



החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל שצדדים לו אגודת קומפוזיטורים מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל בע"מ ובעלי הזכויות החברים בה

א. פתח דבר

מונחת בפניי בקשה למתן פטור לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים התשמ"ח-1988 (להלן: "החוק") להסדר כובל בין אגודת קומפוזיטורים מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל בע"מ (להלן: "אקו"ם") לבין בעלי זכויות החברים בה או המיוצגים על ידה, והאגודות האחיות שעמן היא קשורה, ובינם לבין עצמם. עניינה של בקשת הפטור הוא בהסדרים הכובלים העומדים ביסוד הקמתה ופעילות של אקו"ם כתאגיד לניהול משותף של זכויות יוצרים.

לאחר שבחנתי את ההסדר ואת הכבילות המצויות בו, כמו גם את השפעתן האפשרית על התחרות בשוק הרלוונטי, ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ולמיוצגים, שוכנעתי כי בכפוף לתנאים שיפורטו בהמשך, הכבילות אינן פוגעות פגיעה של ממש בתחרות בשוק, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה, וכן כי אין בהסדר כבילות שאינן נחוצות למימוש עיקרו. על כן, מצאתי כי ההסדר ראוי לפטור לפי סעיף 14 לחוק, בתנאים ובשל הנימוקים אשר יפורטו להלן.

ב. ההסדרים הכובלים והרקע לבקשה

חוק זכות יוצרים, התשס"ח-2007 מקנה ליוצר זכות בלעדית לעשות פעולות ביצירה או בחלק מהותי ממנה כמפורט בסעיף 11 לחוק, ובכלל זה העתקה, ביצוע פומבי, שידור והעמדת יצירה לרשות הציבור (פעולות אלה להלן: "שימוש ביצירה"). בין היצירות המוגנות בחוק זכות יוצרים, יצירות מוסיקליות ויצירות ספרותיות.

אקו"ם היא תאגיד לניהול משותף של זכויות יוצרים ביצירות מוסיקליות וספרותיות. בעלי הזכויות מעבירים לאקו"ם את זכויותיהם ביצירותיהם, ואילו אקו"ם פועלת להענקת רישיונות המתירים שימוש בכל היצירות המנוהלות על ידה (להלן: "רישיונות שמיכה"). מעבר לפרטואר המקומי, אקו"ם קשורה בהסכמים עם תאגידים זרים לניהול משותף של זכויות דומות (להלן: "אגודות אחיות"), מכוחם היא מנהלת בישראל את הזכויות שהועברו לאגודות האחיות על ידי בעלי זכויות זרים. בנוסף להענקת הרישיונות ולגביית התמלוגים עבורם, פועלת אקו"ם לאכיפת זכויות היוצרים של חבריה.

ביום 30.4.2004 קבע הממונה כי ההסדרים בדבר הקמתה ופעילותה של אקו"ם הם הסדרים כובלים, המבססים לה מעמד של בעלת מונופולין בניהול זכויות מוסיקליות.¹ בעקבות כך, הגישה

¹ קביעה לפי סעיף 43(א)1 והכרזה לפי סעיף 26(א) לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר הסדר כובל ובעל מונופולין: אגודת קומפוזיטורים, מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל בע"מ (30.4.2004) **הגבלים עסקיים** 3020033.

אקו"ם לבית הדין להגבלים עסקיים (להלן: "בית הדין") ערר על קביעת הממונה ובמקביל, פנתה בבקשה לאישור ההסדר, בהנחה שהוא כובל. ביום 26.10.2008, קבע בית הדין כי דין הערר להידחות² וביום 2.6.2011, אישר בית הדין את פעילותה של אקו"ם, בכפוף לתנאים ולתקופה של חמש שנים (להלן: "פסה"ד של בית הדין" ו-"תנאי האישור הקיימים").³ ערעורים על חלק מתנאים אלה נדחו על ידי בית המשפט העליון (להלן: "פסה"ד של בית המשפט העליון").⁴ כעת, פנתה אליי אקו"ם בבקשה לקבל פטור מהחובה לקבל אישור בית הדין להסדרים העומדים בבסיס פעילותה.

להשלמת התמונה נציין כי לצד אקו"ם פועלים תאגידים נוספים אשר עוסקים בניהול משותף של זכויות יוצרים ביחס לזכויות ויצירות מסוגים שונים (להלן גם: "תאגידי ניהול"). הפדרציה הישראלית לתקליטים וקלטות בע"מ (להלן: "הפדרציה") והפדרציה למוסיקה ישראלית וים תיכונית בע"מ (להלן: "הפיי"ל" וביחד עם הפדרציה "הפדרציות") עוסקות בניהול משותף של זכויות יוצרים בתקליטים. פעילותן של הפדרציות כבר אושרה בעבר על ידי בית הדין להגבלים עסקיים,⁵ והיא נדונה על ידו שוב בימים אלה, תוך שהפדרציות פועלות מכוח היתרים זמניים.⁶ בנוסף לכך, חברת התמלוגים של יוצרי הקולנוע והטלוויזיה בישראל בע"מ (להלן: "תל"י") עוסקת בניהול משותף של זכויות במאים ותסריטאים ביצירות קולנועיות ישראליות. פעילותה של תל"י אושרה בתנאים על-ידי בית הדין ביום 29.5.2016.⁷

ג. תאגידים לניהול משותף של זכויות – כללי

התועלות שביסוד פעילותו של תאגיד לניהול משותף של זכויות יוצרים, כמו גם החששות לפגיעה בתחרות העולים ממנה, נדונו בהרחבה בפסקי הדין של בית הדין בעניין אקו"ם ותאגידי הניהול האחרים וכן בפסק הדין של בית המשפט העליון בעניין אקו"ם. במסגרת אותם הליכים הותוו העקרונות לקביעת התנאים הראויים לפעילותם של תאגידי הניהול המשותף, המשמשים בסיס גם להחלטת פטור זו.

² הי"ע (י-ם) 512/04 אקו"ם בע"מ – אגודת קומפוזיטורים מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל נ' הממונה על ההגבלים העסקיים (26.10.2008) הגבלים עסקיים 5001297.

³ הי"ע (י-ם) 513/04 אקו"ם בע"מ – אגודת קומפוזיטורים מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל נ' הממונה על ההגבלים העסקיים (פורסם בנבו, 2.6.2011).

⁴ ע"א 5365/11 אקו"ם בע"מ – אגודת קומפוזיטורים ואח' נ' emi music publishing ltd ואח' (פורסם בנבו, 3.9.2013).

⁵ הי"ע 705-07 (י-ם) הפדרציה הישראלית לתקליטים וקלטות בע"מ נ' הממונה על הגבלים עסקיים ואח' (14.02.2011). ניתן לעיין במרשם ההסדרים הכובלים שבאתר הרשות (תיק 6903), בכתובת

<http://www.antitrust.gov.il/subject/173/item/32685.aspx> (להלן: "פסק הדין בעניין הפדרציה").

הי"ע 707-07 (י-ם) הפדרציה למוסיקה ישראלית וים תיכונית בע"מ נ' הממונה על הגבלים עסקיים (14.02.2011). ניתן לעיין במרשם ההסדרים הכובלים שבאתר הרשות (תיק 6904) בכתובת

<http://www.antitrust.gov.il/subject/173/item/32683.aspx>

⁶ הי"ע 1499-02-15 הפדרציה למוסיקה ישראלית וים תיכונית בע"מ נ' הממונה (החלטה מיום 6.7.2016), ניתן לעיין בהחלטה ובתנאים במרשם ההיתרים הזמניים שבאתר הרשות בכתובת:

<http://www.antitrust.gov.il/subject/172/item/34148.aspx>;

הי"ע 8178-01-15 הפדרציה הישראלית לתקליטים וקלטות בע"מ נ' הממונה (החלטה מיום 27.6.2016), ניתן לעיין בהחלטה ובתנאים במרשם ההיתרים הזמניים שבאתר הרשות בכתובת:

<http://www.antitrust.gov.il/subject/172/item/34149.aspx>

⁷ הי"ע 43907-08-13 תל"י חברת התמלוגים של יוצרי הקולנוע והטלוויזיה בישראל בע"מ נ' הממונה ואח' (29.5.2016) הגבלים עסקיים תיק 6309. ניתן לעיין בפסק הדין ובתנאים במרשם הבקשות לאישור הסדרים כובלים

שבאתר הרשות בכתובת: <http://www.antitrust.gov.il/subject/171/item/34122.aspx>

לעניין התועלות, תאגידים לניהול משותף של זכויות יוצרים משמשים ככלי חיוני לאכיפת זכויות יוצרים, תוך הוזלת עלויות השימוש והקלה על השימוש בזכויות יוצרים. מבחינת בעלי הזכויות, הניהול המשותף של הזכויות חוסך לבעליהן את העלויות הכרוכות בניהול משא ומתן פרטני מול כל משתמש, וכן את העלויות הנדרשות למעקב, גבייה ואכיפה באופן עצמאי. במקביל לכך, הרישיון הגורף אותנו מעניקה אקו"ם מיטיב גם עם ציבור המשתמשים, בכך שהוא מאפשר למשתמש, תמורת תשלום קבוע, לעשות שימוש בכל היצירות שברפרטואר התאגיד ללא הגבלה על מספר השימושים או זהות היצירות בהן נעשה השימוש. הרישיון הגורף משמש, אם כן, כמכשיר להסדרת שימוש חוקי בזכויות יוצרים, תוך חיסכון בעלויות העסקה אשר היו כרוכות בהתקשרות פרטנית עם בעל הזכויות בכל יצירה. תאגידי ניהול משותף של זכויות יוצרים מגדילים את ניצולו החוקי של החומר המוגן בזכויות יוצרים. כפי שסיכם בית הדין בעניין הפדרציה, הניהול המשותף הוא למעשה "הדרך האפקטיבית היחידה למימושן החוקי של זכויות יוצרים..."⁸

במילים אחרות, עיקרו של הסדר הניהול המשותף אינו בפגיעה בתחרות בשוק הרישיונות לשימוש ביצירות מוסיקאליות אלא ב**כינונו** של שוק זה, אשר במובנים רבים לא היה יכול להתקיים אלמלא ההסדר. משכך, מתקיימת הרישא של סעיף 14(א)(2): עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות או במניעתה. כמו כן, ברי כי אין לראות בהסדר הניהול המשותף **כשלעצמו** – ומבלי להתייחס לפרטיו – כהסדר הפוגע פגיעה של ממש בתחרות בשוק המושפע מן ההסדר, שכן כאמור, ספק רב אם שוק זה היה מתקיים אלמלא ההסדר.

נותר, איפוא, רק להבטיח כי פרטי הסדר הניהול המשותף אינם פוגעים פגיעה של ממש בתחרות וכי אין בהם כבילות שאינן נחוצות לשם מימוש עיקר הסדר הניהול המשותף.

ואכן, בד בבד עם ההכרה ביתרונות שבקיומם של תאגידים לניהול משותף, הן בית הדין והן בית המשפט העליון הכירו בחששות העשויים להתעורר כתוצאה מכוח השוק העומד לרשותם של תאגידים אלה. לחששות אלו שני פנים עיקריים: הראשון, רכישת כוח שוק כלפי המשתמשים, המתבטא בעיקר בתעריפים, שנטען לגביהם כי הם גבוהים מדי ובלתי הוגנים. לכוח שוק זה מצטרפת היכולת לעשות שימוש בסעדים שונים המוקנים בחוק כלפי מפרי זכויות היוצרים באופן הפוגם ביכולת המשתמשים לשאת ולתת על שיעור דמי הרישיון הנדרשים מהם; והשני, רכישת כוח שוק כלפי היוצרים הזקוקים לשירותי הניהול המשותף שמעניק תאגיד הניהול. כח השוק שנתון לתאגיד ניהול משותף כלפי היוצרים בעלי הזכויות עלול לאפשר לתאגיד הניהול המשותף לנהוג בבעלי הזכויות באופן בלתי שוויוני או פוגעני או באופן העלול לפגוע בתחרות בין התאגיד לניהול משותף לבין מתחריו וחבריו.

נוכח חששות אלה, בית הדין הכפיף את האישור לפעילותה של אקו"ם לשורה ארוכה של תנאים אשר נועדו להפחית את עוצמת הפגיעות התחרותיות העלולות לצמוח מקיומה. בין התנאים שהושתו על אקו"ם נקבעה הגבלת יכולת אקו"ם להשתמש בסעדים משפטיים מסוג צווי מניעה ופיצויים סטטוטוריים כלפי משתמשים העושים שימוש בסוג ביצוע פומבי; קביעת מנגנון הכרעה חיצוני לקביעת התעריפים על-ידי בתי משפט במקרים של מחלוקת; הטלת נטל הוכחת סבירות דמי הרישיון על אקו"ם; חובה שהחברות באקו"ם תהיה פתוחה לכל יוצר וכל מי שמחזיק בזכויות

⁸ פסק הדין בעניין הפדרציה, פסקה 12

יוצרים רלוונטיות; ביטול הבלעדיות של הרישיונות המוענקים לאקו"ם על-ידי חבריה; הבטחת קיומו של משא ומתן קיבוצי על-ידי ארגוני משתמשים מול אקו"ם; חובת הקמה וניהול של בסיס נתונים ובו מידע על היצירות שברפרטואר; הטלת חובת מינוי דח"צים בדירקטוריון אקו"ם; ומגבלות על זכותם של בעלי זכויות בעניין החרגת זכויות מניהול של אקו"ם.

נקודת המוצא להחלטה זאת היא בתנאים אשר נקבעו על ידי בית הדין ואשר אושרו על ידי בית המשפט העליון. לפיכך מוקד בחינת בקשת הפטור שהוגשה על ידי אקו"ם הוא בצורך לערוך שינויים נקודתיים במבנה התנאים שנקבעו על ידי בית הדין. על שינויים אלה נעמוד עתה.

ד. שינויים בתנאי הפטור ביחס לתנאי האישור הקיימים

כאמור לעיל, הבסיס לתנאי הפטור הנוכחי הוא התנאים בהם התנה בית דין את פעילותה של אקו"ם ביום 2.6.2011. גם אקו"ם הודיעה, במסגרת בקשת הפטור, כי היא מקבלת על עצמה כי הפטור יהיה בכפוף לתנאים אלה, למעט מספר שינויים נקודתיים שהיא ביקשה שייערכו.

בדיקות רשות הגבלים עסקיים (להלן: "הרשות") העלו, כי נדרשים מספר שינויים לתנאים, לאור השינויים הטכנולוגיים והמשקיים שאירעו מאז האישור ונוכח הניסיון שנצבר ביישום התנאים הקיימים של אקו"ם ושל תאגידי הניהול האחרים. על עיקרם של שינויים אלה אעמוד עתה כסדרם.

הרחבת חובות אקו"ם ביחס לשקיפות וממשל תאגידי תקין

במסגרת פסק דינו בעניין אקו"ם, עמד בית המשפט העליון על ההיבטים הציבוריים שיש בשירות שמעניקה אקו"ם, הן מנקודת מבטם של היוצרים והן מנקודת מבטו של הציבור הרחב – היבטים אשר למעשה הם העומדים ביסוד ההיתר לפעילותה. ממד ציבורי זה מקבל משנה תוקף נוכח מעמדה של אקו"ם כבעלת מונופולין בניהול זכויות אלה. כן עמד בית המשפט העליון על הצורך בהגנה על יוצרים מקבוצות שונות, נוכח פערי האינטרסים שעשויים להתקיים בין הקבוצות השונות ובין הקבוצות להנהלה. על סמך שיקולים אלה, מצא בית המשפט העליון, כי חובת מינוי דירקטורים חיצוניים שישפקו רובד נוסף של פיקוח על פעילותה של אקו"ם "מתבקשת ואינהרנטית לרציונל של אישור ההסדר הכובל, מנקודת המבט של ההגנה על היוצרים ועל המשתמשים גם יחד" (פסי' 39 לפסק הדין).

הכרה זאת בכוח השוק שבידי אקו"ם ובצורך בפיקוח חיצוני על פעילותה של אקו"ם עולה בקנה אחד עם הניסיון שנצבר בידי הרשות ביחס לאכיפת התנאים של תאגידי לניהול משותף של זכויות בכלל ושל אקו"ם בפרט. ניסיון זה מלמד על קיומם של פערי מידע בין התאגיד לניהול משותף לבין בעלי הזכויות והמשתמשים, אשר עשויים לאפשר לתאגיד הניהול המשותף לנצל את כוח השוק שבידיו לרעה. נוכח כך, אך ראוי שתאגיד לניהול משותף יפעל בהתאם לסטנדרטים ראויים של שקיפות ושל ממשל תאגידי תקין. לפיכך, ראיתי לנכון להתנות את פעילותה של אקו"ם בהטלת תנאים שעניינם חובות שקיפות כלפי היוצרים המיוצגים על ידה או הזכאים להיות מיוצגים על ידה וכלפי הציבור כולו. בכלל זה, חייבתי את אקו"ם לפרסם ליוצרים המיוצגים על ידה או הזכאים לייצוג על ידה את אמות המידה שעליהם לעמוד בהן על מנת להיות זכאים למנייה עצמודות לה זכויות ההשתתפות באסיפות הכלליות של אקו"ם וזכויות ההצבעה.

השקיפות כלפי היוצרים החברים באקו"ם נדרשת על מנת לאפשר לבעלי הזכויות לפקח על השימוש הנעשה בכספים הנגבים בשמם ועל אופן חלוקתם. מידע זה נדרש גם עבור מי שזכאי להיות חבר באקו"ם אך טרם הצטרף, על מנת שיוכל לקבל החלטה מושכלת, האם הייצוג על ידי אקו"ם כדאי לו אם לאו. השקיפות כלפי הציבור כולו תאפשר רמה בסיסית של פיקוח ציבורי על פעילותה של אקו"ם ועמידתה בתנאים לפעילותה, לאור תפקידה הציבורי החשוב. כמו כן, השקיפות תסייע למשתמשים וליוצרים החברים באקו"ם לרסן את כוח השוק שבידיה להפעיל כלפיהם. כמו כן הטלת חובות השקיפות על כלל התאגידים לניהול משותף תאפשר מידה מסוימת של השוואה ביניהם. כן ראיתי לנכון להטיל על אקו"ם חובה לקיים מערך בורות להכרעה בסכסוכים פנימיים.⁹

תנאים אלה עולים בקנה אחד עם התנאים בהם אישר בית הדין את פעילותה של תל"י והם עולים בקנה אחד עם התנאים שהטיל בית הדין בהיתר הזמני לפעילותה של הפדרציה והפי"ל, בשינויים המחויבים בהתאם לאופי הפעילות של כל תאגיד. כמו כן, עיון בכללים המסדירים את פעילותם של תאגידים לניהול משותף באירופה ובארצות הברית וכן באמות המידה המומלצות על-ידי ארגוני גג הבינלאומיים של התאגידים לניהול משותף, מעלה כי בכולם התייחסות נרחבת לחובות השקיפות של התאגיד כלפי בעלי הזכויות ובחלקם אף כלפי הציבור כולו, וכן לקביעת מנגנונים להכרעה בסכסוכים פנימיים.¹⁰

חובות כלפי משתמשים

אחד היתרונות המרכזיים שרישיון שמיכה מקנה למשתמשים הוא הנגישות המהירה והמיידית למגוון רחב של יצירות. זאת בפרט עבור משתמשים המבקשים לעשות שימוש ברשומות קול רבות, לעיתים עשרות (אם לא מאות) רשומות קול ביום (למשל בתחנת רדיו). על-מנת

⁹ בתנאים החלים על התאגידים האחרים לניהול משותף של זכויות. חובה זאת חלה ביחס למחלוקות בין התאגיד לבין חבריו או מיוצגים על ידו או מי שמבקש להיות חבר או מיוצג וכן ביחס למחלוקות בין דירקטורים בתאגיד הנובעות מתפקידם כדירקטורים. נוכח ההוראות בתקנון אקו"ם המעגנות מנגנון בורות פנימית למחלוקות בין אקו"ם לבין חבר או מיוצג וכן בין דירקטורים הנובעות מתפקידם כדירקטורים, הטלתי חובה זאת ביחס למחלוקות בין אקו"ם לבין מי שמבקש להיות חבר או מיוצג בלבד. למען הסר ספק, אני רואה בהוראות תקנון אלה כפרט מהותי בהסדר הכובל אשר כל שינוי בהן, דינו כדין הסדר חדש, הטעון היתר בהתאם להוראות החוק.

¹⁰ ראו הוראות דומות בדירקטיבה האירופאית: Directive 2014/26/EU of the European Parliament and of the Council of 26 February 2014 on collective management of copyright and related rights and multi-territorial licensing of rights in musical works for online use in the internal market; בצווים המוסכמים המסדירים את פעילותם של תאגיד הניהול בארצות הברית, *United States v. Am. Soc'y of Composers, Authors & Publishers*, Civ. No. 41-CV-1395, 2001 WL 1589999 (S.D.N.Y. June 11, 2001); *United States v. Broadcast Music Inc.*, 1966 Trade Cas. (CCH), 941 (S.D.N.Y. 1966), amended, No. 64-CIV-3787, 1994 WL 901652 (S.D.N.Y. Nov. 18, 1994); וכן בהמלצות שהתפרסמו על ידי מספר ארגוני גג בינלאומיים של התאגידים לניהול משותף של זכויות יוצרים: "מדריך ה-TAG" של ארגון הקניין הרוחני העולמי (World Intellectual Property Organization – WIPO) – סוכנות עצמאית תחת האו"ם) במסגרת פרויקט בשם "פרויקט TAG – Transparency, Accountability and Governance of CMOs in Development"; באתר <http://www.uil-> TAG Compendium of Good Practices Concerning the Collective Management of Copyright and Related Rights: Observations and Recommendations Aimed at Ensuring and Improving the <http://www.uil-> Transparency, Accountability and Governance of CMOs in Development <http://www.uil-> sipo.si/uploads/media/WIPO_TAG_Compendium.pdf; קוד ההתנהגות המומלץ של ארגון הגג העולמי של פדרציות לתקליטים, ה-IFPI (International Federation of the Phonographic Industry) (Code of Conduct for Music Industry Music Licensing Companies ("MLCs") January 2014 version); וקוד ההתנהגות המומלץ של ארגון הגג של חברות מוזיקה עצמאיות (IMPALA Independent Music Companies Association Collecting Society Code of Conduct).

<http://www.impalamusic.org/sites/default/files/pictures/attachedfiles/IMPALA%20Code%20of%20Conduct%20for%20Collecting%20Societies%20PDF.pdf> (נצפה ביום 13.3.2016).

שמשמשים יוכלו ליהנות מיתרון זה, ולוודא שהרישיונות שבידיהם מכסים את כל השימושים שהם מבקשים לעשות, נדרשת גישה נוחה למידע מדויק באשר לזהות היצירות המנוהלות על-ידי כל תאגיד לניהול משותף, ועל ידי אקו"ם בפרט. (ראו גם בדברי ההקדמה לדירקטיבה האירופאית, העומדים על החשיבות שיש בנגישות למידע מדויק ומעודכן ביחס להיקף הרפרטואר של התאגיד לניהול משותף).

התנאים הקיימים אמנם מחייבים את אקו"ם להקים בסיס נתונים מלא ומדויק, המכיל את מלוא רפרטואר היצירות הנתונות לניהולה של אקו"ם, ולהעמידו לרשות המשתמשים. ואולם התנאים לא הבהירו את פרטי המידע המדויקים שיש לכלול במאגר ואופן החיפוש בו. לפיכך, ראיתי לנכון לעגן חובות אלה באופן ברור יותר בתנאים. זאת, בדומה לתנאים שהטיל בית הדין בתל"י ובדומה לתנאים שהומלצו לבית הדין ביחס לפדרציה ולפ"ל.

בנוסף לכך, במסגרת תנאי האישור הקיימים הוטלו על אקו"ם חובות ביחס למתווה לנקיטה בצעדי אכיפה כלפי משתמשים. עד כה, מתווה זה הוחל על משתמשים העושים שימוש בזכות הביצוע הפומבי בלבד. הניסיון שנצבר ביישום התנאים לימד כי חלקם של תנאים אלה רלוונטיים גם למשתמשים אחרים, ובפרט התנאים המונעים מאקו"ם לבקש צו מניעה מידי ("החשכת מסך") מקום שבו משתמש חולק על סכום דמי השימוש הקבועים שאקו"ם דורשת. לפיכך ראיתי לנכון להחיל את ההוראות שעניינן הגבלת הזכות לבקש צו מניעה זמני על כלל המשתמשים, למעט משתמש המייצר או מפץ בקנה מידה גדול מדיה שהוטבעו או הועתקו עליה יצירות מוגנות ללא רשות בעל הזכויות וללא הידברות עמו.

שינויים נוספים

בתנאי האישור הקיימים, נאסר על אקו"ם לנהל זכויות ביצירות דרמטיות ודרמטיות-מוסיקאליות (הנודעות גם בשם "זכויות גדולות"). במסגרת בקשת הפטור, ביקשה אקו"ם כי איסור זה יבוטל. לעניין זה, ראיתי לנכון לאבחן בין ביצוע בימתי של יצירות דרמטיות או דרמטיות-מוסיקאליות שחוברו במיוחד לשם הביצוע כאמור (כגון מחזה זמר) לבין ביצוע בימתי המשלב בין מגוון רחב של יצירות מדף או שימוש אחר ביצירות שחוברו במקור לשם ביצוע בימתי (כגון שידור ברדיו של שיר מתוך מחזה זמר). לעניין סוג היצירות הראשון, לא מצאתי כי קיימת הצדקה לניהול משותף על ידי אקו"ם, שכן ממילא קיים קשר חוזי ישיר בין בעל הזכויות לבין מי שמעלה את הביצוע לבימה. אולם קשר כאמור אינו קיים ביחס לסוג היצירות השני ולפיכך ראיתי לנכון להתיר לאקו"ם לנהל זכויות אלה במשותף.

בנוסף לכך, נמחק הסעיף המחייב את אקו"ם בהפעלת תכנית פנימית לאכיפה של דיני ההגבלים העסקיים. הפעלת תכנית אכיפה פנימית היא אינטרס של התאגיד בה היא מופעלת, במטרה להבטיח כי התאגיד יקיים את הוראות הדין לרווחת התאגיד, מנהליו ובעלי מניותיו. נוכח האמור, אינני רואה מקום לקביעת חובה זאת במסגרת תנאי הפטור של אקו"ם, אף שאני תומכת בהמשך הפעלת תכנית כאמור.

כן נערכו מספר תיקונים ניסוחיים בתנאים, שעיקר מטרתם הבהרת התנאים וקיצורם בדרך של איחוד סעיפים דומים. בכלל זה, הובהר כי הגדרת "מו"ל" מתייחסת לכל אדם העוסק בהוצאה

לאור או הפצה של מוסיקה, גם אם זה אינו עיסוקו העיקרי. כן הובהר כי רישיון פרטני מאת בעל הזכויות בהתאם להוראות סעיף 2.4 לתנאים יינתן טרם השימוש ביצירה ולא בדיעבד.

סוף דבר

נוכח כל האמור לעיל, בכפוף לתנאים שיפורטו להלן מצאתי כי אין בכבילות שבהסדר הניהול המשותף כדי לפגוע פגיעה של ממש בתחרות בשוק, כי עיקרו של ההסדר אינו בהפחתת התחרות ובמניעתה וכי אין בו כבילות שאינן נחוצות לשם מימוש עיקרו. לפיכך ולאחר שנועצתי בוועדה לפטורים ומיזוגים, ראיתי לנכון להשתמש בסמכות הנתונה לי בסעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים ולתת את הפטור למשך **6 שנים** מהיום, בכפוף לתנאים שיפורטו להלן.

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.

ואלה התנאים:

1. הגדרות

"**אגודות אחיות**" – כל אחת מהאגודות, או החברות, בארצות אחרות, שמטרתיהן דומות לאלה של אקו"ם, ושאינן אקו"ם קשורה בהסכמי ייצוג מזמן לזמן ;

"**אדם**" – כמשמעותו בחוק הפרשנות, התשמ"ב-1982 ;

"**איגוד עסקי**" – תאגיד שמטרתו, כולן או חלקן, הן קידום ענייניהם העסקיים של החברים בו ;

"**אקו"ם**" – אגודת קומפוזיטורים, מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל בע"מ ;

"**בית הדין**" – בית הדין להגבלים עסקיים ;

"**החוק**" – חוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 ;

"**הטבעה או הקלטה**" – הקלטת יצירה באמצעים ובטכנולוגיות הידועים כיום או שיפותחו בעתיד הכוללים הקלטת קול או הקלטת תמונות עם קול, לרבות שעתוקה, לרבות סינכרוניזציה (הקלטת יצירה בפס קול של יצירה אור קולית), ולרבות הקלטה או העתקה לצורך שידור לרבות כמשמעות המונחים "העתקה לצורך שידור" ו"העתקה זמנית" בסעיפים 25-26 לחוק זכות יוצרים, התשס"ח-2007, למעט הסרטת יצירה ספרותית שעובדה לתסריט ולמעט הסרטת יצירה שתוארה במיוחד בעבור יצירה אור קולית ;

"**הממונה**" – הממונה על הגבלים עסקיים ;

"**העמדה לרשות הציבור**" – על פי הגדרתו בסעיף 15 לחוק זכות יוצרים, התשס"ח-2007 ;

"**העתקה**" – העתקת יצירה, במקורה או לאחר עיבוד ועריכה, שהודפסה ויצאה לאור במהדורה אחת לפחות, בצורה גרפית בכל דרך של דפוס, שעתוק ושכפול, למעט העתקת רומן או מתזה בשלמותם, קובץ של יצירות שכולן של אותו מחבר ו/או של יצירה מוסיקלית בשלמותה ;

"השמעה פומבית או שידור" – ביצוע פומבי, שידור או העמדה לרשות הציבור של יצירה, לרבות השמעה פומבית, שידור או העמדה לרשות הציבור של יצירה כחלק מתוכן המועבר באמצעות תקשורת קווית, אלחוטית, דיגיטלית או אחרת, לרבות מתן שירותים אינטראקטיביים ו/או on demand וכל שירות דומה, לרבות באמצעות טלוויזיה, אינטרנט, טלפוניה או רט"ן, בין אם לבדה ובין באמצעות שילובה בחומר אודיו או אודיו-ויזואלי אחר, סינכרוניזציה, הקלטה לצורכי השמעה פומבית או שידור בלבד והקלטה לצורך שימור ארכיוני ותיעוד של חומר מושמע בפומבי או משודר ;

"זכויות יוצרים" – זכות הביצוע הפומבי, זכות השידור, זכות ההקלטה, זכות ההעתקה, זכות ההעמדה לרשות הציבור, או מי מהן, וכן כל זכות יוצרים הנדרשת לשם מתן שירותים אינטראקטיביים ו/או on demand וכל שירות דומה לרבות באמצעות טלוויזיה, אינטרנט, רט"ן או טלפוניה – למטרות אלו בלבד ;

"חברי אקו"ם" – בעל מניה באקו"ם בהתאם להוראות תקנון אקו"ם ;

"יצירה" – יצירה מוסיקלית או ספרותית לסוגיה, או חלק מהן, אשר זכות מזכויות היוצרים בה מנוהלת על ידי אקו"ם, למעט יצירות דרמטיות ויצירות דרמטיות-מוסיקליות המבוצעות בביצוע בימתי דרמטי, שנכתבו במיוחד לביצוע זה (דוגמת מחזות ואופרות המועלים על הבמה) ;

"מבקש" – אדם שפנה לאקו"ם בבקשה להעניק לו רישיון שימוש ;

"מו"ל של מוסיקה" – אדם העוסק בהוצאה לאור ו/או הפצה של מוסיקה ומילים מלוות מוסיקה של יוצרים ;

"מיוצג" – יוצר או מו"ל, שאינו חבר אקו"ם, ושהתקשר עם אקו"ם בהסכם לפיו אקו"ם תהא רשאית להעניק רישיונות שימוש ביצירות שהוא הבעלים של זכויות היוצרים בהן ;

"משתמש" – כל אדם העושה שימוש ביצירה או ביצירות ;

"ניהול של זכויות יוצרים" – הענקת רישיונות שימוש ביצירה, דרישת דמי רישיון, קבלת דיווח על השימוש ביצירה, גביית דמי רישיון ממי שרישיון מוענק לו, חלוקת דמי רישיון בין החברים ואכיפת זכויות היוצרים, כולן או חלקן ;

"פיצויים סטטוטוריים" – פיצויים ללא הוכחת נזק כמשמעות מונח זה בסעיף 56 לחוק זכות יוצרים, התשס"ח-2007 ו/או הדין שקדם לו, בהתאם להוראות תחולת הדין ;

"רפרטואר אקו"ם" – כל היצירות שזכויות היוצרים של חברי אקו"ם בהן מנוהלות על ידי אקו"ם וכן כל היצירות שאקו"ם מוסמכת מזמן לזמן לאכוף את זכויות היוצרים בהן וזאת בין מכוח הסכמים עם אגודות אחיות ובין מכוח הסכמים אחרים ;

"רישיונות שימוש" – רישיונות גורפים או פרטניים לשימוש ביצירות ;

"רישיון גורף" – רישיון שימוש המתיר שימוש ביצירות מרפרטואר אקו"ם, שאינו רישיון פרטני ;

"רישיון פרטני" – רישיון הניתן למשתמש המעוניין בשימוש ביצירה אחת אשר בשמה או בשם יוצרה נקב או במספר יצירות אשר בשמן או בשם יוצריהן נקב, מתוך רפרטואר אקו"ם ;

"שימוש ביצירה" – פעולה אשר עשייתה מחייבת על פי כל דין את הסכמת בעל זכות היוצרים, או

שהיא מקימה על פי דין חובת תשלום תגמול לבעל זכות היוצרים או לאקו"ם. ואלה הם השימושים ביצירות: שידור והעמדה לרשות הציבור (לרבות באמצעות רדיו, אינטרנט, טלוויזיה, רט"ן או טלפוניה), מתן שירותים שונים לרבות מתן שירותים אינטראקטיביים ו/או on demand וכל שירות דומה (לרבות באמצעות טלוויזיה, אינטרנט, רט"ן או טלפוניה) השמעה פומבית, העתקת יצירות, הקלטה של יצירות, הסרטת יצירות, וכן כל שימוש אחר אותו התירה הממונה;

"שירות חדש" – שימוש ביצירה אשר בגינו לא העניקה אקו"ם רישיון שימוש למשתמש כלשהו בעבר;

"שירות קרוב" – השירות הדומה והקרוב ביותר לשירות החדש.

2. החברות באקו"ם

- 2.1. החברות באקו"ם תהא פתוחה בפני כל יוצר שהוא אזרח או תושב קבע בישראל אשר היצירה שלו פורסמה ברבים או הוצאה לאור, ליורשיו, לאדם אליו העביר היוצר את זכויות היוצרים שלו ובפני מו"ל של מוסיקה שיביע את רצונו להצטרף לאקו"ם.
- 2.2. חבר באקו"ם רשאי, בכל עת, להודיע על פרישתו מאקו"ם ומיוצג רשאי, בכל עת, להודיע על הפסקת ייצוגו על ידי אקו"ם (להלן: **"הודעת הפרישה"**). ההודעה תימסר לאקו"ם ותיכנס לתוקפה תוך 30 יום מיום קבלתה על ידי אקו"ם ובכל מקרה לא פחות מ-15 יום מיום פרסום פרטי הפרישה באתר האינטרנט של אקו"ם בהתאם להוראת סעיף 6.5 שלהלן. על חלוקת התמלוגים לאחר הודעת הפרישה יחולו הוראות סעיף 8 שלהלן.
- 2.3. בכפוף להוראות סעיף 8 להלן, חבר או מיוצג באקו"ם רשאי, בכל עת, למסור הודעה לאקו"ם על רצונו להחריג כלל או חלק מזכויות היוצרים שלו מניהולה של אקו"ם, בתנאי שנתקבלה הסכמתם של כל היוצרים באקו"ם שהם בעלי זכויות ביצירות אליהן מתייחסת ההודעה האמורה, ואף הם הודיעו לאקו"ם על רצונם להחריג את זכויותיהם בהתאם לאמור בסעיף זה. הודעת ההחרגה יכולה להתייחס לכל או לחלק מהשימושים ביצירות המותרות, אולם אם ההחרגה מתייחסת רק לחלק מהשימושים ביצירות המותרות, הודעת ההחרגה תהיה בהתאם לאחת החלופות שלהלן בשלמותן או על-פי כל צירוף של החלופות בשלמותן בלבד (להלן: **"הודעת ההחרגה"**):
 - 2.3.1. החרגת הזכויות לשידור אודיו-ויזואלי, לרבות סינכרוניזציה והקלטה לצרכי שידור כאמור, ולרבות מתן שירותים אינטראקטיביים ו/או on demand וכל שירות דומה, לרבות באמצעות טלוויזיה, אינטרנט, טלפוניה או רט"ן;
 - 2.3.2. החרגה של זכויות השידור באמצעי אודיו לרבות הקלטה לצרכי שידור כאמור, ולרבות מתן שירותים אינטראקטיביים ו/או on demand וכל שירות דומה, לרבות באמצעות רדיו, אינטרנט, טלפוניה או רט"ן;
 - 2.3.3. החרגה של זכות ההעתקה. למען הסר ספק, יובהר כי החרגת זכות ההעתקה אינה כוללת את זכות ההעתקה לצרכי שידור;

2.3.4. החרגה של זכות ההטבעה ו/או ההקלטה. למען הסר ספק, יובהר כי החרגת זכות ההטבעה ו/או ההקלטה אינה כוללת את זכות ההטבעה ו/או ההקלטה לצרכי שידור;

הודעת ההחרגה תימסר לאקו"ם ותיכנס לתוקפה תוך 30 יום מיום קבלתה על ידי אקו"ם, ובכל מקרה לא פחות מ-15 יום מיום פרסום פרטי ההחרגה באתר האינטרנט של אקו"ם בהתאם להוראות סעיף 6.6 שלהלן. על חלוקת התמלוגים לאחר הודעת ההחרגה יחולו הוראות סעיף 8 שלהלן.

לעניין סעיף זה, "יצירה" – לרבות המילים והלחן הנלווים אליה.

2.4. מבלי לגרוע מהאמור לעיל, תעניק אקו"ם לכל חברה והמיוצגים על ידה רישיון המאפשר לכל חבר ומיוצג להעניק רישיונות שלא באמצעות אקו"ם, לגבי כלל זכויות היוצרים שלו או חלקן או כל אחת מהן, לפי בחירתו (להלן: "רישיון להענקת רישיונות"). הענקת רישיונות, על פי ס"ק זה, לא תגרע באופן כלשהו מהעברת זכויות היוצרים לאקו"ם על ידי החבר או המיוצג ו/או מרישיונות שהוענקו או יוענקו על ידי אקו"ם על בסיס העברת זכויות היוצרים לידיה, ולא יוכל החבר או המיוצג להעניק רישיון בלעדי. לחברים חדשים אשר יצטרפו לאקו"ם החל ממועד מתן הפטור, תעניק אקו"ם את הרישיון להענקת רישיונות בד בבד עם הצטרפותם לאקו"ם. הרישיון להענקת רישיונות ניתן יהיה להעברה או להמחאה מהחבר או המיוצג לצדדים שלישיים כלשהם. הענקת רישיון לפי סעיף זה תבוצע טרם השימוש ביצירה ותיכנס לתוקף עם מתן הודעה בכתב לאקו"ם.

3. הפעולות המותרות לאקו"ם

3.1. אקו"ם רשאית להתקשר עם חברה בהסכם לפיו, בכפוף לאמור בהסדר זה, מועברת לאקו"ם הבעלות בזכויות היוצרים ביצירות חברה לצורך ניהולן, והיא רשאית לנהל זכויות יוצרים אלו.

3.2. אקו"ם רשאית להתקשר עם אגודות אחיות בהסכמים לא בלעדיים לניהול של זכויות היוצרים של אותן אגודות אחיות בישראל והיא רשאית לנהל זכויות יוצרים אלו. כמו כן רשאית אקו"ם להתקשר עם אגודות אחיות בהסכמים לא בלעדיים לניהול זכויות היוצרים שבידיה במדינות בהן פועלות האגודות האחיות.

3.3. אקו"ם רשאית להתקשר עם מיוצג בהסכם לא בלעדי לניהול זכויות יוצרים של אותו מיוצג, והיא רשאית לנהל זכויות יוצרים אלו.

3.4. כל פעולה של אקו"ם בתחום אחר מתחומי ניהול זכויות היוצרים, אינה כלולה בפעולות המותרות לפי הסדר זה, אלא ככל שהתירו לה בית הדין או הממונה אחרת.

3.5. אקו"ם רשאית להעניק למשתמשים שירותי תיווך עבור שימוש ביצירות דרמטיות זרות וביצירות דרמטיות – מוסיקליות זרות, וזאת מכוח הסכמיה עם האגודות האחיות.

אין באמור בתנאים אלה כדי להקנות לאקו"ם, לחברה, לאגודות אחיות או לכל אדם

אחר זכויות כלשהן, לרבות זכויות יוצרים, שלא היו מוקנות להם על פי דין מלכתחילה.

4. פעולות אסורות

4.1. אקו"ם ו/או חברה לא ימנעו, לא יגבילו ולא יתערבו, בכל דרך שהיא, בין במישרין ובין בעקיפין, בזכותו של חבר אקו"ם לממש את מנגנון הפרישה ו/או את מנגנון החרגת הזכויות ו/או את מנגנון הענקת הרישיונות והכל בין אם ברצונו של החבר לנהל את זכויותיו לבדו, ובין אם ברצונו לנהל את זכויותיו באמצעות אדם אחר.

4.2. אקו"ם לא תתקשר בהסכמים המאפשרים לה לנהל באופן בלעדי זכות מבין זכויות היוצרים באילו מבין היצירות הכלולות ברפרטואר של מי מבין האגודות האחיות בתוך גבולות מדינת ישראל; לעניין סעיף זה "בלעדיות" - לרבות כל הסדר המביא בפועל או בכוח לתוצאה של בלעדיות.

4.3. אקו"ם לא תסרב סירוב בלתי סביר להעניק רישיון שימוש למבקש. מבלי לגרוע מכלליות האמור, יראו את אקו"ם כמסרבת סירוב בלתי סביר, בין היתר, במקרים שלהלן:

4.3.1. סירוב למתן רישיון שימוש מקום בו הביע המבקש את נכונותו לקבל על עצמו את התנאים ואת המחיר על פיהם התקשר משתמש דומה לו עם אקו"ם בתקופה שאינה עולה על שנתיים לפני הפניה הראשונה כהגדרתה בסעיף 5 להלן, ולמעט תנאים ו/או מחיר שמקורם בתשלום דמי שימוש זמניים כאמור בסעיף 5 להלן;

4.3.2. סירוב למתן רישיון שימוש עבור שימוש ביצירה, כאשר השימוש הוא במסגרת יצירה אודיו-ויזואלית אחרת או יצירת אודיו אחרת בה שולבה היצירה ביחס אליה מתבקשת אקו"ם ליתן רישיון שימוש ובלבד שהשילוב נעשה על פי רישיון שימוש מאקו"ם;

4.3.3. סירוב למתן רישיון שימוש למי שעיסוקו בהשמעה בפומבי של יצירות מהטעם שהיצירות מושמעות בחצריו של אחר;

4.3.4. סירוב למתן רישיון שימוש כאשר הביע המבקש את נכונותו לשלם דמי רישיון שנקבעו על ידי בית משפט מוסמך או בורר למשתמש מאותו סוג;

4.3.5. ניסיון למנוע מבעל רישיון שימוש לפעול על פי הרישיון שברשותו.

4.4. סברה אקו"ם, כי התקיימו נסיבות המקימות לדעתה טעמים סבירים לסירוב להענקת רישיון שימוש, תודיע על כך למבקש, בכתב, תוך פירוט הטעמים לסירוב.

4.5. מבלי לגרוע מהאמור בסעיף 29א לחוק, יראו את אקו"ם כמנצלת מעמדה לרעה בכל אחד מהמקרים הבאים:

4.5.1. קביעה של דמי רישיון בשיעורים בלתי הוגנים. מבלי לגרוע מהאמור לעיל, יראו קביעה של דמי רישיון בלתי הוגנים, בין היתר, (1) מקום בו סירבה אקו"ם להתאים את דמי הרישיון שהיא גובה ממשתמש בהתאם להפחתת חלקן של היצירות המנוהלות על ידי אקו"ם מתוך כלל היצירות שנעשה בהן שימוש; (2) מקום בו

סירבה אקו"ם להתאים את דמי הרישיון שהיא גובה ממשמש בהתאם לחלקן של היצירות המנוהלות על-ידי אקו"ם אשר לגביהן קיבל המשתמש רישיון מבעל הזכויות מתוך כלל היצירות שנעשה בהן שימוש ;

4.5.2. צמצום או הגדלה של היקף רישיונות השימוש המוצעים על ידי אקו"ם, שלא במסגרת פעילות תחרותית הוגנת ;

לעניין זה יראו "**הגדלה של היקף רישיונות השימוש**" – לרבות חיוב בקבלת מספר רישיונות שימוש עבור מימוש מספר זכויות יוצרים הנדרשות לשימוש אחד ביצירה. לדוגמא, הפרדת זכות ההקלטה לצורכי שידור או זכות ההקלטה לצרכים ארכיוניים או זכות הסינכרוניזציה מרישיון שידור הניתן לגופי שידור ;

4.5.3. קביעת תנאי התקשרות שונים לעסקאות דומות אשר עשויים להעניק למשתמשים, לחברים או למיוצגים מסוימים יתרון בלתי הוגן כלפי המתחרים בהם. לעניין סעיף זה, לא יראו כתנאי התקשרות שונים, תנאי התקשרות שמקורם בעסקה בה התקשר משתמש דומה עם אקו"ם, בתקופה שלמעלה משנתיים לפני הפניה הראשונה כהגדרתה בסעיף 5 להלן, או שמקורם בתשלום דמי שימוש זמניים כאמור בסעיף 5 להלן ;

4.5.4. התניית מתן רישיון שימוש בתנאים, אשר מטבעם, או בהתאם לתנאי מסחר מקובלים, אינם נוגעים לנושא ההתקשרות ;

4.5.5. הוראות סעיפים 4.5.1 עד 4.5.4 באות להוסיף על הוראת סעיף 29א לחוק.

4.6. אקו"ם לא תסרב סירוב בלתי סביר לנהל משא ומתן עם איגוד עסקי לגבי תנאי רישיון השימוש שיומלצו על ידי האיגוד לחבריו. האמור בסעיף זה אינו מהווה אישור לפי פרק ב' לחוק, לעניין קביעת קו פעולה על ידי איגוד עסקי.

4.7. תנאי רישיון שימוש שנקבעו במשא ומתן בין אקו"ם לבין איגוד עסקי, ישמשו גם בהתקשרויותיה של אקו"ם עם משתמש מסוג המשתמשים המאוגדים באיגוד העסקי, גם אם הוא אינו משתייך אליו. אולם, במידה שתנאים שסוכמו עם איגוד עסקי מביאים בחשבון את החיסכון שנגרם לאקו"ם כתוצאה מפעולות האיגוד, אזי ניתן יהיה להביא בחשבון את ערכו של חסכון זה בקביעת התנאים עבור משתמש לא מאוגד.

4.8. אקו"ם לא תעניק רישיון פרטני, אלא לאחר קבלת הסכמת חברי אקו"ם, אשר ערב הצטרפותם לאקו"ם היו בעלי זכויות ביצירה או ביצירות, שלגביהן נתבקש הרישיון הפרטני ; למען הסר ספק ובכפוף לאמור בהסדר זה יובהר, כי אקו"ם תהא רשאית לקבל מתחריה הסכמה מראש להענקת רישיונות פרטניים בשמם, ובלבד שהסכמה זו תהיה ניתנת לשינוי בכל זמן, לא תהיה גורפת ותוכל להתייחס לכל השימושים או לחלקם. לא התקבלה עמדת היוצר תוך 30 ימים ממועד פנייתה של אקו"ם ליוצר, יראו את היוצר כמסכים לכך שאקו"ם תעניק רישיונות פרטניים ביצירותיו. החלטת היוצר לחזור בו מהסכמתו תיכנס לתוקפה תוך 14 יום. על אף האמור, אין בהוראת סעיף זה כדי למנוע מאקו"ם הענקת רישיון מקום בו חלות הוראות סעיפים 4.3.2 ו-8.3.

5. קביעת דמי רישיון השימוש שישלם המשתמש

5.1. לענין סעיף זה:

"דמי שימוש זמניים" – דמי שימוש זמניים או קבועים, שנקבעו לתשלום על ידי בית משפט מוסמך או בורר, בהתדיינות בין אקו"ם לאותו משתמש אשר קיבל דרישת תשלום מאקו"ם בהתאם להוראות סעיף זה.

לא נקבעו דמי רישיון בהתדיינות פרטנית בין המשתמש ובין אקו"ם יראו את דמי השימוש הזמניים כאחד מאלה, בהתאם לבחירת המשתמש:

- (1) דמי הרישיון שקבע בית משפט מוסמך או בורר למשתמש מאותו סוג;
 - (2) תשלום על פי תנאי ההתקשרות שנקבעו למשתמש מאותו סוג בהסכם בין אקו"ם ובין איגוד עסקי המייצג את אותו סוג משתמשים, בכפוף לאמור בסעיף 4.7 לעיל;
 - (3) תשלום על פי תנאי ההתקשרות לפיהם שילם המשתמש לאקו"ם במסגרת רישיון או הסכם בתקופה שאינה עולה על שנתיים מיום הפניה הראשונה כהגדרתה להלן (להלן: **"התקופה הרלבנטית"**) או, בהיעדר רישיון, תשלום על פי תנאי ההתקשרות עליהם הוסכם בין המשתמש לאקו"ם בתקופה הרלבנטית;
 - (4) לא נקבעו דמי רישיון כאמור בחלופות (1)-(3), יהא המשתמש רשאי לשלם על פי תנאי ההתקשרות אשר נקבעו ברישיון בין אקו"ם לבין משתמש דומה שניתן בתקופה הרלבנטית בהתאם לתנאי הרישיון; אם אין בנמצא משתמש דומה שקיבל רישיון מאקו"ם בתקופה הרלבנטית, יהא המשתמש רשאי לשלם על פי תנאי ההתקשרות שנקבעו ברישיון שניתן למשתמש דומה על ידי אקו"ם בתקופה שקדמה לתקופה האמורה;
 - (5) לא נקבעו דמי רישיון בהתדיינות פרטנית בין המשתמש ובין אקו"ם מקום בו מבקש המשתמש להשיק שירות חדש, יראו את דמי השימוש הזמניים כתשלום על פי תנאי ההתקשרות לפיהם שילם או אמור היה לשלם המשתמש לאקו"ם עבור שירות קרוב בתקופה הרלבנטית בהתאם לתנאי הרישיון. בהיעדר רישיון כאמור, במקום המונח **"משתמש"** יבוא המונח **"משתמש דומה"**.
- "משתמש דומה"** – המשתמש בעל מאפייני הפעילות הדומים והקרובים ביותר מתוך כלל המשתמשים;

5.2. אקו"ם תהיה רשאית לנקוט בהליכים משפטיים כנגד משתמשים העושים שימוש בזכות הביצוע הפומבי בלבד (למעט זכות שידור) על פי המתווה הקבוע דלהלן ולפיו בלבד.

5.3. בטרם נקיטת כל הליך משפטי תפנה אקו"ם למשתמש ותודיע לו מהם דמי הרישיון שהיא דורשת ממנו עבור השימוש ביצירות שברפרטואר שלה, כולן או חלקן, או מהם הקריטריונים לקביעת דמי הרישיון כאמור ושיעורם בהתאם לקריטריונים אלו (להלן: **"הפניה הראשונה"**). אקו"ם תצרף לנוסח הפניה הראשונה העתק מנוסח זה של התנאים. בחלוף 30 ימים ממועד הפניה הראשונה תשלח אקו"ם למשתמש הודעה נוספת (להלן: **"הפניה השנייה"**) ובחלוף 30 ימים ממועד הפניה השנייה תשלח אקו"ם

למשתמש הודעה נוספת (להלן: "**הפניה השלישית**"; הפניה הראשונה, השנייה והשלישית להלן ביחד: "**שלוש הפניות**").

5.4. שלוש הפניות יישלחו למשתמש בכתב, ובהן תודיע אקו"ם למשתמש את פרק הזמן שנותר לו לצורך הסכמה על דמי רישיון או לתשלום דמי שימוש זמניים (90 יום, 60 יום או 30 יום, בהתאמה). כן תבהיר אקו"ם למשתמש כי אם לא ישלם בתוך פרק זמן זה את דמי השימוש הזמניים עבור התקופה שהחל ממועד קבלת הפניה הראשונה ובהיעדר הסכמה על דמי הרישיון או הסכמה אחרת, תהא אקו"ם רשאית לדרוש כל סעד המוקנה לה בדין, לרבות צו מניעה זמני ופיצוי סטטוטורי, והכל בהתאם להוראות הסדר זה.

5.5. לפנייה הראשונה תצרף אקו"ם שטר בוררות. כן תוסיף אקו"ם ותודיע למשתמש, בכל אחת משלוש הפניות, כי אם יחתום על שטר הבוררות שצורף לפנייה הראשונה, וישלם את דמי השימוש הזמניים, תגיש אקו"ם את תביעתה במסגרת הליך בוררות, ובמסגרת זו בלבד. אקו"ם תציע רשימה של חמישה או יותר בוררים בלתי תלויים (להלן: "**רשימת הבוררים**") ושמיתכם יוכל המשתמש לבחור אל איזה בורר לפנות על פי שיקול דעתו. לא בחר המשתמש בורר מתוך רשימת הבוררים, יראוהו כאילו לא חתם על שטר הבוררות.

5.6. אם המשתמש ישלם בתוך 90 ימים ממועד קבלת הפניה הראשונה את דמי השימוש הזמניים עבור התקופה שהחל ממועד קבלת הפניה הראשונה, תהיה אקו"ם רשאית לפעול אך ורק בהתאם להוראות ס"ק זה כדלקמן:

5.6.1. לאחר קבלת דמי שימוש זמניים תהא אקו"ם רשאית לפנות לבית המשפט המוסמך בתביעה לקבלת סעד המתייחס להפרש שבין סכום התמלוגים הנדרש על ידה לבין דמי השימוש הזמניים אשר שולמו לה, ככל שקיים הפרש כאמור. כמו כן תודיע אקו"ם, כי במקרה שבית המשפט ימצא כי קיים הפרש כאמור לטובת המשתמש, תשיב אקו"ם הפרש זה למשתמש. אקו"ם לא תהיה רשאית לעתור לצו מניעה זמני או לפיצויים סטטוטוריים. אקו"ם תציין בתביעתה, כי היא מוגשת בהתאם להוראות הסדר זה, וכי מטעם זה, ובכפוף להוראותיו, היא אינה מבקשת, במועד הגשת התביעה צו מניעה זמני ואינה מגישה תביעה לפיצויים סטטוטוריים;

5.6.2. אקו"ם רשאית להודיע לבית המשפט כי היא מבקשת מבית המשפט לקבוע את גובה התמלוגים הראוי למשתמש לתקופה מינימלית שמיום קבלת הפניה הראשונה ועד שלוש שנים ממתן פסק הדין. אקו"ם רשאית עוד להודיע לבית המשפט כי היא מבקשת מבית המשפט לקבוע סעד זמני של דמי שימוש זמניים לתקופה שהחל ממועד קבלת הפניה הראשונה, וכן את גובה דמי השימוש הזמניים, עד למועד ההחלטה בדבר גובה התמלוגים הקבוע. מקום בו תובעת אקו"ם תמלוגים עבור כל תקופת השימוש בהתאם לסעיף 5.6.4 להלן, במקום המילים "הפניה הראשונה" יבואו המילים "תחילת השימוש בפועל";

5.6.3. אם תגיש אקו"ם תביעה כמפורט בסעיף 5.6.1 לעיל, תודיע אקו"ם למשתמש ולבית המשפט, עם הגשת התביעה, כי היא מוכנה שבית המשפט יפעל כאמור בסעיף 79 לחוק בתי המשפט [נוסח משולב], התשמ"ד-1984 (להלן: "**חוק בתי המשפט**")

ויפנה את הסכסוך להכרעת בורר אשר ייבחר מתוך רשימת הבוררים. הבורר יפעל בהתאם להוראות הדין המהותי ויהא פטור מסדרי הדין ודיני הראיות. למען הסר ספק יובהר כי המשתמש יהיה רשאי לבורר את העניין שבמחלוקת בהליך שיפוטי רגיל;

5.6.4. בתביעה על פי ס"ק 5.6 זה, תהא אקו"ם רשאית לתבוע תמלוגים עבור התקופה המתחילה במועד קבלת הפנייה הראשונה בלבד. אולם אם נודע לאקו"ם בדבר שימוש נמשך שנעשה ביצירות מרפרטואר אקו"ם ללא רישיון כנדרש על פי דין, ואקו"ם פנתה למשתמש על פי מתווה סעיף 5 זה לא יאוחר משנה מהיום בו נודע לה לראשונה אודות השימוש ללא רישיון כאמור, תהא אקו"ם רשאית לתבוע תמלוגים עבור כל תקופת השימוש בפועל;

לעניין סעיף זה, מכתב ייחשב כאילו התקבל אם עברו שבעה ימים ממועד שליחתו בדואר רשום.

5.7. בלי לגרוע מהאמור לעיל, משתמש אשר שילם את דמי השימוש הזמניים, יהיה רשאי להביא את המחלוקת בדבר עצם החיוב בתשלום דמי רישיון השימוש או בדבר שיעורם, בפני בורר אשר יבחר על ידו מבין רשימת הבוררים, אם יחתום על שטר הבוררות. חתם המשתמש על שטר בוררות כאמור, אקו"ם תהא רשאית להביא בפני הבורר את המחלוקת בדבר תביעת הפרש כאמור בסעיף 5.6.1 לעיל.

5.8. אם בתוך 90 ימים ממועד קבלת הפניה הראשונה לא שילם המשתמש דמי שימוש זמניים ולא הגיע לכל הסכמה אחרת עם אקו"ם, תהא אקו"ם רשאית לבקש מבית המשפט כל סעד אותו היא רשאית לתבוע על פי דין ובכלל זה גם למתן צו מניעה זמני, האוסר על המשתמש לעשות שימוש ביצירות מרפרטואר אקו"ם, כולן או חלקן, ו/או להגיש תביעה לפיצויים סטטוטוריים המתייחסת לתקופה הקבועה בסעיף 5.6.4 לעיל ואליה בלבד. בנוסף, תודיע אקו"ם כי, בכפוף להסכמתו של המשתמש ותוך שמירה על זכויותיה לעניין דרישת פיצוי סטטוטורי ו/או צו המניעה הזמני לתקופת ההפרה, היא מוכנה שבית המשפט יפנה את הסכסוך להכרעת בורר, מתוך רשימת הבוררים, כאמור בסעיף 79ב לחוק בתי המשפט, ובמקרה כזה, הבורר יפעל בהתאם להוראות החוק המהותי ויהא פטור מסדרי הדין והראיות.

5.9. מבלי לגרוע מהאמור לעיל, משתמש יהיה רשאי להביא מחלוקת בדבר תנאי הרישיון בפני בורר אשר יבחר על ידו מבין רשימת הבוררים, ובלבד שאם אין מחלוקת בדבר עצם החיוב בתשלום דמי רישיון השימוש או בדבר שיעורם, ישלם המשתמש דמי שימוש קבועים.

5.10. אקו"ם תודיע למשתמש ולבית המשפט או לבורר, לפי המקרה והעניין, כי בתביעות שעניינן קביעת דמי השימוש הראויים הנדרשים על ידה היא מסכימה לשאת בנטל השכנוע ובנטל הבאת הראיות בדבר סבירות דמי רישיון השימוש שהיא דורשת.

5.11. ביחס למשתמש שאינו מבצע בפומבי יצירות אקו"ם יחולו ההוראות הבאות: אם המשתמש ישלם לאקו"ם דמי שימוש זמניים, כהגדרתם בסעיף 5.1, עבור התקופה שהחל

ממועד קבלת דרישתה הראשונה של אקו"ם, תהיה אקו"ם רשאית לנקוט בצעדי אכיפה כלפי המשתמש בהתאם להוראות ס"ק 5.6 בלבד, בשינויים המחויבים.

5.12. הוראות סעיף 5.11 לא יחולו על משתמש שהוא בגדר פיראט.

לעניין סעיף זה: "**פיראט**" – מי שמייצר או מפיץ בקנה מידה גדול מדיה (לרבות אודיו, וידאו וקבצים המופצים באינטרנט) שהוטבעו או הועתקו עליה יצירות מוגנות ללא רשות בעל זכויות היוצרים וללא הידברות איתו. למען הסר ספק מובהר בזאת כי לא יחשב כפיראט מי שמשדר יצירות באמצעות האינטרנט. לעניין זה "**שידור באינטרנט**" – לרבות: שידור המועבר באמצעות רשת האינטרנט במקביל להעברתו במדיה טכנולוגית אחרת (Simulcasting); שידור המועבר רק באמצעות האינטרנט (Webcasting); וכן שידור של תכנית מסוימת או קטע מתכנית (למעט שידור יצירות ספציפיות) לפי דרישתו של המאזין (on demand).

5.13. אין באמור בהוראות הסדר זה, בכדי לשלול מהמשתמש כל זכות או להגבילו או להטיל עליו נטל כלשהו. מבלי לגרוע מכלליות האמור לעיל, אין בהוראות תנאים אלה, כדי למנוע ממשתמש, או כדי להגביל אותו בדרך כלשהי, מלכפור בחבותו כלפי אקו"ם, להתנגד למתן צו מניעה קבוע או זמני נגדו, להתנגד לדרישתה של אקו"ם לתשלום דמי רישיון, להתגונן כנגד תביעה לפיצויים סטטוטוריים או לתבוע השבת כספים ששילם לאקו"ם עבור רישיון שימוש או דמי שימוש זמניים בגין ההווה או העבר.

5.14. אקו"ם לא תתנגד לצירופו של איגוד עסקי, שהחברים בו הם מסוגו של המשתמש אשר הינו צד להליך, לכל הליך בפני בית המשפט או הבורר, לפי המקרה והעניין, אם ביקש זאת המשתמש.

5.15. ניתן פסק דין בהליך שאיגוד עסקי היה צד לו, ונקבעו בו תנאי רישיון או תמלוגים שישלם משתמש, ישמשו התנאים או התמלוגים שנקבעו אמת מידה לכאורה גם לגבי יתר המשתמשים מאותו סוג, בכפוף לאמור בסעיף 4.7 לעיל.

5.16. למען הסר ספק יובהר כי התנאים לעיל חלים הן על התקשרות ראשונה בין אקו"ם לבין משתמש, הן על חידוש רישיון שפג תוקפו והן על התקשרות בין אקו"ם לבין משתמש משנסתיים הליך משפטי ביניהם.

5.17. נסתיים ההליך שבין המשתמש לאקו"ם בהסכמה או בקביעה של בית המשפט או הבורר בדבר דמי רישיון השימוש שעל המשתמש לשלם לאקו"ם והתנאים לתשלומם (להלן: "**תנאי השימוש**"), וכל עוד לא הפר המשתמש תנאים אלה, לא תנקוט אקו"ם כלפי המשתמש כל הליך אחר שעניינו תנאי השימוש שנקבעו על-ידי בית המשפט או הבורר ולמשך אותה תקופה בלבד.

הפר המשתמש החלטה של בית המשפט או הבורר, לפי העניין, בדבר תנאי השימוש, תהא אקו"ם רשאית לבקש מבית המשפט או הבורר, בקשה מטעמה למתן צו מניעה זמני, האוסר על המשתמש לעשות שימוש ביצירות מרפרטואר אקו"ם, כולן או חלקן, ו/או להגיש תביעה לפיצויים סטטוטוריים שתתייחס לתקופה שראשיתה ביום בו החל

המשתמש להפר את החלטת בית המשפט או הבורר ואליה בלבד.

5.18. אקו"ם תערוך דו"ח בדבר הליכים משפטיים, לרבות הליכי בוררות, שהתנהלו בינה לבין משתמשים בהתאם לסעיף זה, ובכלל זה הליכים שיזמו משתמשים נגדה והליכים שהיא ניהלה כלפי פיראטים, ותעמיד אותו לעיון הממונה לפי דרישתה.

6. הקמה וניהול של בסיס נתונים

6.1. אקו"ם תקים ותנהל בסיס נתונים בהתאם להוראות 6.2 להלן. בסיס הנתונים יכלול את הפרטים הבאים לכל יצירה שברפרטואר אקו"ם, כפי שנמסרו לה על ידי בעלי זכויות היוצרים:

6.1.1. שמה המלא של היצירה;

6.1.2. פירוט שמות בעלי זכויות היוצרים ביצירה לרבות פירוט של זכויות אשר פקעו ועברו לנחלת הכלל תוך ציון ככאלה;

6.1.3. שם המבצע;

6.1.4. תאריך פרסומה של היצירה לראשונה;

6.1.5. כל הודעת החרגה שהתקבלה ביחס ליצירה כאמור בסעיף 6.6 להלן.

6.2. בסיס הנתונים יפורסם במלואו ויהיה פתוח לעיון הציבור באתר האינטרנט של אקו"ם. אקו"ם תדאג לעדכן את בסיס הנתונים תוך שבוע מהיום שנודע לה על שינוי באיזה מהנתונים המפורסמים בו. בהסכמים שבין אקו"ם לבין חברים, מיוצגים ואגודות אחיות, אקו"ם תדרוש מהצד שכנגד לעדכן אותה תוך שבוע ימים מיום שנודע לו על שינוי בנתונים כאמור.

6.3. מבלי לגרוע מכלליות האמור, בסיס הנתונים של אקו"ם יאפשר לבדוק אם יצירה מסוימת הכלולה בו מצויה ברפרטואר אקו"ם, אם לאו, וכן יאפשר חיפוש לפי שם היצירה, שם המבצע, שם האלבום ושם בעל זכויות ביצירה. למען הסר ספק, אף הגישה לשירות זה תהא פתוחה לכל אדם וללא כל עלות נוספת מצדו.

6.4. אקו"ם תפרסם באתר האינטרנט שלה רשימה עדכנית של חברים, מיוצגים ושל אגודות אחיות החתומות על הסכמים עם אקו"ם. רשימות אלה יעודכנו לפחות אחת בשבוע.

6.5. אקו"ם תפרסם הודעה ברורה באתר האינטרנט שלה לפיה חבר או מיוצג באקו"ם הודיע על רצונו לפרוש מאקו"ם לפי סעיף 2.2 לעיל, הכוללת את הפרטים הבאים:

6.5.1. זהות החבר או המיוצג הפורש;

6.5.2. מועד הכניסה לתוקף של הודעת הפרישה.

6.6. אקו"ם תפרסם הודעה ברורה באתר האינטרנט שלה לפיה חבר או מיוצג באקו"ם הודיע על רצונו להחריג יצירה בודדת מניהול של אקו"ם לפי סעיף 2.3 לעיל, הכוללת את הפרטים הבאים:

6.6.1. זהות היצירה שהוחרגה, בצרף פרטי היצירה המפורטים בסעיפים 6.1.1-6.1.4 לעיל;

6.6.2. סוג הזכויות המוחרגות;

6.6.3. מועד הכניסה לתוקף של הודעת ההחרגה.

6.7. אקו"ם תשפה משתמש בעל רישיון בגין כל חבות שבו ישא המשתמש בשל שימוש בהיעדר הרשאה, שנעשה עקב הסתמכות המשתמש על בסיס הנתונים המפורסם באתר האינטרנט של אקו"ם. ואולם, פרסמה אקו"ם הודעה באתר האינטרנט שלה כאמור בסעיפים 6.5 ו-6.6 לעיל, לא תחוב בחובת שיפוי כאמור בסעיף זה, בגין שימוש שנעשה שלא בהתאם לתנאים אלו.

7. העדר אפליה ופרסום תעריפון ותנאי רישיון

- 7.1. משתמשים דומים יזכו לתנאי רישיון דומים.
- 7.2. באתר האינטרנט של אקו"ם יפורסמו תעריפי אקו"ם ותנאים לדוגמא של הרישיונות לכלל המשתמשים, תוך פירוט הקריטריונים לחישוב דמי הרישיון. לצד כל פרסום של תעריפי אקו"ם ותנאי הרישיונות ייכתב בצורה ברורה כי תעריפים ותנאי רישיונות אלו נקבעו על דעת אקו"ם ובאחריותה בלבד.
- 7.3. אין באמור בסעיפים 7.1 ו-7.2 כדי למנוע מאקו"ם להעניק הנחות או הטבות בתנאי הרישיון, ובלבד שאין במתן ההנחה או בשיעורה משום הענקת יתרון בלתי הוגן לאותו משתמש לעומת משתמשים המתחרים בו.
- 7.4. באתר האינטרנט של אקו"ם יפורסמו כל ההחלטות השיפוטיות והחלטות הבורר (להלן: "ההחלטות") הנוגעות לתעריפי אקו"ם ותנאי הרישיונות למשתמשים, וכן כל ההחלטות המנומקות הנוגעות לעניינם של משתמשים וחברי אקו"ם, לרבות תביעות הפרה של זכויות יוצרים וקריטריונים לחלוקת תמלוגים לחברים, והכל החל מיום 1 באפריל 2004.

8. פרישה והחרגה

- 8.1. הודעת פרישה או החרגה לפי סעיפים 2.2 ו-2.3 לעיל לא תגרע מהיקפו של רישיון שימוש שניתן למשתמש טרם מועד הפרישה או ההחרגה, ורישיון השימוש ימשיך להקיף את מלוא היצירות שהיו כלולות בו מלכתחילה, כאילו לא ניתנה הודעת הפרישה או ההחרגה, עד ליום 31 בדצמבר, או עד למועד תום הרישיון שבתוקף, לפי המוקדם, ובלבד שההודעה ניתנה עד ליום 30 בנובמבר באותה השנה; לא ניתנה הודעה עד ליום 30 בנובמבר באותה השנה, ימשיך הרישיון להקיף את מלוא היצירות שהיו כלולות בו מלכתחילה, כאילו לא ניתנה הודעת הפרישה או ההחרגה, עד ליום 31 בדצמבר בשנה העוקבת, או עד למועד תום הרישיון שבתוקף, לפי המוקדם.
- 8.2. אקו"ם תכלול, כתנאי מתנאי ההרשאה שבינה לבין חבריה והמיוצגים, הוראה לטובת המשתמש, לפיה מוותר הפורש או המחריג על כל זכות לתבוע משתמש כל עוד הוא פועל

מכוח רישיון תקף שבידו מאקו"ם וזאת גם לאחר מתן הודעת הפרישה או ההחרגה, בהתאם לאמור בסעיף 8.1 לעיל.

8.3. על אף האמור בסעיפים 2.2, 2.3 ו-8.1 לעיל, שולבה ביצירה אודיו אחרת או ביצירה אודיו-ויזואלית על פי רישיון מאקו"ם, הודעת הפרישה או ההחרגה לא תמנע את השימוש ביצירת האודיו האחרת או ביצירה האודיו-ויזואלית, לפי העניין, שבה נעשתה הסינכרוניזציה טרם הודעת הפרישה או ההחרגה, בתנאי שלמשתמש רישיון שימוש מאקו"ם לשימוש זה.

8.4. אקו"ם תכלול, כתנאי מתנאי ההרשאה שבינה לבין חבריה והמיוצגים, הוראה לטובת המשתמש, לפיה מוותר הפורש או המחריג על כל זכות לתבוע משתמש כל עוד הוא פועל מכוח רישיון שימוש תקף כמפורט בסעיף 8.3 לעיל, בגין שימושים ביצירה אודיו-ויזואלית או ביצירת אודיו ששולבה בה יצירה אחרת על פי רישיון שימוש מאקו"ם.

8.5. מבלי לגרוע מהאמור לעיל, הפורש או המחריג יהיה זכאי לחלקו היחסי מתוך דמי הרישיון שניגבו עבור שימוש ביצירותיו שנעשה תוך שימוש ברישיונות שימוש מאקו"ם, וזאת אף אם מועד תשלום התמלוגים או מועד חלוקתם יחולו לאחר מועד הפרישה או ההחרגה.

8.6. החל ממועד הודעת הפרישה או ההחרגה ועד לתום מועד זכאותו של הפורש או המחריג לתמלוגים כאמור בסעיף 8.58.5, או עד למועד הפרישה או ההחרגה בפועל, המאוחר מבין השניים, לא תשנה אקו"ם את אופן חישוב התמלוגים להם זכאי הפורש או המחריג ובכלל זה, לא תשנה את מפתח הערכת היצירות באופן העלול לפגוע בפורש או במחריג. מבלי לגרוע מהאמור לעיל לא תשנה אקו"ם את הזכויות הצמודות למניית המחריג, אלא ככל ששינויים אלה יחולו על כל חברי אקו"ם.

לעניין סעיף זה "רישיון שימוש" – לרבות תשלום דמי שימוש זמניים כהגדרתם בסעיף 5.1 לעיל.

9. חלוקת תמלוגים ובוררות בסכסוכים פנימיים

9.1. אקו"ם תחלק תמלוגים לחבריה באופן התואם את היקף ואופי השימוש בפועל ביצירות חבריה, לרבות על דרך מדגם – מקום בו אין באפשרות אקו"ם לקבל נתונים מספיקים על היקף ואופי השימוש, או מקום בו עיבוד הנתונים כרוך בהקצאה בלתי סבירה של משאבים. אין באמור בסעיף זה כדי למנוע מאקו"ם חלוקת תמלוגים כלליים, בכפוף לכללים שיאושרו על-ידי הממונה.

9.2. אקו"ם לא תפלה בין חבריה ובין מיוצגיה, ובין אלו לבין עצמם, בקביעת הקריטריונים לקביעת היקף השימוש ומפתח חלוקת התמלוגים.

9.3. הקריטריונים לקביעת היקף השימוש ומפתח חלוקת התמלוגים יהיו שקופים ויימסרו לכל דורש, וזאת בלשון ברורה ושווה לכל נפש.

9.4. אחת לשנה תעמיד אקו"ם לרשות כל חבר ומיוצג את המידע להלן ביחס לזכויותיו ביצירה:

9.4.1. סכום התמלוגים ששילמה אקו"ם לאותו חבר או מיוצג בשנה הקודמת, לפי כל סוג של שימוש, ביחס לכל תקופה;

9.4.2. סכום הכספים שנוכו בגין חלקו של אותו חבר או מיוצג בהוצאות אקו"ם;

9.4.3. סכום הכספים שמיוחסים לאותו חבר אך טרם חולקו לו, ככל שקיימים.

9.5. אקו"ם תפעל בהתאם למנגנון הקבוע בסעיף 51.1.1 לתקנונה נכון למועד מתן החלטה זו, אשר יכהן כבורר במחלוקות בין אקו"ם לבין מי שביקש להיות חבר או מיוצג בנוגע להחלטות אקו"ם בעניין דחיית בקשה, הפסקת החברות או הייצוג או השעייתם, או התנאות תנאים להמשך החברות או הייצוג.

9.6. במקרה של מחלוקת כמפורט לעיל וככל שביקש זאת הצד השני למחלוקת, תציג אקו"ם שטר בוררות ותודיע לו כי אם יחתום על שטר הבוררות, המחלוקת תתברר במסגרת הליך בוררות. על הליך הבוררות יחולו הוראות חוק הבוררות, התשכ"ח-1968. אין באמור בסעיף זה כדי לשלול מחברים זכות לפנות לבית-משפט מוסמך או לגרוע מכל זכות שהיא המוקנית להם על פי הוראות כל דין.

10. דירקטוריון אקו"ם ושקיפות פעולותיה

10.1. לפחות שליש מהחברים בדירקטוריון אקו"ם יהיו דירקטורים חיצוניים כמשמעותם בסימן ה' בפרק הראשון שבחלק שישי של חוק החברות, התשנ"ט-1999, והוראות סימן זה יחולו, בשינויים המחויבים, על אקו"ם.

10.2. אחת לשנה אקו"ם תפרסם באתר האינטרנט שלה דו"ח פומבי שנתי אשר יכלול את המידע כדלקמן:

10.2.1. תיאור של המבנה המשפטי והארגוני של אקו"ם;

10.2.2. דיווח על הפעולות העיקריות בשנה הרלוונטית;

10.2.3. הכנסות אקו"ם, בחלוקה בין ארבעת סוגי השימושים המפורטים בסעיף 2.3 לעיל;

10.2.4. סך עלויות אקו"ם;

10.2.5. סך הכספים שנגבו מחברים, לרבות בדרך של ניכוי מהכנסות.

10.3. אחת לשנה, אקו"ם תערוך דו"ח פנימי שנתי, אשר יועמד לרשות כל חבר ומיוצג וכל מי שזכאי להיות חבר ומיוצג, בכפוף לחתימה על כתב סודיות, ואשר יכלול את המידע כדלקמן, כפי שהמידע מופיע בדוחות הכספיים של אקו"ם:

10.3.1. דו"חות כספיים;


10.3.2. הקריטריונים לזכאות להחלפת סוג המנייה באקו"ם, ובכלל זה פירוט של סכום התמלוגים המזכה בהחלפת סוג מנייה באקו"ם לסוג מנייה בכיר יותר;

10.3.3. סך התמורה ששולמה לנושאי משרה, לרבות כל טובת הנאה אחרת שניתנה להם;

- 10.3.4. סך הכנסות אקו"ם, בפילוח לפי סוג המשתמש ;
- 10.3.5. סך הכנסות אקו"ם מהשקעות ותיאור השימוש בהכנסות כאמור ;
- 10.3.6. סך עלויות אקו"ם, לרבות תיאור של כל עלויות התפעול ועלויות פיננסיות ;
- 10.3.7. סך הכספים ששולמו לחברים ולמיוצגים, בחלוקה לפי סוג המשתמש ולפי סוג החבר או המיוצג ;
- 10.3.8. סך הכספים שבידי אקו"ם שטרם חולקו, בין שכבר יוחסו לחבר או מיוצג מסוים ובין שטרם יוחסו כאמור, בחלוקה לפי שנת הגבייה, סוג המשתמש וסוג החבר או המיוצג אליו יוחסו ככל שרלוונטי ;
- 10.3.9. תדירות חלוקת הכספים על-ידי אקו"ם, בחלוקה לפי סוג המשתמש ;
- 10.3.10. סך הכספים שאינם ניתנים לחלוקה, תוך תיאור השימוש שנעשה בהם.
- המידע החשבונאי אשר ייכלל בדו"ח הפומבי והפנימי יבוקר על-ידי רואה חשבון מבקר, בהתאם להוראות הפרק החמישי לחוק החברות.

11. הודעה על הסדר זה

- 11.1. בתוך 30 ימים ממועד מתן פטור זה, יישלח לכל המשתמשים המחזיקים ברישיון תקף עותק של תנאים אלה וכן תמצית של עיקר התנאים הרלוונטיים להם (להלן: "הודעה למשתמשים"). העתק מההודעה למשתמשים יימסר לכל מבקש, בין אם פנה לאקו"ם לשם קבלת רישיון, ובין אם אקו"ם פנתה אליו.
- 11.2. בתוך 30 ימים ממועד מתן פטור זה, יישלח לכל חברי אקו"ם ומיוצגיה עותק של תנאים אלה וכן תמצית של עיקר התנאים הרלוונטיים להם (להלן: "הודעה לחברים"). העתק מההודעה לחברים יימסר לכל אדם המעוניין להצטרף לאקו"ם כחבר.
- 11.3. מבלי לגרוע מהאמור לעיל, אקו"ם תפרסם באתר האינטרנט שלה את ההודעה למשתמשים ואת ההודעה לחברים.

מיכל הלפרין

 הממונה על הגבלים עסקיים

ירושלים, א' במרחשוון, תשע"ז

2 בנובמבר 2016