



רשות ההגבלים העסקיים

החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988:

מתן פטור בתנאים מאישור הסדר כובל

להסדר בין איי.וי.פי. אייבורי וידאו פרודקשנס בע"מ, ישראל 10 –

שידורי הערוץ החדש בע"מ, די.בי.אס שירותי לוויין (1998) בע"מ, רשות

השידור, שידורי קשת בע"מ, רשת-נגה בע"מ והוט מערכות תקשורת

בכבלים בע"מ

לפניי בקשה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח – 1988 (להלן: "החוק") למתן פטור מן החובה לקבל את אישור בית הדין להגבלים עסקיים להסדר שעניינו אכיפה משותפת של זכויות קניין רוחני.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתם האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בועדה לפטורים ולמיזוגים, שוכנעתי כי הכבילות אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק כאמור, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו, וזאת בכפוף לתנאים המפורטים בהחלטה זו. בשל הנימוקים שיפורטו להלן מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור בתנאים לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988.

2. ההסכם

2.1 רקע

איי.וי.פי. אייבורי וידאו פרודקשנס בע"מ (להלן: "החברה") הנה חברה העוסקת בשידורים של תכנים טלוויזיוניים ברשת האינטרנט. תכנים אלה נרכשים, בין השאר, מהצדדים האחרים להסדר, המשדרים אותם במדיה הטלוויזיונית (להלן: "הגופים המשדרים"). לטענת החברה, התכנים אותם היא רוכשת באופן חוקי מהגופים המשדרים משודרים ברשת האינטרנט על ידי שלושה אתרים – שכתובותיהם www.israeli-tv.com, www.watch-il.com ו- www.seeisrael.com – שלא רכשו את הזכויות לכך, כך שמדובר לכאורה בשידור "פיראטי" (להלן: "האתרים הפיראטיים").

2.2 הבקשה הנוכחית

במסגרת הבקשה דגן מבקשת החברה לארגן מפגש או מספר מפגשים משותפים של יועציה המשפטיים עם יועציהם המשפטיים של כל הגופים המשדירים או חלק מהם במטרה ליזום פעילות אכיפה משותפת נגד האתרים הפיראטיים. כמו כן, מתבקש אישור לשיתוף פעולה בנוגע לאכיפת הזכויות כלפי אתרים אלה בשתי דרכים – הגשת תלונה במשטרה וקיום הליכים אזרחיים (שתי פעולות אלה להלן: "**הליכי האכיפה**").

3. השפעת ההסכם על התחרות

דיונים משותפים לגופים המשדירים, אשר מקיימים ביניהם תחרות בתחומי עיסוקם – גם כאשר הם אינם דנים בנושאים בהם הם מתחרים – יוצרים למעשה "שולחן משותף", העלול להביא לשיתוף פעולה אסור ביניהם. כך גם באשר לקיומם של הליכי אכיפה משותפים לגופים המשדירים. ככל שנושא השולחן המשותף קרוב יותר לתחום בו מתחרים הצדדים, כך גדלה הסכנה.¹

בענייננו, ובכל הנוגע לעריכת המפגש, המשתתפים הנם יועצים משפטיים ונושא הדיון הנו אכיפה משותפת של זכויות קניין רוחני. שני טעמים הביאוני לכלל מסקנה כי פוטנציאל הפגיעה בתחרות העולה מן ההסדר המדובר האמורה איננו משמעותי: ראשית, מדובר בפגישה של יועצים משפטיים, אשר נוכח החלטתי זו יהיו ערים, מטבע הדברים, למגבלות החלות על חילופי הדברים. שנית, מטרת הפגישה הנה מטרה לגיטימית – טיפול בהפרות, לכאורה, של זכויות קניין רוחני. לפעולה משותפת דווקא של הנפגעים, לכאורה, מההפרות ישנה משמעות מבחינת האפקטיביות של הטיפול האמור.

לעניין הליכי האכיפה, הרי שעצם הגשתה של תלונה במשטרה איננה מעלה בנסיבות מקרה זה חששות תחרותיים, ועל כן אינני רואה טעם להימנע מאישורה. לגבי קיומם של הליכי אכיפה אזרחיים, כפי שציינתי לעיל, ישנה חשיבות עניינית לפעולה משותפת מצד כלל הגורמים הנפגעים, כאשר את החששות התחרותיים העולים מסיטואציה שכזו ניתן להפסיד בתנאים.

נוכח האמור לעיל, מסקנתי היא כי ההסדר האמור עומד בתנאים הקבועים בדן למתן פטור, וזאת בכפוף לתנאים המפורטים בסוף החלטה זו.

4. סוף דבר

¹ לשולחן המשותף והסכנות הטמונות בו ראו, למשל: ה"ע 508/04 תאגיד איסוף מיכלי משקה בע"מ נ' הממונה על הגבלים עסקיים, דינים מחוזי לה (6) 348, סעיף 12 לפסק הדין; החלטה בדבר מתן פטור מהסדר כובל בין משכל הוצאה לאור והפצה בע"מ וגלובס פבלישר עיתונות (1983) בע"מ, מיום 19.3.06 (פרסום מספר 5000432).

לאחר שנועצתי בועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולהעניק, בכפוף לתנאים שיפורטו להלן, את הפטור המבוקש למשך חמש שנים מהיום.

תנאים למתן הפטור:

1. בנוסף על ההגדרות המפורטות לעיל, יחולו הגדרות הבאות:

"המפגשים": כל ישיבה משותפת של יועץ משפטי של החברה עם יועץ משפטי של יותר מאשר גוף משדר אחד.

"הליכי האכיפה": כהגדרת מונח זה דלעיל, ובלבד שלחברה ישנן זכויות כלשהן בתכנים המופרים, לכאורה.

"הנציג": משרד עו"ד אשר ייבחר על ידי הצדדים להסדר או מי מהם על מנת לקיים את הליכי האכיפה.
2. מטעמם של הגופים המשדרים ישתתפו במפגשים יועצים משפטיים בלבד.
3. במפגשים יידונו אך ורק הליכי האכיפה, ולא יידון או יימסר כל מידע הנוגע לפעילותו העסקית של מי מהגופים המשדרים.
4. ייערך תיעוד של המפגשים, אשר יכלול את שמות המשתתפים, הנושאים שנדונו וההחלטות שהתקבלו. התיעוד כאמור יישמר במשרדי החברה ויומצא לממונה תוך 7 ימים מבקשתו.
5. מבלי לגרוע מכלליות האמור בסעיף 3 לעיל, לא יידונו ולא ייחשפו במהלך המפגשים: (1) הסכמים מכל מין וסוג שיש לחברה עם מי מהגופים המשדרים, וזאת למעט עצם קיומם של הסכמים כאלה; (2) הסכמים שישנם לגופים המשדרים או מי מהם עם צדדים שלישיים כלשהם בנוגע לשידור תכנים ברשת האינטרנט.
6. טרם בחירת הנציג תועבר החלטה זו לעיונו, והוא יאשר לצדדים בכתב כי הוא מחויב לה. אישור זה יישמר על ידי הצדדים ויומצא לממונה בתוך 7 ימים מבקשתה.
7. הליכי האכיפה יבוצעו על ידי הנציג בלבד.
8. במסגרת הליכי האכיפה יימנע הנציג מהעברת נתונים כלשהם הנוגעים לגוף משדר אחד לידי גוף משדר אחר, ויעשה ככל שביכולתו על מנת למנוע העברת מידע כאמור בין הגופים המשדרים לבין עצמם.
9. הנציג לא יהא מוסמך לנהל בשם הצדדים להסדר או מי מהם משא ומתן לפשרה, ומשא ומתן כאמור ייעשה על ידי כל צד בנפרד.

בהתאם לסעיף 15(א) לחוק ההגבלים העסקיים נתונה החלטתי זו לערר בפני אב בית הדין להגבלים עסקיים על ידי איגוד עסקי, ארגון צרכנים או כל אדם העלול להיפגע מההסדר הכובל עליו ניתן הפטור.

מרב בארי, כלכלנית ראשית, משנה לממונה
בתוקף תפקידי כממלאת מקום הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, כ"ו סיוון תשס"ז

12 ביוני 2007