לדוקטורט, וכך נשארתי
קולומביא שנתיים נוספות", מס' 1

עד מהרה גילה שבמשרד עוזי הדרין באלה"ב לא ממש יודעם מה לעשות אותו. הדוקטורט של אבן, שעסק ביחסים בין דיני גגבים לדיני הקניין הרוחני, לא יכול היה לו בחיפושי העבודה. אלה"ב, דוקטורט במשפטים נח' בחולא שלומדים בעיקר סטודנטים זרים שרצו למד באקדמיה. רמות אמריקאיות לא מחפשות קטורנטים". למרות זאת, הדרין זורט של אבן התגלה כרלוונטי וקוח מרכזי שייצג בשנים הקרובות, חברת קוואלקום.

תחומי הגבולים העסקיים
נמצא לאחרונה בכותרות, וזו
כח לביקורת ציבורית בישראל
ובעוולם על ריבויות בכלל, ובפי-
רט על השיטה של פלטפורמות
אינטרנט בגוגל ופייסבוק במאגרי
נתונים עצומים שימושיים על
תחומיים כמו תחרויות, פרטיות,
ואפילו זיל הפלוייד הדמיוני.

רשות ההגבלים האמריקאית (FTC) שמשמשת גם כרשות הגנת הצרכן, חייבה ביולי את פייסבוק לשלם קנס של 5 מיליארד דולר, בעיקר על הפרות בתחום הפרטיות. הקנס אמנם נראה חסר תקדים, אבל הרשות ספגה-kitנות של ביקורת מצד חלק מהמוסעים רים הדמוקרטיים לנשיאות ארה"ב, שדרושים לפרק את פלטפורמות האינטרנט הגדולות – גугл, פייסבוק ואמזון. בעינייהם, הקנס יהיה לא יותר ממכה קלה בכתף ליעובים ברישום בהרחבת

"באופן חריג, העניין בתחום זהה מגיע משלני כדי הקשת הפוליטית, מפופוליסטים בימין הרפובליקאי עד לאגפים השמאליים של המפל- לגיה הדמוקרטית", אומר ד"ר יוני-תן אבן, שותף ומומחה לליטיגציה ודיני הגבלים עסקיים בפירמת עורך הדין הנינו יורקית היוקרתית Cravath, Swaine & Moore. כמו שמייצג לא מעט תא- גידי ענק, לא מפתיע לשם מабן עמלה ספקנית ביחס לא- פשות שהתרבות ממשלה תוכל למתן את כוחו העצום של יוגבאות האיגנארזם.

"מדרי כמה שנים יש תחושה כי בורית – שזוכה פעמים רבים לבוי טוי פוליטי – שగוף מסחרי כלשהו רכש לעצמו מונופול יציב שיישאר על כנו לנצח ללא התערבות של רשות האכיפה. באלה"ב היו אלה חברות הרכבות, לאחר מכון חברות הרלק, ענף הקמעונות, IBM, מיי קרוסופט – ועכשו גугл ופייסבוק. כל מקרה לגופו, אבל התופעה עצמה נראית מחוורית. המענה הפוי ליטי המכעת קבוע במקרים האלה הוא להגבר את אכיפת הגבלים העסקיים", אומר אבן.

**"לא ידעו מה לעשות
עם קורות החיים שלי"**

הוא למד תואר ראשון במשפטים באוניברסיטת תל אביב והתמחה במשרד דנציגר-קלגסי בלבד (שהادر ממייסדיו הוא ד"ר יורם דנציגר, שליליים מונה לבית המשפט העליון). המשרד כבר אינו קיים, אבלaben אומר כי הוא היה בית ספר מעולה לליטיגציה ("למדתי המון מ קלגסבלד ומשרון קלינמן על ניהול תיקים גדולים של ליטיגציה אסטרטגיית"), ובכך משרדים התודע לראשונה לתחום ההגבלים העסקיים.

בַּיְמִינָה אֲפָקְטִיבִית שֶׁלָּהֶם. אַנְיָ אֹולִי
יֹתֵר סְפֻכוֹ לְגַבְיוֹ הַמּוֹנָה 'הַאֲתָגָרִים
הַאֲמִתִּים שֶׁל הַדּוֹר הַזֶּה'.
"בָּסְעוֹפוֹ שֶׁל דָּבָר, הַסִּבְ�ָה הַמְּרִי-
כּוֹזִית לְהַצְלָחָה שֶׁל חֶבְרוֹת הַיָּא פִּי-
תּוֹחַ שֶׁל מּוֹצָר מּוֹצָלָה. הַחִיפּוֹשׁ שֶׁל
גּוֹגָל, הַטְּלָפּוֹנִים שֶׁל אָפָל, הַרְשָׁת
הַחֶבְרָתִית שֶׁל פִּיסְבּוֹק, הַסְּטְרִי-
מִינְגָן שֶׁל נַטְפְּלִיקָס, הַשִּׁירָות שֶׁל
אַמּוֹזֹן – כָּוֹלָם מּוֹצָרִים מְצֻוִּינִים.
בָּרוֹר שְׁנִיתָן לְהַקְלָל עַל מַתְחָרִים
עַל יָדִי פַּתְרוֹנוֹת שֶׁמְשֻׁמְעוֹתָם
הַפִּיכָת המּוֹצָרִים הַלּוּ לְטוּבִים
בְּחֻמָה. בָּעִינִי, פַּתְרוֹנוֹת כַּאֲלֵה אִינְם
דָּאוֹיִית מְרַחְיוֹת בִּינוֹי הַבּוֹרְלִים".

לדבריaben, העניין שונה כאשר הציפייה מדיני הגבלים היא לפטור בעיות שאינן בעיות תחרות. "בעיות כמו אבטלה, אישוון, שמירה על פרטיות, שמירה על אי-יות הסביבה או השפעה של חברות על הספרה הפוליטית – אני ספקן. במקרים באה דיני הגבלים לדובainsם הכלים המתאים, יותר מכך, יהיו במקרים שבהם הפתרון לבעה מתחומים אלה יהיה אני שועלה מתייחסות. זה לא אומר שדיני הגבליםainsם רלוונטיים, או שאנו לא יכולים לקבל פתרון שפוגע בתחרות – אבל כדי שנייהם פתרונות אלה בחקיקה נפרדת, שמטרתה לפטור את הבעיה הספריציפית שעל הפרק".

מה דעתך על הרגעון שהבעלות על המידע שנאוסף על ידי ענקיות האינטרנט תהיה של האדם ולא של מי שאוסף עליו את המידע? בולמר — הסדרת דיני הקניין יהבעלות, זה פתרון מקובל? "על פי רוב, דיני הגבלים העסקיים אינם דורשים מחברות לסייע למתחרים, ללא קשר לשאי לה הקניינית של הבעלות במידע שעשוי לעזר למתחרה. גם אם המידע שיש לגוגל שיך לי ולך — גוגל לא חייבת לחלוק אותו עם מתחרים", מסביר אבן.

לדבריו, במדינות מסוימות קיימים חוקים הקובעים כי חברות שיש להן בעלות על נכסים חיוניים חייבות לסייע לאחריות או לחלוק אותם עם מתחרים. התופעה זו מוכרת, למשל, בחובבה של חברות תשתיות תק' שורת בישראל כבזק והוט לאפשר לספקי אינטרנט להעביר נתוני תקשורת על גבי התשתיות הקיימות.

"כמובן שאפשר לחשב האם דראי להכיר במידע שמהווה חסם כניסה ולקבוע שהוא מידע שפל-טפורמות אינטרנט היוות לחלוקת עם מתחרים. אבל צריך לשאול את עצמנו את השאלה – כיצד קביעעה כזו תשפייע על התMRIIZ ליצור מוצר שהערך שלו נובע ממידע על המשתמשים. במלים אחרות, אם ווינו הייתה חייבת לחלק את המידע שלא עם כל מפתח אחר – האם היינו רואים אותה מתפתחת מלכתחילה? ואם גוגל חייבת לחלק עם מתחרים את המידע שהוא אוסף, האם היא תשקיע את אותם סכומים בפיתוח של אנדרואיד?".



גנקיות הטכנולוגיה זוכות לביקורת ציבורית בישראל ובעולם על ריכוזיות ושליטה במאגרי הנתונים צילום: Reuters File Photo/רויטרס



ופגין נגד פיסבוק מחוץ לשימושו של מארק צוקרברג במשרדי האיחוד האירופי ב-2018 צילום: בלומברג

יש חברות סטארט-אף רבות וטובות
שעבורן מכירה לפלטפורמה היא
אסטרטגיית אקייט לגיטימית לנמרי,
וחסימת האסטרטניה הדעת לא מוצדקת”

המודרך שהרוכש יוכל להציג לצרכו? אני מבין את החשדנות, ואין ספק שפלטפורמות יצטרכו לספק לרגולטורים תשובות מספקות לשאלות הללו.

"רכישה שמנציחה את הדורי מיננטיות של פייסבוק, שבאמצעותה פייסבוק תוכל להציג מודר טוב יותר – היא לרוב לא רכישה אנטיתחרותית – אלא רכישה שימושת תחרות".

נראה שאתה ספקן לגבי האפקטיבי ביזות של דיני ההגבלים בהתרומות דודות עם האתגררים האמיתיים של הדור הזה. אם הם לא יכולים טוב להתימודדות עם ענקיות האינטראקט – האם זה לא סוףו של התהום?

"בגדייל, התשובה שלי היא לא. אני לא חושב שדריני הגבילים איבדו את הרלוונטיות שלהם, ואני גם לא בטוח שאני ספקן לגבי"

לאיים על hegemonיה של הפלטפורמה. אלה הרכישות שעשוות להיות בעייתיות, ובהן אפשר לטפל באמצעות הכלים שיש בידינו ביום. הבעייה שעלייה דידי-ברתי היא עם הצעות פופוליסטיות לחקיקה נוקשה שתאסור רכישות לחולוטין, או שתתקשה עליון מאד. יש חברות סטארט-אפ רבות וטובות שעבורן מכירה לפלטפורמה היא אסטרטגיית אקויזיט לגיטימית לגמרי, וחסידי-אמת האסטרטגיה הזאת היא בלב-תמי מוצדקת בעיני – היא תפגע בהשקעה בחברות כאלה ותהפוך את הפלטפורמות לפחות טובות.

"השאלה המרכזית שדריני הגבילים צריכים לשאול היא – מהו הרצionario לרכישה? האם הרכישה תנציח דומיננטיות בשל איזשהו חסם כניסה, מלבד שיפור

The image is a composite of two photographs. The top half shows the European Commission building in Brussels, featuring its characteristic yellow and blue facade and a large blue sign with the EU flag and the text "European Commission". The bottom half is a portrait of Mark Zuckerberg, founder of Facebook, looking slightly to the side.

קטנה של רכישת סטארט-אף שנמצא בחיתוליו.

"אנחנו יכולים להתווכח על החוכמה של ההצעות האלה, אבל אם הצעה כזו מתقبلת, ברור שאחד מאפקי האקזיט החשובים ביותר למאות סטארט-אפים יש ראליים – רכישה על ידי פלטי-פורמה זרה כמו פייסבוק, גוגל, אפל או אמזון – ייעלם".

לדברי אבן, משמעות המהלך כים הללו ברורה – פחות יזמים יימשו לתחום ופחות כסף יגיע מקרןנות הון סיון בתחוםים שאין שיקים לתחומי העיסוק של ענין קיוט הטכנולוגיה. "כתוצאה מכך, בדור שرمת החדשנות בתחום תפחת ויוזמים יפנו לתחומים אחד-רבים. האם זה טוב לתחרות? אולי כן ואולי לא. אבל ברור שלפחות בטוחה הקצר – זה ממש לא טוב"

"אתה מאמין למתחרה פוטנציאלי?

"היום יש מי שטוענים שא-סור היה לחת לגולן לרכוש את ווינו או את יוטיוב, או לחת לפיסבוק לרכוש את אינסטגרם או את וואטסאפ, אך הרגולטוריים לא מבינים את ההשלכות של רכישות כאלה, ולכן פשוט לאסור עליהם קטגורית. לא מדובר רק בעסקות ענק של מיליארדים, אלא אפילו בעסקה

ה היידטק ה ישראלאי .

מעמדה המונופוליסטי. למרות זאת, באפריל 2017 אושרה העiska בארה"ב ובשאר העולם – למעט סין, שהכילה את אותה וגרמה לביטולה בקץ 2018. במקביל, ולא קשור בין שני המקרים, קוואלקום נתבעה על ידי FTC ומיד לאחר מכן על ידי AFL, בינואר 2017. שבעה שותים ב-Cravath, בהם אבן, ליוו את החברה בשני המאבקים המשפטיים הללו. התיק מול AFL נסגר בפשרה שנחשה לניצחון קוואלקום – אף של שילמה פייזי של 4.3 מיליארד דולר וחמשה על רישויו לעתיד. התיק מול FTC מצוי בשלבי ערעור, שעתיד להישמע בפברואר 2020.

קוואלקום זכתה לפטפט נוסף כאשר נקלעה לקרבות הסחר בין ארה"ב לסין. בנובמבר 2017 ניסתה חברת שבבים אחרת, ברודקום, להשतלט על קוואלקום תוך הבטחה שתשנה את המודל העסקי של החברה. קוואלקום התנגדה להשתקפות, אבל מי שמנע את המהלך בסופו של דבר היה נשיא ארה"ב דונלד טראמפ, שהתמ בمارس 2018 על צו נשיאותי להסימנת הרכישה מטעמי ביטחון לאומי.

הבסיס לצו היה המלצה של הוועדה הבודקת השקעות זרות בארה"ב, לפיה קוואלקום היא המובילת הגלובלית ביפוי תוח טכנולוגיית 5G, ושינוי המודל העסקי שלה עלול לפגוע ביכולת המו"פ (מרכז ויפוי תוח) שלה, וכך גם בהובלה של ארה"ב בתחום זה, באופן שייתיר את הבכורה בידי חברות סיניות – ובראשן וואווי (Huawei). יש חשש אמיתי בארה"ב מה השתלטות סינית על טכנולוגיית תקשורת היזנית, וקוואלקום היא המובילת בתחום", אומר אבן.

**"כל אכיפה באה
במחיר כלשהו"**

הרידוניים סביב סוגיות הפעלת הרגולציה על ענקיות הטכנולוגיה עומדים במרכז המרוץ לנשיאות ארה"ב ב-2020. המתמודדת הרידוניתות המוביילית, אליזבת וורן, מפגינה את עצמה כלפי פייסבוק וגוגל לעיתים קרובות, וקוראת לא אחת לפירוק החברות הללו. הרידוניות האלה זוכים לאוזן קשבת בקרב הציבור, שלא פעם טוען נגד הריכוזיות של ענקיות האינטרנט. אם יש בעיה עם התנוגות של מונופוליים כמו פייסבוק או עם השלבות המיזוגים, למה שדיני ההגבלים לא יורחבו כדי לטפל בבעיות האלה?

"רכישה שמנציחה את הדומיננטיות של פיסבוק, שבמציאות היא תציג מוצר טוב יותר, היא לרוב לא אנטיתחרותית – אלא רכישה שמקפת תחרות"