



## בית המשפט המחיי בתל אביב - יפו

ה"פ 1071-09 גג תקשורת מתקדמת (1992) בע"מ נ' וויזקום תקשורת בע"מ

1

בפני כבוד השופט יהודה זפט – סגן נשיא

המבקשת גג תקשורת מתקדמת (1992) בע"מ  
ע"י בא כח עוה"ד נחום גבריאל ומיכל רינקר

נגד

המשיבה וויזקום תקשורת בע"מ  
ע"י בא כח עוה"ד יואל פרייליך

2

3

### פסק דין

4

5 המבקשת מפיצה מרכזיות טלפון מתוצרת קונג'י בע"מ (להלן: "מרכזיות קונג'י") ונותנת שירותי  
6 תמיכה ותחזוקה למרכזיות קונג'י באמצעות תוכנות PCP ו- E-manager שעותק אחד מהן  
7 הורידה מהאינטרנט (להלן: "תוכנות הניהול"). המשיבה פועלת למנוע מהמבקשת שימוש בתוכנות  
8 הניהול, ללא הסכמתה.

9

10 בתובענה שלפני עותרת המבקשת להצהיר כי:

11

12 א. המשיבה אינה בעלת זכויות יוצרים ו/או רישיון ייחודי בתוכנות הניהול.

13

14 ב. המבקשת רשאית להמשיך לעשות שימוש בתוכנות הניהול ושימושה בתוכנות הניהול אינו  
15 מהווה הפרת זכות יוצרים ו/או הפרת כל זכות אחרת של המשיבה.

16

17 ג. מכירת מרכזיות טלפון מתוצרת קונג'י בע"מ (להלן: "מרכזיות קונג'י") ללקוחות קצה, ללא  
18 תוכנות הניהול, מהווה הסדר כובל.

19

20 ד. פניית המשיבה אל לקוחות המבקשת בטענה כאילו המבקשת מפרה זכויות יוצרים או  
21 זכויות אחרות של המשיבה, מהווה תיאור כוזב והתערבות בלתי הוגנת.

22

23 ה. כן עותרת המבקשת לאסור על המשיבה לפנות אל לקוחותיה בטענה כאילו היא ו/או  
24 לקוחותיה מפרים זכויות יוצרים ו/או זכויות אחרות של המשיבה.

25

26



## בית המשפט המחיי בתל אביב - יפו

ה"פ 1071-09 גג תקשורת מתקדמת (1992) בע"מ נ' וויזקום תקשורת בע"מ

1  
2  
3  
4  
5  
6  
7  
8  
9  
10  
11  
12  
13  
14  
15  
16  
17  
18  
19  
20  
21  
22  
23  
24  
25  
26  
27  
28  
29  
30  
31  
32  
33  
34

בדיון מיום 23.2.2009 הסכימו הצדדים למתן פסק דין על פי החומר המונח בפניי ללא חקירות, ובאותו היום ניתן צו להגשת סיכומים. אולם, עקב בקשות לצירוף ראיות נוספות שהוגשו לאחר מתן הצו לסיכומים, הושלמה הגשת הסיכומים רק ביום 11.5.2010.

### טענות המבקשת

- א. ביום 30.7.2008 נכרת בין קונג'י לבין המשיבה הסכם הפצה (להלן: "הסכם קונג'י"), אולם הסכם זה אינו מקנה למשיבה זכות היוצרים ו/או רישיון ייחודי בתוכנות הניהול.
- ב. קונג'י ידעה על השימוש שעושה המבקשת בתוכנות הניהול ואף ביקשה מהמבקשת לספק ללקוחות שירותים באמצעות תוכנות הניהול. בכך יצרה קונג'י מצג לפיו אין לה זכויות יוצרים בתוכנות הניהול והיא מסכימה לשימוש שעשתה המבקשת בתוכנות אלה. בנסיבות אלה מושתקת המשיבה מלטעון להפרת זכות יוצרים על ידי המבקשת.
- ג. משאין למשיבה זכויות בתוכנות הניהול, יש בפניותיה ללקוחות המבקשת משום תיאור כוזב והתערבות בלתי הוגנת.

### טענות המשיבה

- א. קונג'י פיתחה את תוכנות הניהול והייתה בעלת זכויות היוצרים בהן.
- ב. בהסכם קונג'י הקנתה קונג'י למשיבה זכות שימוש בלעדי בתוכנות הניהול וזכות תביעה כנגד כל העושה שימוש מפר בתוכנות הניהול.
- ג. קונג'י הפכה לחדלת פירעון, וביום 10.5.2009 רכשה המשיבה את פעילותה העסקית, נכסיה וקניינה הרוחני של קונג'י, תמורת 8.7 מיליון ₪. בכך רכשה המשיבה את זכות היוצרים בתוכנות הניהול.
- ד. למבקשת לא ניתנה רשות להשתמש בתוכנות הניהול.



## בית המשפט המחיי בתל אביב - יפו

ה"פ 1071-09 גג תקשורת מתקדמת (1992) בע"מ נ' וויזקום תקשורת בע"מ

### דין

1  
2  
3  
4  
5  
6  
7  
8  
9  
10  
11  
12  
13  
14  
15  
16  
17  
18  
19  
20  
21  
22  
23  
24  
25  
26  
27  
28  
29  
30  
31  
32  
33  
34

1. ביום 10.5.2010 נכרת הסכם (נספח 3 לסיכומי המשיבה) בין המשיבה לבין קונגיי בע"מ (בפירוק), באמצעות המנהל המיוחד עוה"ד עומר גדיש (להלן: "הסכם הפירוק") ובו נקבע בין היתר:

"הרוכשת רוכשת בזאת את כל נכסי החברה ואת כל הפעילות העסקית של החברה למעט נכסים המנויים בסעיף 8 להלן כשהם נקיים מכל חוב, שעבוד ו/או זכות צד ג' כלשהי... (סעיף 2)

...  
עם תשלום התמורה כמפורט בסעיף 9.1 להלן, ובכפוף לאמור בסעיף 8 להלן יועברו כל נכסי החברה וכל הפעילות העסקית של החברה לידי הרוכשת בהתאם לסעיף 34 א' לחוק המכר, לרבות כמפורט בנספח א' ובכלל זה:

קניינה הרוחני של החברה לרבות, אך מבלי לגרוע מכלליות האמור, כל הזכויות בסימן המסחרי קונגיי ו/או Connegy או טלרד קונגיי, ככל שקיימות וכן כל זכויות היוצרים בכל פיתוח של החברה לרבות בתוכנת ה- PCP ובתוכנת ה- E-Manager ככל שקיימות על כל גרסאותיהן (להלן: "התוכנות") בהתאם לסעיף 37 לחוק זכויות יוצרים, תשס"ח – 2007 (סעיף 7.1)

...  
כל נכס אחר, מוחשי ו/או בלתי מוחשי, שמצוי בבעלות החברה;" (סעיף 7.8)

לאור דברים אלו אני קובע כי ככל שהיו בידי קונגיי זכויות יוצרים בתוכנות הניהול הועברו זכויות אלה למשיבה במסגרת הסכם הפירוק.

2. נוכח מסקנתי שלעיל, יש צורך לבחון האם היו בידי קונגיי זכויות בתוכנות הניהול.

לטענת המבקשת, לקונגיי לא הייתה זכות יוצרים בתוכנות הניהול, ואת טענתה זו סומכת המבקשת על אלה:

א. מנכ"ל קונגיי הסביר למנכ"ל המבקשת, גבי זיגלשטיין (להלן: "זיגלשטיין") שלא ניתן להגן על תוכנות הניהול ולא ניתן למנוע מאחרים להשתמש בהן.



## בית המשפט המחיי בתל אביב - יפו

ה"פ 1071-09 גג תקשורת מתקדמת (1992) בע"מ נ' וויזקום תקשורת בע"מ

- 1 ב. המבקשת הורידה את תוכנות הניהול מהאינטרנט באופן חופשי ועשתה בהן שימוש  
2 למתן שירותי תמיכה ותחזוקה ללקוחות קצה כפי שעשו מפיצים אחרים של  
3 מרכזיות קונג'י.
- 4 ג. עקב קשיים אליהם נקלעה קונג'י בשנת 2008, סיפקה המבקשת ללקוחות קונג'י  
5 שירותי תמיכה באמצעות תוכנות הניהול, וקונג'י אף שילמה למבקשת בעד מתן  
6 שירותים אלה.
- 7
- 8 3. סעיף 33 (1) לחוק זכות יוצרים, התשס"ח – 2007, (להלן: "חוק זכות יוצרים"), קובע:  
9 "היוצר של יצירה הוא הבעלים הראשון של זכות היוצרים ביצירה". בחוק זכות יוצרים,  
10 1911, נכללה הוראה דומה.  
11
- 12 בסעיף 6 לתצהירו מיום 20.1.2009 מציין זיגלשטיין: "זה שנים רבות עוסקת המבקשת  
13 במכירת מרכזיות מתוצרת קונג'י ללקוחות קצה". הצהרה זו של זיגלשטיין מלמדת שקונג'י  
14 הייתה היצרנית של מרכזיות קונג'י ואף של תוכנות הניהול שלטענת זיגלשטיין "חיוניות  
15 ביותר לביצוע כל פעולה, ולו הבסיסית ביותר, למתן שירותי תמיכה ותחזוקה  
16 למרכזיות..." (סעיף 7).  
17
- 18 נמצא שעל פי הוראות חוק זכות יוצרים, קונג'י הייתה בעלת זכויות היוצרים בתוכנות  
19 הניהול, ואין בעובדה שהמבקשת הורידה את תוכנות הניהול מהאינטרנט כדי לגרוע מזכות  
20 היוצרים של קונג'י בתוכנות אלה.  
21
- 22 4. בסיכומי התשובה התייחסה המבקשת לאופן ניסוח הסכם הפירוק והעלתה סברות ביחס  
23 להיקף הזכויות שהועברו למשיבה בהסכם הפירוק. סברות המבקשת אינן מקובלות עליו  
24 ואין צורך לפרטן.  
25
- 26 בנוסף התייחסה המבקשת בסיכומי התשובה לטענות שהעלתה המשיבה בתביעה שהגישה  
27 נגד המבקשת (ת.א 2300/08). כך טענה המבקשת:  
28
- 29 א. בתביעה טענה המשיבה שתוכנת ה- PCP פותחה בשנת 1992 ממילא פיתוח זה  
30 נעשה עוד קודם לייסוד קונג'י בשנת 2000 ולא הוצג מסמך המתעד העברה של  
31 זכות היוצרים בתוכנה זו לקונג'י.
- 32 ב. באותה התביעה טענה המשיבה שבשנת 2006 שודרגה תוכנת PCP לגרסה  
33 המתקדמת E-manager, ביחס לטענה זו לא צירפה המשיבה ראיה שהיה בה  
34 כדי ללמד על מהות השדרוג, מי המשדרג ולמי נתונות הזכויות באותו הפיתוח.



## בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

ה"פ 1071-09 גג תקשורת מתקדמת (1992) בע"מ נ' וויזקום תקשורת בע"מ

1  
2 האמור בסעיף 6 לתצהירו של זיגלשטיין תומך בטענת המשיבה לפיה בשנת 2006 שודרגה  
3 תוכנת ה- PCP לגרסה מתקדמת חיונית למתן שירותי תמיכה וניהול למרכזיות קונג'י  
4 אשר שוקו על ידי קונג'י, ואין זה סביר שקונג'י לא החזיקה בזכויות היוצרים בתוכנות  
5 הניהול מקום שלא ניתן להשתמש במרכזיות הטלפון שייצרה ושיווקה ללא תוכנות אלה. על  
6 כן, איני סבור שטיעוני המשיבה בת.אז 2300.08 שוללים את מסקנתי לפיה קונג'י הייתה  
7 בעלת זכות יוצרים בתוכנות הניהול.  
8  
9 5. לטענת המבקשת, קונג'י הסכימה לשימוש שעשתה המבקשת בתוכנת הניהול, ובכך "יש  
10 משום השלמה, השתק, ויתור והסכמה לגבי זכויות היוצרים בתוכנות והיא יצרה כלפי  
11 המבקשת מצגים ברורים כי לא רק שאין לקונג'י זכויות יוצרים בתוכנות, אלא היא  
12 מסכימה לשימוש המבקשת בהן. אף המשיבה מושתקת מטעון עתה להפרת זכות יוצרים  
13 בתוכנות ע"י המבקשת" (סעיף 23 לסיכומי המבקשת).  
14  
15 בתצהירו טען זיגלשטיין (סעיף 12):

16  
17 "לא זו בלבד שטלרד קונג'י ובהמשך קונג'י, בתקופות שונות וע"י בעלים  
18 שונים לרבות מנכ"ל טלרד קונג'י לשעבר, מר ישראל רון, ידעו על  
19 השימוש שהחלה המבקשת לעשות בתוכנות הניהול, אלא שקונג'י אף  
20 ביקשה מהמבקשת לתת שירות ללקוחות הקצה באמצעותן ושילמה  
21 למבקשת עבור השירות הנ"ל, עת נקלעה לקשיים שבגינם, בין היתר,  
22 לא היה באפשרותה לספק את השירותים הנ"ל ללקוחות הקצה.  
23 לשם הדוגמא, הזמנת עבודה ואישור ביצוע עבודה מס' 5602 וחשבונית  
24 מס' 10621 מיום 30.7.08 מצ"ב כנספח "ד" לתצהיר וכן, מכתב מנכ"ל  
25 המבקשת לטלרד קונג'י מיום 13.7.08 בו ניתן לראות כי העובדה  
26 שהמבקשת נותנת שירות ללקוחות קונג'י ברורה וידועה והמבקשת  
27 כותבת על כך לקונג'י שחור על גבי לבן."

28  
29 גרסתו של זיגלשטיין אודות ידיעותיה של קונג'י על השימוש שלכאורה עשתה המבקשת  
30 בתוכנות הניהול קודם לחודש יולי 2008, אינה מפורטת ואינה נתמכת במסמכים או עדויות  
31 אחרות, ואיני רואה לקבלה כבסיס מספיק לממצא אודות הידיעה המיוחסת לקונג'י.  
32 ממילא נראה כי קונג'י ידעה על השימוש שעושה המבקשת בתוכנות הניהול לכל המוקדם  
33 בחודש יולי 2008, עת ביקשה מהמבקשת ליתן שירות ללקוחותיה.  
34



## בית המשפט המחיי בתל אביב - יפו

ה"פ 1071-09 גג תקשורת מתקדמת (1992) בע"מ נ' וויזקום תקשורת בע"מ

1 נמצא שככל שהייתה הסכמה של קונג'י לשימוש שעשתה המבקשת בתוכנת הניהול, הייתה  
2 זו הסכמה מוגבלת למתן שירות ללקוחות קונג'י, ככל הנראה עקב קשיים אליהם נקלעה  
3 קונג'י באותה העת. בנסיבות אלה, אין לראות בהסכמת קונג'י הסכמה בלתי הדירה  
4 לשימוש בלתי מוגבל של המבקשת בתוכנות הניהול.  
5  
6 .6. בסיכומי התשובה טוענת המבקשת, כי אפילו יימצא שהמשיבה רכשה זכויות יוצרים  
7 בתוכנות הניהול, עדיין זכאית המבקשת להמשיך ולעשות שימוש בתוכנת הניהול משום  
8 שמתן שירותי תחזוקה באמצעות תוכנות הניהול למרכזיות שנרכשו כדן, אינה מהווה  
9 הפרת זכות יוצרים.  
10  
11 את טענתה סומכת המבקשת על פסק הדין בע"מ 2392/99, 2780/99, 9516/00 אשר עיבוד  
12 נתונים בע"מ ואח' נ' טרנסבטון בע"מ ואח' (פורסם בתקדין) (להלן: "ע"מ 2392/99"). אלא  
13 שאין באמור בפסק הדין בע"מ 2392/99 כדי לסייע למבקשת. במקרה שנדון בע"מ 2392/99  
14 נטען על ידי אשרז, בעלת זכות יוצרים בתוכנה פיננסית, כי היא זכאית לפיצוי בגין הפרת  
15 זכותה להעניק שירות לתוכנה הפיננסית, ובהקשר זה נקבע, כי באיזון בין האינטרסים  
16 הרלבנטיים אין הצדקה להגן על זכותו של בעל תוכנה ליתן שירות ללקוחותיו (שם פסקה  
17 26). אין הנדון דומה להפרה של זכות יוצרים בתוכנת התחזוקה והניהול של מרכזיות טלפון,  
18 כבענייננו. מטעם זה אני דוחה גם את טענות המבקשת ביחס להוראות סעיף 24 (ב) לחוק  
19 זכות יוצרים.

20

21

סוף דבר

22

23

אני דוחה את התובענה.

24

25

המבקשת תשלם למשיבה את הוצאות המשפט, ושכ"ט עו"ד בסך שלושים אלף ₪ בצירוף מע"מ  
26 כדן.

27

28

מזכירות בית המשפט תמציא עותק מפסק הדין לבאי כח הצדדים

29

ניתן היום, י"א סיון, תש"ע (24 מאי, 2010) בהעדר הצדדים.

30

31

יהודה זפט, סגן נשיא

32