

ירושלים, כ"ב טבת, תשפ"ג
15 ינואר, 2023

פטור: 040106-2022

mazorm@firon.co.il
manor@manorlaw.co.il
liron.lindaur@gmail.com

בדוא"ל:

עו"ד מזור מצקביץ
משרד פירון ושות'


לכבוד
עו"ד יעקב מנור
עו"ד לירון לינדור
הפי"ל - הפדרציה למוסיקה
ישראלית וים תיכונית בע"מ

הנדון: החלטה בעניין פטור מאישור הסדר כובל בין:

הפדרציה למוסיקה ישראלית וים תיכונית בע"מ

הנני מתכבדת להעביר אליכם את החלטת הממונה על התחרות, לפי סעיף 14 לחוק התחרות הכלכלית
התשמ"ח - 1988, בדבר מתן פטור מהחובה לקבל את אישור בית הדין להסדר כובל שבין הצדדים בנדון.

בכבוד רב,



אנג'לה ששון-אשוחי

מנהלת לשכת הממונה

החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההתחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988
בדבר מתן פטור מאישור הסדר כובל שצדדים לו הפדרציה למוסיקה ישראלית וים תיכונית בע"מ ובעלי
הזכויות החברים בה והמיוצגים על ידה

1. פתח דבר

לפניי בקשת פטור לפי סעיף 14 לחוק ההתחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988 (להלן **החוק**) להסדר שצדדים לו הפי"ל – הפדרציה למוסיקה ישראלית וים תיכונית בע"מ (להלן **הפי"ל**) ובעלי זכויות החברים בה או המיוצגים על ידה. עניינה של בקשת הפטור הוא בהסדרים הכובלים העומדים ביסוד הקמתה ופעילותה של הפי"ל 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 ולמיוזגים, 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.

2. ההסדר והצדדים לו

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, תקליט (טביעה של צלילים, למעט טביעה של צלילים ביצירה קולנועית).

הפי"ל היא ארגון לניהול משותף של זכויות יוצרים ברשומות קול מוסיקאליות אשר עוסקת במתן רישיונות שמיכה לשימוש ברשומות הקול שבניהולה. הפי"ל הוקמה בשנת 1988 וכיום מייצגת למעלה מ-700 מפיקים.

חברי הפי"ל הם המפיקים המפורטים בנספח א' לבקשת הפטור, אשר מחזיקים בזכויות בתקליטים שהם הפיקו, בהתאם לחוק זכות יוצרים, התשס"ח-2007. יצוין כבר עתה כי בניגוד לתאגיד ניהול אחרים, הפי"ל אינה מייצגת רפרטואר זר והרפרטואר שלה יותר מוטה למוזיקה ישראלית ומזרחית. בנוסף לכך, הפי"ל מוחזקת בידי מספר מצומצם של בעלי זכויות, כאשר יתר החברים אינם בעליה אלא מיוצגים על ידה בלבד.

פעילותה של הפי"ל מצויה תחת בקרת מערך ההגבלים העסקיים מזה שנים. הפעילות נבחנה והותנתה בתנאים על ידי בית הדין לתחרות (בתוארו דאז בית הדין להגבלים עסקיים, להלן **בית הדין**) מספר פעמים,¹

¹ ראו לעניין זה הי"ע 3666/00, 3574/00 הפדרציה הישראלית לתקליטים וקלטות בע"מ ואח' נ' הממונה על הגבלים עסקיים (נבו 29.04.2004); כן הי"כ 707/07 הפדרציה למוזיקה ישראלית וים תיכונית בע"מ נ' הממונה על הגבלים עסקיים (נבו 14.02.2011).

כאשר האחרונה שבהן הייתה ב-11.1.2017 במסגרת הליך הי"ע 1499-02-15, בו הוחלט לאשר את פעילותה של הפי"ל תחת תנאים לחמש שנים מיום מתן ההחלטה (להלן **האישור האחרון**).²

ביום 6.1.2022, נתן בית הדין היתר זמני לפעילותה של הפי"ל, בכפוף לתנאי האישור, לתקופה של שישה חודשים, דהיינו עד ליום 5.7.2022. זאת, כדי לאפשר לרשות התחרות (להלן **הרשות**) להשלים את בדיקתה מבלי לפגוע בפעילותה של הפי"ל בתקופה. ביום 28.6.2022 אישר בית הדין ארכה להיתר הזמני לפעילותה של הפי"ל בכפוף לתנאי האישור עד ליום 4.8.2022. לאחר מכן פנתה הפי"ל אלי בבקשת פטור מאישור בית הדין שבפעילותה. כדי לאפשר את המשך פעילותה של הפי"ל במהלך תקופת הבדיקה ניתנו לפי"ל פטורים אשר תקפים עד ליום 15.1.2023, וזאת בכפוף לתנאים אשר נקבעו על ידי בית הדין באישור האחרון (להלן **התנאים הקיימים**).

להשלמת התמונה נציין כי לצד הפי"ל פועלים תאגידים נוספים אשר עוסקים בניהול משותף של זכויות יוצרים ביחס לזכויות ויצירות מסוגים שונים (להלן גם **תאגיד ניהול**): אגודת קומפוזיטורים, מחברים ומו"לים למוסיקה בישראל בע"מ (להלן **אקו"ם**) והפדרציה הישראלית לתקליטים וקלטות בע"מ (להלן **הפדרציה**) אשר עוסקות בניהול משותף של זכויות יוצרים בתקליטים. גם גופים אלו הגישו בקשות לפטור והחלטות בעניין מתן פטור בתנאים לגופים אלו מתפרסמות במקביל לפרסום פטור זה. 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 29.5.2019, לתקופה של 6 שנים.³

3. תאגידים לניהול משותף של זכויות – כללי

התועלות שביסוד פעילותו של תאגיד לניהול משותף של זכויות יוצרים, כמו גם החששות לפגיעה בתחרות העולים ממנו, נדונו בהרחבה בפסקי הדין של בית הדין בעניין הפי"ל⁴ ותאגיד הניהול האחרים וכן בפסק הדין של בית המשפט העליון בעניין אקו"ם.⁵ במסגרת אותם הליכים הותוו העקרונות לקביעת התנאים הראויים לפעילותם של תאגיד הניהול המשותף, המשמשים בסיס גם להחלטת פטור זו.

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 שאותו מעניקה הפי"ל 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. כפי שסיכם בית הדין בעניין הפי"ל ביחס לבעלי זכויות רבים שהניהול המשותף הוא כיום למעשה "הדרך האפקטיבית היחידה למימוש זכויותיהם ברשומות..."⁶

² הי"ע (הגבלים עסקיים – ביה"ד ירושלים) 1499-02-15 הפי"ל הפדרציה למוסיקה ישראלית וים-תיכונית בע"מ נ' הממונה על ההגבלים העסקיים (נבו) 11.01.2017 (להלן **עניין הפי"ל**).

³ החלטה לפי סעיף 14 לחוק ההגבלים העסקיים, התשמ"ח-1988 בדבר מתן פטור בתנאים מאישור הסדר כובל בין תל"י חברת התמלוגים של יוצרי הקולנוע והטלוויזיה בישראל ובעלי הזכויות החברים בה (26.5.2019) **רשות התחרות** תיק 046705.

⁴ הי"ע 2 לעיל.

⁵ ע"א 5365/11 אקו"ם בע"מ-אגודת קומפוזיטורים נ' emi music publishing ltd (נבו) 03.09.2013.

⁶ עניין הפי"ל, לעיל הי"ע 2, בפס" 6.

במילים אחרות, עיקרו של הסדר הניהול המשותף אינו בפגיעה בתחרות בשוק הרישיונות לשימוש ביצירות מוסיקאליות אלא בכינונו 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, אפוא, 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; והשני, רכישת כוח שוק כלפי בעלי הזכויות הזקוקים לשירותי הניהול המשותף שמעניק תאגיד הניהול, אשר עלול לאפשר לנהוג כלפיהם באופן בלתי שוויוני או פוגעני או באופן העלול לפגוע בתחרות בין התאגיד לניהול משותף לבין מתחריו, חבריו ומיוצגיו.

נוכח חששות אלה, האישור של בית הדין הכפיף את ההיתר לפעילותה של הפי"ל לשורה ארוכה של תנאים אשר נועדו להפחית את עוצמת הפגיעות התחרותיות העלולות לצמוח מקיומה. בין התנאים שהושתו על הפי"ל נקבע מנגנון הכרעה חיצוני לקביעת התעריפים על-ידי בתי משפט במקרים של מחלוקת; הטלת נטל הוכחת סבירות דמי הרשיון על הפי"ל; ביטול הבלעדיות של הרישיונות המוענקים לפי"ל על-ידי חבריה; הבטחת קיומו של משא ומתן קיבוצי על-ידי ארגוני משתמשים מול הפי"ל; חובת הקמה וניהול של בסיס נתונים ובו מידע על היצירות שברפרטואר; הטלת חובת מינוי דח"צים בדירקטוריון הפי"ל; תנאים שנוגעים לחובות השקיפות של הפי"ל כלפי חבריה ומיוצגיה וכלפי הציבור; ומגבלות על זכותם של בעלי זכויות בעניין החרגת זכויות מניהולה של הפי"ל.

4. שינויים בתנאי הפטור ביחס לתנאי הפטור הקיימים

הבסיס לתנאי הפטור הנוכחי הוא התנאים הקיימים שקבע בית הדין. אולם, בדיקות רשות התחרות העלו כי נדרשים מספר שינויים לתנאים, חלקם על רקע סוגיות שהוצפו על ידי משתמשים ובעלי זכויות. על עיקרם של שינויים אלה אעמוד עתה.

תיקונים בנוגע לחובות הפי"ל כלפי חבריה ומיוצגיה

במסגרת הפטור הנוכחי, הטלת על הפי"ל את החובה לפרסם את המדיניות שלה בדבר השימוש בסכומים שאינם ניתנים לחלוקה, בנוסף למסמכים אחרים שהיא כבר הייתה חייבת לפרסם מכוח התנאים הקיימים. המדובר בכספים שנגבו בידי הפדרציה, אולם לא ניתן לחלקם לבעלי הזכויות (מסיבות מגוונות, כגון קושי באיתור בעל הזכויות או מחלוקת בין בעלי זכויות בעניין ייחוס הכספים). שינוי זה יגביר את השקיפות של פעילות הפי"ל ויטיב עם החברים והמיוצגים.

כמו כן, נערך תיקון קל בסעיף הנוגע לדו"ח השקיפות הפנימי של הפי"ל, אשר מבהיר כי הדו"ח השנתי הפנימי יימסר לא רק לחברים, מיוצגים ומי שמבקש להיות חבר או מיוצג, אלא גם לשלוחם של אלה. התנאים מתירים לפי"ל להתנות את המסירה לכל אלה בחתימה על כתב התחייבות לשמירה על סודיות. אבהיר כי כתב ההתחייבות לשמירה על סודיות שהוצג בפניי אינו מונע להגיש את דו"ח השקיפות הפנימי לבית המשפט במסגרת הליכים משפטיים כנגד הפי"ל.

בעבר הוחלט לאגד את הזכויות לשימושים שונים יחדיו כדי למנוע פיצול ביניהם, כאשר כל אגד נועד לייצג "שימוש כלכלי אחד", ולהתיר לבעלי זכויות להחריג זכויות מניהולו של תאגיד הניהול (לרבות הפי"ל) רק לפי אגדים אלו שנקבעו. שני רציונאליים לאיסור ההחרגה של שאר הזכויות: הראשון, שהאפשרות לפצל מכבידה על המשתמש באופן שחותר תחת ההצדקה להסדר הכובל (כלומר – אם משדר צריך רישיון שמכסה אחד לשדר בכבלים ומספר רישיונות פרטניים לשדר אונליין – הניהול המשותף כלל לא חוסך). השני, שהאבחנה בין מדיה חדשה ומסורתית עלולה לפגוע בתחרות בתחום השידורים ולמנוע כניסה של שחקנים שיהיו רק במדיה חדשה. הרשימה הסגורה של אפשרויות החרגה מהווה איזון בין העצמאות והשליטה של החברים והמיוצגים ביצירות, לבין הצרכים של המשתמשים ושל הפי"ל.

בנוסף לכך, בשים לב לעובדה שהפי"ל מייצגת בעלי זכויות קטנים יותר, שיכולתם לנהל את זכויותיהם באופן פרטני עשויה להיות מוגבלת יותר, הותר לה לנהל גם זכויות שנוגעות לשימוש "פרטני" ביצירות – היינו שימוש ביצירה פרטנית כגון האזנה לתקליט בודד לפי דרישת המאזין או העתקה/הורדה של תקליט בודד. מאידך גיסא, נוכח המורכבות שהדבר יוצר לפי"ל, לצד קוטנה היחסית והמשאבים המוגבלים העומדים לרשותה, לא הותר לבעלי זכויות להחריג את זכויות השידור בטלוויזיה וברדיו.

בהתאם, נקבעו בתנאים הקיימים של הפי"ל שבעה סלי החרגה, כאשר בכולם הזכות להקלטה לצורכי השידורים המתוארים באותו סל וביחס לסלים אודיו-ויזואליים, גם הזכות לסינכרוניזציה (שילוב רשומות קול ביצירה האודיו-ויזואלית):

- הזכויות לסינכרוניזציה והעברת שידור אודיו-ויזואלי באמצעות האינטרנט ורטי"ן לשידורים אודיו-ויזואליים מסוג webcasting ו-interactive webcasting ;
- הזכויות להעברת שידור באמצעי אודיו באמצעות האינטרנט לשידורים מסוג webcasting ;
- הזכויות להעברת שידור באמצעי אודיו באמצעות האינטרנט לשידורים מסוג webcasting ; interactive ;
- הזכויות להעברת שידור באמצעי אודיו באמצעות רטי"ן לשידורים מסוג webcasting .;
- הזכויות להעברת שידור באמצעי אודיו באמצעות רטי"ן לשידורים מסוג webcasting interactive ;
- הזכויות להעברה של יצירות מוסיקליות ספציפיות מסוג on demand באמצעות טכנולוגיית streaming on demand בטלוויזיה, באינטרנט או רטי"ן ;
- הזכויות להעסקה של יצירות מוסיקליות ספציפיות מסוג on demand באמצעות טכנולוגיית download בטלוויזיה, באינטרנט או רטי"ן.

בעקבות השינויים הטכנולוגיים התכופים ועל מנת לקדם את הניטרליות הטכנולוגית הנדרשת לפעילותם השוטפת של המשתמשים, צומצמו סלי ההחרגה בפטור. ראשית, נמסר לי כי השימוש באמצעות רטי"ן – אשר התייחס לשימוש באמצעות רשת המנוהלת על ידי מפעיל הסלולר ולא כלל שימוש באינטרנט סלולרי, דור 3, דור 4, דור 5 וכדומה – כבר אינו נהוג בשוק ומשכך, מחקתי את הסלים אשר נוגעים אליו.

שנית, באשר לרובם של השימושים הנוספים באמצעות האינטרנט, החלטתי שלא קיימת הצדקה לאבחנה בינם לבין השידור המסורתי, נוכח הדמיון במהות הכלכלית והצורך לשאוף לאדישות טכנולוגית אשר תגשים את הרציונל מאחורי רישיונות השמיכה של המשתמשים. משכך בוטלה האפשרות להחריג את השימושים שנוגעים ל-webcasting. יחד עם זאת, נותרו הסלים אשר נוגעים ל-interactive webcasting. זאת בשים לב

שמדובר בשימוש אשר עשוי להיות דומה במאפייניו לשימוש פרטני וממילא נמסר לי על ידי המשתמשים שלרוב אינו נדרש לפעילותם. כמו כן, מאחר שבשימוש של האזנה פרטנית על פי דרישה או של הורדה נעשה שימוש ביצירה ספציפית שהמשתמש הפרטי בוחר, ראיתי לנכון לאפשר להחריג זכויות אלה, על מנת לאפשר ביצוע משא ומתן פרטני על אודותיהן ככל שבעל הזכויות יעדיף זאת.

באשר ליתר הסלים, החלטתי שלא קיימת הצדקה לאבחנה בינם לבין השידור המסורתי, נוכח הדמיון במהות הכלכלית והצורך לשאוף לאדישות טכנולוגית אשר תגשים את הרציונל מאחורי רישיונות השמיכה של המשתמשים. משכך, בוטלה האפשרות להחריג זכויות אלו, כפי שלא ניתן להחריג מניהולה של הפיייל זכויות השידור המסורתי.

בהתאם סלי ההחרגה שנתרו הם החרגה של זכויות ההעמדה לרשות הציבור לצורך האזנה פרטנית לפי דרישה; החרגה של הזכויות להעמדה לרשות הציבור לצורך הורדה, וכן שני סלים שנוגעים ל- interactive webcasting (אחד לאודיו ויזואלי ואחד לאודיו)

סלי ההחרגה החדשים מסייעים לשמור על האיזון בין זכויות המשמשים לקבל רישיון רחב אשר מגשים את תכלית היעילות, ומקטין את עלויות העסקה הכרוכות בעסקאות נפרדות לכל בעל זכויות לבין זכויותיהם של חברי הפיייל לשלוט באופן מלא בזכויותיהם.

שינויים נוספים

בתנאי הפטור הקיימים, הגדרת המונח "מיוצג" כוללת יוצר או מו"ל שאינו חבר הפיייל, שהתקשר עם הפיייל בהסכם לפיו הפיייל תהא רשאית להעניק רישיונות שימוש ביצירות שהוא הבעלים של זכויות היוצרים בהן. בפטור זה, מצאתי לנכון לחדד כי הגדרה זו כוללת גם יוצרים ומו"לים שאינם חברי הפיייל שהתקשרו בהסכם דומה באמצעות אגודה אחות. במסגרת זו יש להבהיר כי המיוצג הוא בעל הזכויות עצמו ולא חברת האחות, אך הייצוג יכול להיות באמצעות אגודת אחות. הרחבת ההגדרה רלוונטית למספר סעיפים ששוננו בהתאם.

5. 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 התחרות ולתת את הפטור עד ליום 31.12.2028, בכפוף לתנאים שיפורטו להלן.

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

התנאים:

1. הגדרות:

"אדם" – כמשמעותו בחוק הפרשנות, התשמ"א-1981;

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

"בית הדין" – בית הדין לתחרות ;

"דמי הרישיון" – לרבות תנאי התשלום ויתר תנאי ההתקשרות ;

"החוק" – חוק התחרות הכלכלית, התשמ"ח-1988 ;

"הממונה" – הממונה על התחרות ;

"העמדה לרשות ציבור לצורך האזנה פרטנית לפי הדרישה" – שימוש ברשומות קול באמצעות שירות העמדה לרשות הציבור המאפשר למשתמש הקצה להאזין לפי דרישתו לרשומות קול ספציפיות, לרבות הקלטה לצורך האזנה כאמור וכל שימוש נלווה אחר לפעולות אלה ;

"העמדה לרשות הציבור לצורך הורדה" (download) – הרשאה להקלטה ו/או להעתקה של רשומות קול מוסיקליות ספציפיות לפי דרישתו של המאזין (on demand) באמצעות שירות של העמדה לרשות הציבור ; למעט הקלטה ו/או העתקה זמנית לצורכי השמעה פומבית ו/או שידור כגון : עבור שירותי SOD.

"הפי"ל" – הפי"ל הפדרציה למוסיקה ישראלית וים-תיכונית בע"מ ;

"השמעה פומבית" – שימוש ברשומות קול בדרך של השמעתן, ביצוען בפומבי במישרין או באמצעות מכשיר לרבות שילובן בחומר אודיו או אודיו-ויזואלי אחר, סינכרוניזציה (שילוב) של רשומות קול בתכנים המושמעים בפומבי ;

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

"חבר(י) הפי"ל" – בעל(י) מניות בפי"ל ;

"חברה קשורה" – כמשמעותה בחוק ניירות ערך, התשכ"ח-1968 ;

"יצרן או מפיק" – חברת תקליטים, מי שהפיק רשומות קול או מי שקיבל בהעברה כדין זכויות ברשומות הקול או רישיון בלעדי בהן ;

"מבקש" – אדם שפנה לפי"ל בבקשה בכתב להעניק לו רישיון שימוש ;

"מיוצג" – כל יצרן או מפיק, שאינו חבר הפי"ל, ושהתקשר עם הפי"ל בהסכם לפיו הפי"ל תהא רשאית להעניק רישיון שימוש ברשומה או ברשומות קול שהוא הבעלים של זכויות היוצרים בנות הניהול בהן או מי שהוא בעל רישיון ייחודי בישראל ;

"משתמש" – כל אדם המשמיע בפומבי או משדר רשומות קול, או שהוא הבעלים או המפעיל של עסק או חצרים שמושמעות בהם יצירות מוסיקליות בפומבי, בנסיבות בהן השמעה שכזו ללא קבלת אישור מבעלי זכויות היוצרים באותן רשומות קול נחשבת להפרת זכויות היוצרים לפי הוראות כל דין. המשתמש יחשב כאותו משתמש, גם אם הוחלף התאגיד העושה שימוש ביצירות על-ידי תאגיד העושה

שימוש ביצירות באותו האופן ובאותו המקום, ובלבד שבעלי השליטה או המנהלים הם בעלי השליטה או המנהלים שהיו בתאגיד הקודם, וזאת מבלי שיהא בכך כדי לגבור על הוראות כל דין;

"פיראט" – מי שמבצע או מאפשר ייצור או שעתוק בהיקף משמעותי של עותקים של אמצעי אחסון ומדיה (לרבות אודיו, וידאו וקבצים המופצים באינטרנט) שהוטבעו או הועתקו עליהם רשומות קול ללא הרשאה כדין מבעל זכויות היוצרים בהן וכן מבצע או מאפשר מכירה, הפצה או העמדה לרשות הציבור, לרבות ברשת האינטרנט, של עותקים אלה. לעניין הגדרה זו "היקף משמעותי", לרבות היקף אשר צפוי להיות משמעותי תוך זמן קצר. למען הסר ספק מובהר בזאת כי לא יחשב כפיראט מי שרק מעביר שידורים באמצעות האינטרנט או טלפוניה כהגדרתו של מונח זה לעיל;

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

"רפרטואר הפי"ל" – כל זכויות היוצרים בנות הניהול ברשומות הקול המנוהלות על ידי הפי"ל;

"רשומת קול" – תקליט והקלטה קולית של יצירה מוסיקלית בכל אמצעי תיעוד;

"רישיון גורף" – רישיון שימוש הכולל את כלל רפרטואר הפי"ל;

"רישיון שימוש" – רישיון הניתן על-ידי הבעלים של זכויות יוצרים ברשומת קול להשמעה בפומבי או לשידור או להעמדה לרשות הציבור;

"שידור" או **"העברת שידורים"** – שימוש ברשומות קול בדרך של שידור בין לבדן ובין כחלק מתכנים המועברים באמצעות תקשורת קווית, אלחוטית, דיגיטלית או אחרת (לרבות העברת שידורים בין באמצעות הטלוויזיה, הרדיו, האינטרנט); בכלל זה, שידור במקביל להעברתו במדיה טכנולוגית אחרת (**Simulcasting**), שידור המועבר רק באמצעות האינטרנט (**Webcasting**), העברת שידור של תוכנית מסוימת או קטע מתוכנית לפי דרישתו של המאזין (**streaming on demand**), שידור אינטראקטיבי (**interactive webcasting**); שילוב של רשומות קול בתכנים משודרים; הקלטה לצורכי שידור (לרבות אם ההקלטה נעשית על ידי משתמש הקצה ובלבד שאינו מאפשר שמירת עותק קבוע) ולצורך שימור ארכיוני ותיעוד של חומר משודר בלבד; וכל שימוש נלווה אחר לפעולות אלה. והכול לרבות שימוש שהוא בגדר העמדה לרשות הציבור לפי דיני זכויות היוצרים, והכול בין לבדן ובין אם באמצעות שילובן בחומר אודיו או אודיו-ויזואלי אחר ולמעט העמדה לרשות הציבור לצורך האזנה פרטנית לפי הדרישה; והעמדה לרשות הציבור לצורך הורדה.

"שילוב" – שילוב של רשומות קול בתוכן אודיו או אודיו – ויזואלי (סינכרוניזציה), ולמעט שילוב בפרסומות ובסרטים להפצה קולנועית, וזאת מבלי לפגוע באמור בסעיף 3.2 שלהלן.

"שירות חדש" – שימוש ברשומת קול אשר בגינו לא העניקה הפי"ל רישיון שימוש למשתמש כלשהו בעבר ואשר הפי"ל מוסמכת להעניק לגביו רישיונות על-פי תנאים אלו;

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

2. חברי הפי"ל והמיוצגים

2.1 חבר בפייל רשאי, בכל עת, להודיע על פרישתו מהפייל, ומיוצג רשאי, בכל עת, להודיע על הפסקת ייצוגו על ידי הפייל (להלן: "הודעת הפרישה"). ההודעה תימסר לפייל ותיכנס לתוקפה תוך 30 יום מיום קבלתה על ידי הפייל, אך בכל מקרה לא פחות מ-15 יום מיום פרסום פרטי הפרישה ועדכון בסיס הנתונים באתר האינטרנט של הפייל בהתאם להוראות סעיף 7.4 להלן. הוראות סעיף זה יחולו בכפוף להוראות סעיף Error! Reference source not found. שלהלן.

2.2 בכפוף להוראות סעיף 9 להלן, חבר או מיוצג בפייל רשאי, בכל עת, למסור הודעה לפייל על רצונו להחריג את כלל או חלק מרשומות הקול הנכללות ברפרטואר שלו מניהול של הפייל בהתאם לאחת החלופות שלהלן בשלמותן, או על-פי כל צירוף של החלופות שלהלן בשלמותן, בלבד (להלן: "הודעת ההחרגה"):

2.2.1 החרגה של זכויות ההעמדה לרשות הציבור לצורך האזנה פרטנית לפי דרישה (בהתאם להגדרה). כלומר, העברה של רשומות קול ספציפיות מסוג on demand באמצעות טכנולוגיית streaming on demand, בטלוויזיה, בכבלים, בלוויין ובאינטרנט.

2.2.2 החרגה של הזכויות להעמדה לרשות הציבור לצורך הורדה (בהתאם להגדרה). כלומר, העתקה ו/או הקלטה של רשומות קול ספציפיות מסוג on demand באמצעות טכנולוגיית download, בטלוויזיה, בכבלים, בלוויין ובאינטרנט.

2.2.3 החרגה של הזכויות לשילוב והעברת שידור אודיו ויזואלי באמצעות האינטרנט לשידורים אודיו ויזואליים מסוג interactive webcasting והזכות לשילוב והקלטה לצורכי שידורים כאמור.

2.2.4 החרגת זכויות העברת שידור באמצעי אודיו באמצעות אינטרנט לשידורים מסוג interactive webcasting והזכות לשילוב והקלטה לצורכי שידורים כאמור.

הודעת ההחרגה תימסר לפייל ותיכנס לתוקפה תוך 30 יום מיום קבלתה על ידי הפייל, אך בכל מקרה לא פחות מ-15 יום מיום פרסום פרטי ההחרגה ועדכון בסיס הנתונים באתר האינטרנט של הפייל בהתאם להוראות סעיף 7.6 שלהלן. על חלוקת תמלוגים לאחר הודעת ההחרגה יחולו הוראות סעיף 9 שלהלן.

2.3 מבלי לגרוע מהאמור לעיל, תעניק הפייל לכל חבריה ומיוצגיה רישיון המאפשר לכל חבר ומיוצג להעניק רישיונות שלא באמצעות הפייל, לגבי כלל רשומות הקול שבבעלותו או חלקן או כל אחת מהן, לפי בחירתו, והכל באופן זהה לשימוש ברשומות הקול שהועברו לפייל על ידי החבר או המיוצג במועד הצטרפותו לחברה (להלן: "רישיון להענקת רישיונות"). הענקת רישיונות, על פי ס"ק זה, לא תגרע באופן כלשהו מהעברת זכויות היוצרים בנות הניהול לפייל על ידי החבר או המיוצג או מרישיונות שהוענקו או יוענקו על ידי הפייל על בסיס העברת זכויות היוצרים בנות הניהול לידיה, ולא יוכל החבר או המיוצג להעניק רישיון בלעדי. לחברים ולמיוצגים חדשים אשר יצטרפו לפייל החל מקבלת האישור, תעניק הפייל את הרישיון להענקת רישיונות בד בבד עם הצטרפותם לפייל. הרישיון להענקת רישיונות יכנס לתוקף לאחר מתן הודעה בכתב לפייל, הכוללת את פירוט המשתמשים והיקף הרישיון שהוענק להם, וניתן יהיה להעברה או להמחאה מהחבר או המיוצג לצדדים שלישיים כלשהם.

2.4 חברים חדשים המצטרפים לפי"ל יהיו זכאים לחלקם היחסי מתוך דמי הרישיון שניגבו, החל מיום 1 בינואר בשנה העוקבת להצטרפותו, ובלבד שההצטרפות נעשתה עד ליום 30 בנובמבר באותה השנה. אולם, הפי"ל תהא ראשית לקבוע מועד זכאות מוקדם יותר מהאמור.

2.5 הפי"ל תעניק את השירותים שהיא מעניקה לחבריה גם למיוצגים, אם נתבקשה לכך על-ידם בכתב. הענקת השירותים תיעשה על בסיס שוויוני ודומה לשירותים שמעניקה הפי"ל לחבריה, והפי"ל תהא ראשית לגבות מהם תשלום הוגן וסביר בגין השירותים שתעניק להם.

2.6 בהענקת שירותיה לא תפלה הפי"ל בין חברים חדשים לחברים ותיקים ולא בין חברים למיוצגים.

3. הפעולות המותרות לפי"ל

3.1 הפי"ל רשאית להתקשר עם חבריה ועם מיוצגים אחרים בהסכם לפיו מועברות לפי"ל זכויות היוצרים בנות הניהול ברשומת הקול להעניק רישיונות שימוש, לגבות תמלוגים בגין רישיונות אלה, ובכפוף לאמור בסעיף 5 להלן, לנקוט בהליכים משפטיים כלפי מי שמפר זכויות יוצרים אלו.

3.2 מבלי לגרוע מהוראות סעיף 4 להלן, הפי"ל רשאית להעניק לחבריה ומיוצגיה שירותי תיווך פרטניים עבור שירותים שונים, כגון שילוב רשומת קול מוסיקלית בפרסומות ובסרטים להפצה קולנועית.

3.3 הפי"ל רשאית לקיים פעילות שאינה מסחרית שנועדה לעידוד תעשיית התקליטים המקומית, לרבות פעולות עבור כלל מיוצגיה, וכן לפעול בהתאם להוראות סעיפים 23-33 לפקודת זכות יוצרים.

3.4 הפי"ל רשאית להעניק לחבריה ולמיוצגיה שירותים לשם המאבק המשותף בפיראטיות, ובכלל זה ניהול מגעים עם משרדי ממשלה, גופים פרטיים וציבוריים וניהול הליכים משפטיים, הן במישור האזרחי והן במישור הפלילי (כולל קובלנות פרטיות), כלפי פיראטים.

3.5 כל פעולה של הפי"ל בתחום אחר, אינה כלולה בפעולות המותרות לפי הסדר זה.

3.6 אין באמור בתנאים אלה כדי להקנות לפי"ל, לחבריה או למיוצגים זכויות כלשהן ברשומות קול שלא היו מוקנות להם על-פי דין מלכתחילה.

4. פעולות אסורות

4.1 הפי"ל וחבריה לא ימנעו, יגבילו או יתערבו, בכל דרך שהיא, בין במישרין ובין בעקיפין, בזכותו של חבר הפי"ל או בזכותו של מיוצג לממש את מנגנון הפרישה ואת המנגנון להענקת רישיונות.

4.2 הפי"ל לא תסרב סירוב בלתי סביר להעניק רישיון שימוש למבקש. לענין זה ייראו את הפי"ל כמסרבת סירוב בלתי סביר, בין היתר, במקרים הבאים:

4.2.1 סירוב למתן רישיון שימוש כאשר הביע המבקש את נכונותו לשלם את דמי הרישיון שמשלמים לפי"ל משתמשים דומים לו, ובהתחשב במידה ובמאפייני הדמיון ביניהם;

4.2.2 סירוב למתן רישיון שימוש למי שעיסוקו בהשמעה בפומבי של רשומות קול מהטעם שרשומות הקול מושמעות בחצריו של אחר (להלן: "בעל החצרים"), למעט במקרה בו בעל

החצרים אינו משלם את חובותיו לפי"ל, שנוצרו לאחר משלוח הודעה על-פי סעיף 5 להלן או שנובעים מפסק-דין ;

4.2.3 סירוב למתן רישיון שימוש כאשר המבקש שילם את דמי הרישיון שנקבעו על-ידי בית משפט מוסמך או בורר למשתמש ;

4.2.4 סירוב למתן רישיון שימוש עבור שימוש ביצירה ששולבה ביצירה אודיו-ויזואלית או ביצירת אודיו אשר שולבה בה רשומת קול על-פי רישיון מהפי"ל, כאמור בהוראת סעיף 9.3 כאשר המבקש הביע את הסכמתו להתקשר עם הפי"ל בתנאים סבירים ;

4.2.5 סירוב למתן רישיון שימוש להעברת שידורים באמצעות האינטרנט וטלפניה, כאשר המבקש הביע את הסכמתו להתקשר עם הפי"ל בתנאים סבירים ;

4.3 סברה הפי"ל כי התקיימו נסיבות המקימות לדעתה טעמים סבירים לסירוב להענקת רישיון שימוש, תתעד טעמים אלה, מראש ובכתב, על-ידי נושא משרה שהוסמך על-ידה בכתב לעניין זה וכן תודיע על כך למבקש, בכתב, תוך פירוט הטעמים לסירוב.

4.4 הפי"ל לא תנצל לרעה את מעמדה באופן העלול לפגוע בציבור או להפחית את התחרות בעסקים בינה לבין ארגונים אחרים, בין החברים והמיוצגים על-ידה בינם לבין עצמם, או בינם לבין אחרים.

4.5 יראו את הפי"ל כמנצלת לרעה את מעמדה במקרים הבאים :

4.5.1 קביעה של דמי רישיון שימוש בשיעורים בלתי הוגנים או בלתי סבירים. מבלי לגרוע מכלליות האמור, יראו דמי רישיון כבלתי הוגנים ובלתי סבירים דמי רישיון שימוש אשר לא יופחתו בשנה העוקבת בעקבות הפחתת הרפרטואר המיוצג על-ידי הפי"ל בהיקף משמעותי מכלל הרפרטואר שנעשה בו שימוש. "היקף משמעותי" לעניין סעיף זה : הקטנת היקף רשומות הקול המנוהלות על-ידי הפי"ל כתוצאה מפרישת חברים או מיוצגים בפי"ל המחזיקים ביחד ברפרטואר המהווה למעלה מ- 15% מכלל רשומות הקול המנוהלות על-ידי הפי"ל שנעשה בהם שימוש בשנה הקודמת או כתוצאה מהחרגת זכויותיהם של חברים או מיוצגים בפי"ל המהוות למעלה מ- 15% מכלל זכויות אלו ברשומות קול המנוהלות על-ידי הפי"ל שנעשה בהם שימוש בשנה הקודמת ;

4.5.2 צמצום או הגדלה של היקף רישיונות השימוש המוצעים על-ידה, שלא במסגרת פעילות תחרותית הוגנת, לרבות חיוב בקבלת מספר רישיונות שימוש עבור מימוש מספר זכויות יוצרים הנדרשות לשימוש אחד ביצירה, כגון 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 בהתחשב, בין היתר, במיקום השימוש, במספר השומעים הפוטנציאלי וכיוצא באלה קריטריונים אובייקטיביים ובהתחשב בקריטריונים שיקבע, אם יקבע, בית-הדין, אשר עשויים להעניק למשתמשים, לחברים או למיוצגים מסוימים יתרון בלתי הוגן כלפי המתחרים בהם ;

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

הוראות סעיפים 4.5.1 עד 4.5.4 באות להוסיף על הוראות סעיף 4.4 של הסדר זה.

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

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

5. קביעת דמי רישיון השימוש שישלם משתמש

5.1. לענין סעיף זה:

"דמי שימוש זמניים" – דמי רישיון זמניים או קבועים שנקבעו לתשלום על ידי בית משפט מוסמך או בורר, בהתדיינות בין הפי"ל לאותו משתמש אשר קיבל דרישת תשלום מהפי"ל בהתאם להוראות סעיף זה;

"משתמש דומה" – המשתמש בעל מאפייני הפעילות הדומים והקרובים ביותר מתוך כלל המשתמשים;

"סכום התמלוגים" – בצירוף הצמדה על-פי מדד המחירים לצרכן המתפרסם על-ידי הלשכה המרכזית לסטטיסטיקה;

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

(1) דמי הרישיון שקבע בית משפט מוסמך למשתמש מאותו סוג, בפסק-דין חלוט ושלא על דרך הפשרה לפי סעיף 79א לחוק בתי המשפט [נוסח משולב], התשמ"ד - 1984. בהיעדר קביעה כאמור, דמי הרישיון שקבע בורר למשתמש מאותו סוג;

(2) סכום התמלוגים שנקבע למשתמש מאותו סוג בהסכם בין הפי"ל ובין איגוד עסקי המייצג את אותו סוג משתמשים, בכפוף לאמור בסעיף 4.7 לעיל;

(3) סכום התמלוגים אותו שילם המשתמש לפי"ל במסגרת רישיון או הסכם בתקופה שלא יותר משנתיים לפני שהתעוררה המחלוקת בין הפי"ל לבין המשתמש (להלן: "התקופה הרלבנטית").

(4) לא נקבעו דמי רישיון כאמור בחלופות (1)-(3), יהא המשתמש רשאי לשלם את סכום התמלוגים אשר נקבע ברישיון בין הפי"ל לבין משתמש דומה שניתן בתקופה הרלבנטית בהתאם לתנאי הרישיון; אם אין בנמצא משתמש דומה שקיבל רישיון מהפי"ל בתקופה הרלבנטית, יהא

המשתמש רשאי לשלם את סכום התמלוגים שנקבע ברישיון שניתן למשתמש דומה על-ידי הפי"ל בתקופה שקדמה לתקופה האמורה ;

(5) לא נקבעו דמי רישיון בהתדיינות פרטנית בין המשתמש ובין הפי"ל מקום בו מבקש המשתמש להשיק שירות חדש, יראו את דמי השימוש הזמניים כסכום התמלוגים אותו שילם או אמור היה לשלם המשתמש לפי"ל עבור שירות קרוב בתקופה הרלבנטית בהתאם לתנאי הרישיון. בהיעדר רישיון כאמור, במקום המונח "משתמש" יבוא המונח "משתמש דומה".

5.2. הפי"ל תהא רשאית לנקוט בהליכים משפטיים כנגד משתמשים על פי המתווה הקבוע דלהלן ולפיו בלבד.

5.3. בטרם נקיטת כל הליך משפטי תפנה הפי"ל למשתמש ותודיע לו מהם דמי הרישיון שהיא דורשת ממנו עבור השימוש ברשומות הקול שברפרטואר שלה, כולן או חלקן (להלן: "**הפניה הראשונה**"). הפי"ל תצטרף לנוסח הפניה הראשונה העתק מנוסח זה של התנאים. בחלוף 30 ימים ממועד הפניה הראשונה תשלח הפי"ל למשתמש הודעה נוספת (להלן: "**הפניה השנייה**"). בחלוף 30 ימים ממועד הפניה השנייה תשלח הפי"ל למשתמש הודעה נוספת (להלן: "**הפניה השלישית**"); הפניה הראשונה, השנייה והשלישית להלן ביחד: "**שלוש הפניות**").

5.4. שלוש הפניות יישלחו למשתמש בכתב, ובהן תודיע הפי"ל למשתמש את פרק הזמן שנתר לו לצורך הסכמה על דמי רישיון או לתשלום דמי שימוש זמניים (90 יום, 60 יום או 30 יום, בהתאמה). כן תבהיר למשתמש כי במידה ולא 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 הפי"ל רשאית לדרוש כל סעד המוקנה לה בדיון, לרבות צו מניעה זמני ופיצוי סטטוטורי, והכל בהתאם להוראות הסדר זה.

5.5. מבלי לגרוע מן האופן בו רשאית הפי"ל לשלוח את שלוש הפניות, לעניין סעיף זה, פנייה תיחשב שהתקבלה גם אם (1) הודבקה על דלת חיצונית, או במקום אחר הנראה לעין, במקום בו נעשה השימוש, לאחר ששלח הפי"ל לא מצא אדם שאפשר למסור לו את הפניה, אף על פי שפעל בשקידה ראויה וסבירה, או במקרה בו משתמש סירב לקבל את הפניה, ובלבד שדרך ההמצאה ונסיבותיה יתועדו; או (2) עברו 7 ימים ממועד שליחתה בדואר רשום.

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

5.6.1. הפי"ל תהא רשאית לפנות לבית המשפט המוסמך בתביעה למתן צו מניעה קבוע שיאסור על המשתמש להמשיך להשמיע בפומבי או לשדר רשומות קול מרפרטואר הפי"ל. הפי"ל לא תהיה רשאית לעתור לצו מניעה זמני או לפיצויים סטטוטוריים. כמו כן, הפי"ל תציין בתביעתה, כי היא מוגשת בהתאם להוראות הסדר זה, וכי מטעם זה, ובכפוף להוראות ההסדר ולהפקדת סכום כמפורט בסעיף 5.5.3 להלן, היא אינה מבקשת, במועד הגשת התביעה צו מניעה זמני ואינה מגישה תביעה לפיצויים סטטוטוריים ;

5.6.2. הפי"ל תודיע 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 וכי הפייל תסכים לקביעת בית המשפט כאמור. הפייל תוסיף ותודיע 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, וכי הפייל תסכים לקביעת בית המשפט כאמור ;

5.6.3 הפייל תודיע למשתמש ולבית המשפט, עם הגשת התביעה, כי בכפוף להסכמתו של המשתמש היא מוכנה שבית-המשפט יפסוק בעניין בדרך של פשרה, בהתאם לסעיף 79א לחוק בתי-המשפט [נוסח משולב], התשמ"ד-1984.

5.7. אם בתוך 90 ימים ממועד קבלת הפניה הראשונה לא שילם המשתמש דמי שימוש זמניים עבור התקופה שהחל ממועד הפניה הראשונה, ולא הגיע לכל הסכמה אחרת עם הפייל, תהא הפייל רשאית לבקש מבית משפט בקשה מטעמה לכל סעד אותו היא רשאית לתבוע על פי דין ובכלל זה גם למתן צו מניעה זמני, האוסר על המשתמש לעשות שימוש ברשומות הקול מרפרטואר הפייל, כולן או חלקן, או להגיש תביעה לפיצויים סטטוטוריים המתייחסת לתקופה שממועד קבלת הפניה הראשונה ואליה בלבד.

5.8. בתביעות שהגישה הפייל בהתאם להוראות סעיף זה, הפייל תודיע למשתמש ולבית-המשפט, כי היא מסכימה לשאת בנטל השכנוע ובנטל הבאת הראיות בדבר סבירות דמי רישיון השימוש שהיא דורשת וסבירות דמי השימוש הזמניים, והכל מבלי לגרוע מהוראות כל דין. הפייל רשאית להודיע כי אין בדמי השימוש הזמניים כדי להוות אינדיקציה באשר לדמי השימוש הקבועים הראויים.

5.9. אין באמור בהוראות הסדר זה, כדי 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 להגבילו אותו בדרך כלשהי, מלכפור בחבותו כלפי הפייל, להתנגד למתן צו מניעה קבוע או זמני נגדו, להתנגד לדרישתה של הפייל לתשלום דמי רישיון, להתגונן כנגד תביעה לפיצויים סטטוטוריים או לתבוע כל סעד על-פי הדין.

5.10. נסתיים ההליך שבין המשתמש לפייל בהסכמה או בקביעה של בית-המשפט בדבר דמי רישיון השימוש שעל המשתמש לשלם לפייל והתנאים לתשלומם, וכל עוד לא הפר המשתמש תנאים אלה, לא תנקוט הפייל כלפי המשתמש כל הליך אחר שעניינו הפרה של זכויות היוצרים בגין השמעה פומבית או שידור של רשומות קול מרפרטואר הפייל, מהתקופה שקדמה לקבלת הפניה הראשונה ועד לתום תקופת רישיון השימוש.

הפר המשתמש החלטה של בית המשפט בדבר דמי הרישיון, תהא הפייל רשאית לבקש מבית המשפט בקשה מטעמה למתן צו מניעה זמני, האוסר על המשתמש לעשות שימוש ברשומות הקול מרפרטואר הפייל, כולן או חלקן, או להגיש תביעה לפיצויים סטטוטוריים שתתייחס לתקופה שראשיתה במועד בו התקבלה הפניה הראשונה, ובלבד שלא יהא בכך כדי להעניק לפייל כפל פיצוי.

5.11. הפייל תעביר לידי הממונה דיווח שנתי בדבר הליכים משפטיים שהתנהלו בינה לבין משתמשים בהתאם לסעיף זה, ובכלל זה הליכים שיזמו משתמשים נגדה, ובהתאם לדרישתה תעביר לידה כל מידע הקשור בהם.

5.12. הפייל לא תתנגד לצירופו של איגוד עסקי, שהחברים בו הם מסוגו של המשתמש אשר הינו צד להליך, אם ביקש זאת המשתמש.

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

6. פעילות כנגד פיראט

בכפוף לאמור בסעיף 3.4 לעיל, תהא הפייל רשאית לפנות לבית המשפט המוסמך בבקשה לסעד זמני מיידי כנגד פיראט, בהתאם לאמור להלן:

6.1. הפייל תמסור לממונה העתק של הבקשה בד בבד עם הגשת הבקשה לבית המשפט.

6.2. הפייל תצרף העתק של תנאי ההסדר לכתב הבקשה ותודיע לבית המשפט כי הבקשה מוגשת בהתאם להוראות הסדר זה וכי מאחר שלטענת הפייל הנתבע אינו פיראט על פי הגדרתו בתנאים אלה, הפייל איננה פועלת על-פי הוראות סעיף 5 להסדר. הפייל תוסיף ותודיע לבית המשפט כי אם ימצא בית המשפט כי הנתבע אינו פיראט על-פי הגדרת תנאים אלה, מתחייבת הפייל למחוק את תביעתה ולפעול לפי הוראות סעיף 5 להסדר.

7. הקמה וניהול של בסיס נתונים

7.1. הפייל תנהל בסיס נתונים של רפרטואר רשומות הקול הנתונות לניהול. בסיס הנתונים יכלול את הפרטים הבאים עבור כל רשומת קול:

7.1.1 שמה המלא של רשומת הקול;

7.1.2 שם המבצע;

7.1.3 שם האלבום;

7.1.4 זהות בעל הזכויות.

7.2. בסיס הנתונים יפורסם במלואו באתר האינטרנט של הפייל ויעודכן בתדירות שתיקבע על-ידי הפייל, אך בכל מקרה לא תפחת מפעם ב-15 יום.

7.3. הפייל לא תתנה או תצמצם את אחריותה על-פי כל דין, הנובעת מפרסום בסיס הנתונים.

7.4. כל אדם המעוניין בכך יוכל לעיין בבסיס הנתונים באמצעות אתר האינטרנט של הפייל; מבלי לגרוע מכלליות האמור, בסיס הנתונים של הפייל יאפשר לבדוק אם יצירה מסוימת הכלולה בו מצויה ברפרטואר הפייל אם לאו, וכן יאפשר חיפוש לפי כל אחד מהפרמטרים המנויים בס"ק 7.1. למען הסר ספק, הגישה לשירות זה תהא פתוחה לכל אדם וללא כל עלות נוספת מצדו.

7.5. הפייל תעדכן את בסיס הנתונים שבאתר האינטרנט שלה ותפרסם הודעה ברורה באתר האינטרנט של הפייל לפיה חבר או מיוצג בפייל הודיע על רצונו לפרוש מהפייל לפי סעיף 2.1 לעיל, הכוללת את הפרטים הבאים:

7.5.1 זהות החבר או המיוצג הפורש;

7.5.2 מועד הכניסה לתוקף של הודעת הפרישה.

7.6. הפי"ל תעדין את בסיס הנתונים שבאתר האינטרנט שלה ותפרסם הודעה ברורה באתר האינטרנט של הפי"ל לפיה חבר או מיוצג בפי"ל הודיע על רצונו להחריג רשומת קול בודדת מניהולה של הפי"ל לפי סעיף 2.2 לעיל, הכוללת את הפרטים הבאים:

7.6.1 זהות רשומת הקול שהוחרגה בהתאם לפרטים המנויים בסעיף 7.1 לעיל;

7.6.2 סוג הזכויות המוחרגות;

7.6.3 מועד הכניסה לתוקף של הודעת ההחרגה.

8. תנאי רישיון ותעריפים

8.1. משתמשים דומים יזכו לתנאי רישיון דומים.

8.2. באתר האינטרנט של הפי"ל יפורסמו תעריפי הפי"ל לכלל המשתמשים, תוך פירוט הקריטריונים לחישוב דמי הרישיון. לצד כל פרסום של תעריפי הפי"ל ייכתב בצורה ברורה כי התעריפים נקבעו על דעת הפי"ל ובאחריותה בלבד.

8.3. אין באמור בסעיפים 8.1 ו-8.2 לעיל כדי למנוע מהפי"ל לנהל משא ומתן עם משתמש על גובה דמי הרישיון או להעניק הנחות או הטבות בתנאי הרישיון, ובלבד שאין במתן ההנחה או בשיעורה משום הענקת יתרון בלתי הוגן לאותו משתמש לעומת משתמשים המתחרים בו.

8.4. באתר האינטרנט של הפי"ל יפורסמו כל ההחלטות השיפוטיות הנוגעות לתעריפי הפי"ל ותנאי הרישיונות למשתמשים, שאינן החלטות שניתנו על דרך הפשרה. כמו כן יפורסמו כל ההחלטות המנומקות הנוגעות לעניינם של משתמשי וחברי הפי"ל, לרבות תביעות הפרה של זכויות יוצרים, קריטריונים לחלוקת תמלוגים לחברים, והכל החל מיום 1 במאי 2004, שאינן החלטות שניתנו על דרך הפשרה.

9. פרישה והחרגה

9.1. הודעת פרישה או החרגה לפי סעיפים 2.1 או 2.2 לעיל לא תגרע מהיקפו של רישיון שימוש שניתן למשתמש עובר למועד הפרישה או ההחרגה, ורישיון השימוש ימשיך להקיף את מלוא רשומות הקול 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 רשומות הקול 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.

9.2. הפי"ל תכלול, כתנאי מתנאי ההרשאה שבינה לבין חברה והמיוצגים, הוראה לטובת המשתמש, לפיה מותר הפורש או המחריג על כל זכות לתבוע משתמש כל עוד הוא פועל מכוח רישיון תקף שבידו גם לאחר מתן הודעת הפרישה או ההחרגה, בהתאם לאמור בסעיף 9.1 לעיל.

9.3. על אף האמור בסעיפים 2.1, 2.2 ו-9.1 לעיל, שולבה רשומת קול ביצירה אודיו-ויזואלית או ביצירת אודיו (להלן בסעיף זה: "היצירה") על-פי רישיון מהפייל בעת שברפרטואר הפייל נכללו הזכויות לעשות שימוש באותה רשומת קול לפי אחת מחלופות השימושים שבסעיף 2.2.1-2.2 לעיל, הודעת הפרישה או ההחרגה לגבי אותה חלופה לא תמנע את השימוש מהסוג שבאותה חלופה ביצירה שבה שולבה רשומת הקול על-ידו או על-יד אדם אחר טרם הודעת הפרישה או ההחרגה לגבי אותה חלופה, בתנאי שלמשתמש רישיון שימוש מהפייל לגבי השימושים לפי אותה חלופה.

9.4. הפייל תכלול, כתנאי מתנאי ההרשאה שבינה לבין חברה והמיוצגים, הוראה לטובת המשתמש, לפיה מותר הפורש או המחריג על כל זכות לתבוע משתמש כל עוד הוא פועל מכוח רישיון שימוש כמפורט בסעיף 9.3 לעיל, בגין שימושים ביצירה ששולבה בה רשומת קול על-פי רישיון מהפייל עובר למועד הפרישה או ההחרגה בהתאם להוראת סעיף 9.3.

9.5. מבלי לגרוע מהאמור לעיל, הפורש או המחריג יהיה זכאי לחלקו היחסי מתוך דמי הרישיון שניגבו עבור שימוש ברשומות הקול שבבעלותו שנעשה תוך שימוש ברישיונות שימוש מהפייל, וזאת אף אם מועד תשלום התמלוגים או מועד חלוקתם יחולו לאחר מועד הפרישה או ההחרגה.

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

10. חלוקת תמלוגים ובוררות בסכסוכים פנימיים

10.1. הפייל תחלק תמלוגים לבעלי הזכויות עבורם היא גובה באופן התואם את היקף השימוש ברשומות הקול של כל בעל זכות מסך כל השימושים.

10.2. הקריטריונים לקביעת היקף השימוש ברשומות הקול של החברים והמיוצגים יהיו שוויוניים, שקופים ויימסרו לכל חבר ומיוצג ולכל מי שמבקש להיות חבר או מיוצג וכן מדיניות הפייל בדבר השימוש בסכומים שאינם ניתנים לחלוקה או שחולקו ולא ניתנים לתשלום.

10.3. אחת לשנה תעמיד הפייל לרשות כל בעל זכויות את המידע להלן:

10.3.1 היקף התמלוגים שגבתה הפייל בשנה הקודמת ואשר מיוחסים לו;

10.3.2 היקף התמלוגים ששילמה לו הפייל לפי כל סוג של שימוש, ביחס לכל תקופה;

10.3.3 היקף הכספים שנוכו בגין חלקו בהוצאות הפייל;

10.3.4 היקף הכספים שנוכו בתור דמי ניהול;

10.3.5 היקף התמלוגים המיוחסים לו אשר טרם שולמו לו.

10.4. במקרה של מחלוקת בין הפייל לבין מיוצג, או מי שביקש להיות מיוצג, בנוגע להחלטות הפייל בעניין דחיית בקשה, הפסקת ייצוג או השעייתו, התנאת תנאים להמשך הייצוג, תשלומים הקשורים בייצוג או הפסקתו או מחלוקת בעניין אופן יישום מפתח החלוקה, תאפשר הפייל למיוצג לבחור באחד מבין 3 או יותר בוררים שקבעה הפייל באישור הממונה, אשר יכהן כבורר מוסכם במחלוקת זו.

10.5. במקרה של מחלוקת כמפורט לעיל וככל שביקש זאת הצד השני למחלוקת, תציג הפי"ל שטר בוררות ותודיע לו כי במידה ויחתום על שטר הבוררות, המחלוקת תתברר במסגרת הליך בוררות. על הליך הבוררות יחולו הוראות חוק הבוררות, התשכ"ח-1968. אין באמור בסעיף זה כדי לשלול ממיוצגים או מי שמבקש להיות מיוצג זכות לפנות לבית-משפט מוסמך או לגרוע מכל זכות שהיא המוקנית להם על פי הוראות כל דין.

11. הנהלת הפי"ל ושקיפות פעולותיה

11.1. על צוות הניהול של הפי"ל, נושאי המשרה, מנהליה הפעילים או עובדיה יימנו אנשים שאינם נמנים על הצוות הניהולי, נושאי משרה, מנהליהם הפעילים או עובדיהם של חברי הפי"ל, מיוצגים, וכן של חברות קשורות אליהם.

11.2. על אף האמור בסעיף 11.1 לעיל, יוכלו להיות חברים בדירקטוריון של הפי"ל גם אנשים הנמנים על הצוות הניהולי, נושאי משרה, מנהליה הפעילים או עובדיה של החברות המאוגדות בפי"ל או של המיוצגים על ידה.

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

11.4. אחת לשנה תפרסם הפי"ל באתר האינטרנט שלה דו"ח שקיפות פומבי שנתי אשר יכלול את המידע כדלקמן:

11.4.1 תיאור של המבנה המשפטי והארגוני של הפי"ל;

11.4.2 דיווח על הפעולות העיקריות בשנה הרלוונטית;

11.4.3 סך הכנסות הפי"ל, בחלוקה בין רישיונות ביצוע פומבי לבין יתר ההכנסות;

11.4.4 סך הכספים שנוכו מהכנסות הפי"ל;

11.5. אחת לשנה תערוך הפי"ל דו"ח שקיפות פנימי שנתי, אשר יועמד לרשות כל חבר ומיוצג, כל מי שמבקש להיות חבר או מיוצג ושלוכם של מי מאלה. הפי"ל רשאית להתנות את מסירת הדו"ח בחתימה על כתב סודיות. הפי"ל רשאית להעמיד את הדו"ח לעיון מי שמבקש להיות חבר או מיוצג במשרדה בלבד. הדו"ח יכלול מידע כדלקמן:

11.5.1 דו"חות כספיים מלאים;

11.5.2 סך הכנסות הפי"ל בחלוקה כדלקמן:

11.5.2.1 שהפי"ל קיבלה ממשתמשים אשר הכספים המתקבלים מהם מחולקים על פי הקריטריונים שנקבעו על ידה להערכת היקף השימוש ברשומות הקול;

11.5.2.2 כספים שהפייל קיבלה ממשתמשים אשר הכספים המתקבלים מהם מחולקים בהתאם לדיווח מפורט שמסרו ;

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

11.5.4 סך דמי הניהול שנגבו מאת מיוצגים ;

11.5.5 סך התמלוגים שיוחסו לכלל החברים והמיוצגים, וכן סך הכספים אשר שולמו בפועל לכלל החברים והמיוצגים, בהתאם לחלוקה כפי שמתבצעת בפיייל בפועל. ביחס לתמלוגים שטרם שולמו בפועל, פירוט של הסיבות העיקריות לכך ;

11.5.6 תדירות חלוקת הכספים על-ידי הפיייל ;

11.5.7 סך הכספים שנגבו אך טרם יוחסו לחברים ולמיוצגים, או שיוחסו אך טרם חולקו על-ידי הפיייל, בהתאם לחלוקה כפי שמתבצעת בפיייל בפועל ותוך פירוט שנת הגבייה ;

11.5.8 סך הכספים שאינם ניתנים לחלוקה, תוך תיאור של השימוש שנעשה בהם ;

המידע החשבונאי שבדו"ח השקיפות יבוקר על-ידי רואה חשבון מבקר, בהתאם להוראות הפרק החמישי לחוק החברות, התשנ"ט-1999.

12. הודעה למשתמשים על הסדר זה

בתוך 30 ימים ממועד אישורו של הסדר זה, תפרסם הפיייל באתר האינטרנט שלה עותק של תנאים אלו, כפי שיאושר על-ידי בית-הדין, וכן תמצית של עיקר תנאיו הרלוונטיים למשתמש. כמו כן, תשלח הפיייל עותק של התנאים ותמציתם כאמור לכל משתמש שיבקש רישיון שימוש או שהפיייל תפנה אליו על-מנת שיקבל מידה רישיון שימוש, ובכלל זה משתמש שהפיייל פנתה אליו בהתאם להוראות סעיף 5. יובהר, כי הפיייל תהא רשאית להסתפק בשליחת תמצית התנאים כאמור למשתמשים שקיבלו בעבר רישיון שימוש מאת הפיייל לפי תנאים אלו.

13. הוראת מעבר

התיקונים בתנאים הנוכחיים אל מול נוסח התנאים שקבע בית הדין ביום 11.1.2017 ייכנסו לתוקף ביום 15.4.2023.

מיכל כהן

הממונה על התחרות

ירושלים, כ"ב בטבת תשפ"ג

15 בינואר 2023