

בעניין:

סעיף 13(ג) לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח - 1988

אקו"ם בע"מ - אגודת קומפוזיטורים
מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל

ע"י עו"ד א' גבריאל ואח' וע"י עו"ד צ' אגמון ואח',
רחוב קרן היסוד 36, ירושלים, 92149,
טלפון: 02-5633205 פקס: 02-5639948

- נ ג ד -

הממונה על הגבלים עסקיים

באמצעות ב"כ, עו"ד מרשות ההגבלים העסקיים
רח' כנפי נשרים 22, ירושלים 91341
טל': 02-6556169; פקס: 02-6515329

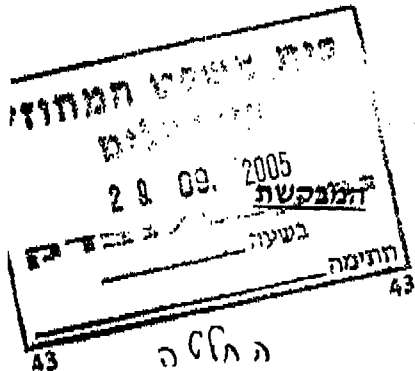
בקשה מטעם הממונה לשינוי תנאי מתנאי ההיתר הזמני - בהסכמה

בית הדין הנכבד מתבקש לעשות שימוש בסמכותו הקבועה בסעיף 13(ג) לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח - 1988 (להלן: "חוק ההגבלים העסקיים"), לשנות את סעיף 4.9 לתנאי ההיתר הזמני להסדרים הכובלים הכרוכים בפעילותה של אקו"ם, כפי שזה ניתן על ידי בית הדין הנכבד בהחלטתו מיום 28 בדצמבר 2004, והכל כפי שיפורט להלן.

ואלה נימוקי הבקשה:

1. ביום 28 בדצמבר 2004 נתן בית הדין הנכבד (כב' השופטת שידלובסקי-אור) לאקו"ם היתר זמני לנהוג על פי ההסדרים הכובלים הכרוכים בפעילותה. ההיתר הזמני ניתן לאקו"ם לאחר שבית הדין הנכבד אימץ את המלצת הממונה, והכל בהתאם להוראת סעיף 13(א) לחוק ההגבלים העסקיים.
2. ההיתר האמור ניתן בכפוף לתנאים עליהם המליץ הממונה, המצורפים, למען הנוחות כנספת א' לבקשה זו.
3. מאז החלה אקו"ם לפעול בהתאם לתנאי ההיתר הזמני, ועד היום, התגלה קושי בקיום ההוראה המצויה בסעיף 4.9 לתנאים.
4. סעיף 4.9 לתנאים, כנוסחו היום קובע:

298266 / 3647



החלטה

כאמור

2.10.05

הממונה

שנ

"אקו"ם לא תעניק רשיון פרטני, אלא לאחר קבלת הסכמת חברי אקו"ם, אשר ערב הצטרפותם לאקו"ם היו בעלי זכויות ביצירה או ביצירות, אשר לגביהן נתבקש הרשיון הפרטני; למען הסר ספק ובכפוף לאמור בהסדר זה יובהר, כי אקו"ם תהא רשאית לקבל מחבריה הסכמה מראש להענקת רשיונות פרטניים בשם, ובלבד שהסכמה זו לא תהייה גורפת אלא תינתן לכל סוג שימוש".

5. תכליתה של ההוראה הינה להעניק ליוצרים החברים באקו"ם אפשרות ממשית להתקשר בהתקשרויות פרטניות (כהגדרתם בתנאי ההיתר הזמני) בינם לבין המשתמשים, מבלי מעורבותה של אקו"ם, מקום בו המשתמשים מעוניינים לעשות שימוש במספר יצירות ספציפיות. במקום שבו רצונו של משתמש הוא לעשות שימוש במספר מצומצם של יצירות ספציפיות יש פחות נחיצות בקיומה של אקו"ם, אשר יתרונה העיקרי הוא במתן רשיונות שמיכה. יתר על כן, בהתקשרויות מעין אלה אין כל סיבה שיוצר לא יוכל לנהל משא ומתן בעצמו ועבור עצמו, אם הוא מעוניין בכך. הנחת היסוד שהנחתה את הממונה הייתה שליוצר קיימים תמריצים מספיקים להגיב לפניית אקו"ם תוך זמן סביר ולאשר/לדחות בקשות שימוש פרטניות שיופנו אליו.

6. הלכה למעשה, יישום הוראת סעיף 4.9 לתנאי ההיתר הזמני במתכונת הנוכחית הערים קשיים ממשים על אקו"ם והמשתמשים, באופן שטובת הציבור נפגעה. מי שביקש לעשות שימוש במספר יצירות לצורך ספציפי (למשל לצורך מחזמר שהועלה על הבמה) נאלץ להמתין עד שכל אחד ואחד מהיוצרים המעורבים יחליט אם הוא מעוניין להעניק את הרשיון המבוקש על יצירתו הפרטנית בעצמו או לאפשר לאקו"ם להעניקו. חלק מהיוצרים לא השיבו לפניית אקו"ם כלל או שהששו את תגובתם באופן ניכר, כך שקבלת רשיון לשימוש ביצירות ספציפיות הפך להיות הליך מכביד. יישום הוראת סעיף 4.9 לתנאי ההיתר הזמני במתכונתו הנוכחית עלול אפוא לסרב ולעכב את מתן הרשיונות. זאת ועוד. נוכח הסרבול העלול להיגרם ולאור משך הזמן הארוך שנדרש לצורך קבלת האישור, קם חשש כי יישום הוראת סעיף 4.9 במתכונתו הנוכחית יביא להפחתת כמות העסקאות הפרטניות הקיימות בשימושים השונים.

7. לאור האמור לעיל, סבור הממונה, כי ניתן להגשים את תכליות הוראת סעיף 4.9 באופן שייטיב עם הציבור, יוביל להשגת יעילות מרבית, ויפעל למען ציבור המשתמשים ביצירות המוסיקליות והיוצרים בכללותו. נוסח הסעיף המוצע על ידי הממונה הוא:

"החל מיום 1.2.2006 לא תעניק אקו"ם רשיון פרטני, אלא לאחר קבלת הסכמת חברי אקו"ם, אשר ערב הצטרפותם לאקו"ם היו בעלי זכויות ביצירה או ביצירות, שלגביהן נתבקש הרשיון הפרטני; למען הסר ספק ובכפוף לאמור בהסדר זה יובהר, כי אקו"ם תהא רשאית לקבל מחבריה הסכמה מראש להענקת רשיונות פרטניים בשם, ובלבד שהסכמה זו תהייה ניתנת לשינוי בכל זמן, לא תהייה גורפת ותינתן לכל סוג שימוש (להלן: "הסכמת היוצר"). לא התקבלה עמדת היוצר תוך 30 ימים ממועד פנייתה של אקו"ם ליוצר, יראו את היוצר כמסכים לכך שאקו"ם תעניק רשיונות פרטניים ביצירותיו. החלטת היוצר לחזור בו מהסכמתו תיכנס לתוקפה תוך 14 יום. תוך 14 יום מיום קבלת אישור בית הדין לתנאי זה בנוסחו המתוקן תודיע אקו"ם בכתב לכל היוצרים על עצם שינוי התנאי האמור ותבהיר את מהות השינוי.

8. למעשה, פועלו של הנוסח המוצע הוא בשינוי ברירת המחדל: ממצב בו אקו"ם אינה רשאית להעניק רשיון פרטני אלא בהסכמת היוצר, למצב בו אקו"ם רשאית להעניק רשיון פרטני, אלא אם סירב לכך היוצר.

9. הנוסח המוצע מאפשר קיומן של עסקאות רצויות של הענקת רשיונות פרטניים, ובמקביל, אינו מטיל על המשתמשים עלויות עסקה העלולות להיות מכשילות. כמו כן, הנוסח מאפשר לשמר בידי היוצר את היכולת לפעול בתחום של הענקת רשיונות פרטניים כפי הבנתו, ובה בעת משאיר גם פתח בידי אקו"ם להעניק רשיון פרטני, מקום בו היוצר לא הודיע לאקו"ם על רצונו שלא לעשות כן. אם היוצר יודיע על סירובו לכך שאקו"ם תעניק רשיון פרטני ביצירותיו, תחזור הזכות להעניק רשיון פרטני לידי היוצר, ואקו"ם תימנע מהענקת רשיון פרטני ביצירותיו של היוצר.

10. לצורך מעקב אחר הסכמות היוצרים ותייעודן במערכת, נדרשת אקו"ם להיערכות לוגיסטית מתאימה למנגנון המוצע, עוד טרם פנייתה ליוצרים החברים באקו"ם. לאור זאת ממליץ הממונה לאפשר לאקו"ם תקופת התארגנות בת 6 חודשים, אשר במהלכה תהייה אקו"ם זכאית להמשיך ולהעניק רשיונות פרטניים ביצירות חבריה, מבלי להידרש לקבלת הסכמות היוצרים. כאמור, המנגנון הקבוע לקבלת הסכמות הצדדים בסעיף 4.9 לתנאים הזמניים במתכונתו הנוכחית התברר כפחות יעיל. הממונה סבור כי תקופה שכזו מאזנת נכוחה בין אינטרס ציבור המשתמשים והיוצרים, לבין האינטרסים הלגיטימיים של אקו"ם.

11. לשלמות התמונה יציין הממונה, כי בתגובתו לבקשת האישור שהגישה אקו"ם (במסגרת ההליך העיקרי) כלל הוא, במסגרת התנאים אשר בכפוף להם המליץ לבית הדין הנכבד לאשר את ההסדרים הכובלים הכרוכים בפעילותה של אקו"ם, נוסח הדומה במהותו לנוסח המתוקן המוצע על ידיו לסעיף 4.9 לתנאי ההיתר הזמני.

12. בקשה זו מוגשת בהסכמתה של אקו"ם.

13. אשר על כן, מתבקש בית הדין הנכבד להורות על תיקון סעיף 4.9 לתנאי היתר הזמני כמבוקש (בהתאם לנוסח המוצע בסעיף 7 לבקשה זו).


 תמר דולב, עו"ד
 ב"כ הממונה

היום, כ"ד אלול, תשס"ה
 28 ספטמבר, 2005