# דף מקורות (1) – "קניין רוחני" האם יש דבר כזה?

(בלק, תשע"ח)

## "מה זה קניין רוחני"

### אודות הקניין הרוחני, משרד המשפטים, רשות הפטנטים

קניין רוחני הוא שם כולל לסוגי זכויות בנכסים הלא מוחשיים שהינם פרי יצירתו של אדם, כגון יצירות, אמצאות, עיצובים, מוניטין ועוד. ההגנה באמצעות זכויות הקניין הרוחני מתייחסת ליצירה האינטלקטואלית כשלעצמה ולא לאובייקט הפיזי (לדוגמא: לא למכונה אשר יוצרה לפי האמצאה, אלא לאמצאה כשלעצמה, שהיא פרי המאמץ החשיבתי של הממציא ואשר על פיה נבנתה אותה מכונה).

לא כל הנכסים הבלתי מוחשיים שייכים בהכרח למישהו. רוב המידע, הרעיונות והתגליות בעולם אינם שייכים לאיש והם ניתנים לניצול חופשי על ידי כל החפץ לעשות בהם שימוש. רק אותם נכסים, אשר הדין רואה אותם כראויים להגנה באמצעות זכויות הקניין הרוחני, יהיו בבעלות הבלעדית של יוצריהם, או מי שהזכויות בהם הועברו אליו, ויהיו מוגנים לתקופה מוגבלת בדרך כלל.

דיני הקניין הרוחני נועדו לתמרץ יצירה, מחקר והעשרת החברה, תוך שמירה על האיזון שבין הענקת זכויות בלעדיות ליוצרים ולממציאים, לבין אינטרסים משפטיים, חברתיים, וכלכליים שונים.

זכויות הקניין הרוחני כוללות בעיקר את הזכויות הבאות:

* פטנטים – הגנה על אמצאות של מוצרים ותהליכים טכנולוגיים.
* סימני מסחר – הגנה על מילים, דמויות,סימנים או צלילים (ובמדינות מסוימות גם ריחות) המצביעים על מקור של טובין או של שירותים.
* מדגמים – הגנה על העיצוב תעשייתי של המוצר (קווי דמות, צורה, דוגמא או קישוט).
* זכויות יוצרים – הגנה על יצירות ספרותיות, דרמטיות, מוסיקליות ואומנותיות.
* הגנה מסוימת מפני תחרות בלתי הוגנת.
* כמו כן, קיימות זכויות נוספות, כגון: זכויות מבצעים ומשדרים, זכויות מטפחים, כינויי מקור ועוד.

חלק מזכויות הקניין הרוחני, והן: פטנטים, מדגמים, סימני מסחר וכינויי מקור, טעונות רישום, אשר מתבצע בארץ על ידי רשות הפטנטים, המדגמים וסימני המסחר. בארצות אחרות, דוגמת ארצות הברית, ניתן לרשום זכויות נוספות, כגון זכויות יוצרים. כל בקשה לרישום עוברת בחינה פורמלית ומהותית, שנועדו לבדוק, האם נשוא הבקשה עומד בתנאים ספציפיים הקבועים בחקיקה ובאמנות בינלאומיות שישראל חתומה עליהן.

לבעל הקניין הרוחני ניתנת הזכות לעשות שימוש בלעדי בפרי עמלו, וכן הוא זוכה להגנה חוקית כנגד ניצול או העתקה של אמצאתו או יצירתו על ידי אחרים. מאידך, כלל הציבור זוכה לחשיפה ליצירות חדשות ולמוצרים חדשניים. יתר על כן, רוב זכויות הקניין הרוחני כאמור מוגבלות בזמן, ובבוא העת המידע הופך לנחלת הכלל, וכל אדם רשאי לעשות שימוש בו כרצונו.

### הבעיות שבהכללה

### "D[id You Say “Intellectual Property”? It's a Seductive Mirage](http://www.gnu.org/philosophy/not-ipr.xhtml)" by Richard M. Stallman (יוזם פרוייקט גנו ותנועת התוכנה החופשית)

The term “intellectual property” is at best a catch-all to lump together disparate laws. Nonlawyers who hear one term applied to these various laws tend to assume they are based on a common principle and function similarly. …These laws originated separately, evolved differently, cover different activities, have different rules, and raise different public policy issues. For instance, copyright law was designed to promote authorship and art, and covers the details of expression of a work. Patent law was intended to promote the publication of useful ideas, at the price of giving the one who publishes an idea a temporary monopoly over it—a price that may be worth paying in some fields and not in others.Trademark law, by contrast, was not intended to promote any particular way of acting, but simply to enable buyers to know what they are buying. Legislators under the influence of the term “intellectual property”, however, have turned it into a scheme that provides incentives for advertising. And these are just three out of many laws that the term refers to.

**האם ההגדרה "קניין רוחני" זה חזיון תעתועים (תרגום חופשי. א.ג)**

המונח "קניין רוחני" הוא במקרה הטוב לשים תחת פנס אחד חוקים שונים. לא משפטנים ששומעים מונח אחד נוטים להניח שהוא מבוסס על עיקרון משותף ותפקוד דומה. ... חוקים אלה התפתחו בנפרד והם מכסים מקרים שונים וכללים שונים ונעדו למטרות חברתיות שונות... לדוגמה, חוק זכויות היוצרים נועד לקדם מחברים ובעלי אומנות והכיסוי שלו הוא היצירה שלהם. חוק הפטנטים נועד לקדם את פרסום הרעיונות השימושיים, במחיר מונופול זמני לזה שמפרסם את הרעיון (מחיר שעשוי להיות כדאי לשלם בכמה תחומים ולא באחרים). סימני מסחר, לעומת זאת, לא נועדו לקדם כל דרך מסוימת של מסחר, אלא פשוט כדי לאפשר לקונים לדעת מה הם קונים...

### הרב חיים נבון צהר ז תשס"א

... המאמץ האינטלקטואלי והרוחני האדיר שהשקיעו גדולי האחרונים בהשתתת זכויותיהם של יוצרים על יסודות הלכתיים קיימים, הניב תוצאות מעשיות מרשימות, אך לא יכל להקיף את המכלול הסבוך של בעיות שמתעוררות בתחום זה. וזאת מסיבה פשוטה: אי אפשר להסדיר את נושא זכויות היוצרים, ללא הכרה במושג המשפטי של קניין רוחני, שהוא המקור לזכויות היוצר על יצירתו. ראינו ניסיונות לגבש התייחסות הלכתית לזכויותיו של יוצר מתוך התעלמות מהזכויות הללו, והתייחסות לנתונים צדדיים כמו הגבלת התחרות המסחרית או הנאת המעתיק מהוצאותיו הממוניות של היוצר. הניסיונות הללו מעוררים אי נחת עקרונית, וגם בעיות מעשיות, שעל חלקן עמדנו.

### שיקולים תועלתניים

([https://www.luzzatto.co.il](https://www.luzzatto.co.il/%D7%90%D7%95%D7%93%D7%95%D7%AA/%D7%A7%D7%A0%D7%99%D7%99%D7%9F-%D7%A8%D7%95%D7%97%D7%A0%D7%99))

בעידן כלכלת המידע הגלובלית הקניין הרוחני נחשב למשאב החשוב ביותר הנמצא ברשותם של תאגידים, חברות ומדינות. משאב זה לא רק מבטא את החדשנות הטכנולוגית, אלא גם משקף את ליבת הפעילות הכלכלית של המדינות המפותחות, הפוסט-תעשייתיות, הנשענות על נכסים אינטלקטואליים (פטנטים, סימני מסחר, מדגמים, ידע, מוניטין, נאמנות צרכנים וכיוצ"ב) יותר מאשר על נכסים מוחשיים בפיתוח היתרון היחסי שלהן.

ממחקרים שונים שנעשו עולה, כי במדינות המפותחות לקניין הרוחני יש תפקיד מכריע בייצור העושר הלאומי. במדינות אלה התוצר מקניין רוחני עומד על 354 אלף דולר לנפש, לעומת 76 אלף דולר לנפש מהמערך היצרני ו-9,500 דולר לנפש בלבד ממשאבים טבעיים. במילים אחרות, קצב ההתפתחות הטכנולוגי הפך את היתרון היחסי מבוסס קניין רוחני למרכיב מרכזי בכלכלה.

קצב ההתפתחות הטכנולוגי המואץ משנה באופן דרמטי את כללי המשחק בתחומים רבים, מכלכלה וחברה ועד יחסים בין-אישיים. בכל הטכנולוגיות החדשות - מאינטרנט של הדברים ועד רובוטיקה, מענן דרך סייבר ועד פינטק, ממכוניות אוטונומיות דרך "בית חכם" וערים חכמות, שלא לדבר על רפואה דיגיטלית המשלבת בתוכה מספר התמחויות - נודע לקניין רוחני תפקיד קריטי, כאשר ההגנה הפטנטית על ההמצאות מעודדת ומטפחת יזמות, מחקר ופיתוח ומינוף מסחרי.

### זכויות יוצרים והמצאת הדפוס

**(**[**קניין רוחני בעידן המדע**](http://www.textologia.net/?p=4012)**/ אלקין קורן )**

... הזכות ליצור עותקים מהיצירה קשורה באופן הדוק להתפתחותה של טכנולוגיית הדפוס במאה ה-15, שאפשרה יצירת עותקים והפצה מהירה בעלות נמוכה יחסית. ... הרצון לפקח על הפצתו של חומר העלול לסכן את יציבות השלטון והאינטרסים הכלכליים של בעלי בתי הדפוס והמוציאים לאור (שביקשו למנוע תחרות) הובילו לחקיקתו של חוק זכות היוצרים הראשון באנגליה ב-1709. חוק זה אסר לראשונה להדפיס עותקים מן היצירה ללא רשות מחבר היצירה למשך תקופת זמן קצובה.

... חוק זכויות היוצרים שחל בישראל עד היום לקוח מהחוק הבריטי מ- 1911, הוכנסו בו תיקונים אחדים על ידי הכנסת מאז קום המדינה. סעיפים בחוק זכויות היוצרים כגון: מניעת צריבה של יצירות מוזיקליות בהיקף גדול על מנת למנוע מכירה בשוק הפיראטי, מניעת צילום של ספר שלם במכונות הצילום בספריות הציבוריות כדי להימנע מתשלום, אלה מבטיחים כי בעלי הזכויות יוכלו לגבות תמלוגים על מכירת עותקים. כמו כן הזכות לתרגם יצירה לשפות זרות או עיבוד של רומן לסרט או מחזה, מעוגנת בזכות ההעתקה של הבעלים. הזכות מאפשרת לבעליה לשלוט לא רק על השוק המיידי אלא גם על ניצולם של שווקים אחרים. ביצוע פומבי: הזכות הבלעדית לביצוע פומבי מאפשרת לבעל זכויות היוצרים לגבות תשלום גם על שימושים כמו: הופעה חיה, השמעת שירים ברדיו וכדומה. ביצוע נחשב פומבי אם נעשה בשטח הפתוח לציבור הרחב.

### זכויות יוצרים והמצאת הדפוס והאתגר הדיגיטלי

**(**[**קניין רוחני בעידן המדע**](http://www.textologia.net/?p=4012)**/ אלקין קורן )**

העתקה והאתגר הדיגיטלי: מובן כי פעולת ההורדה מהאינטרנט, של תוכנות, משחקי מחשב, קבצים מוזיקליים וכדומה ללא הרשאה, היא הפרה של זכויות יוצרים ואסורה על פי חוק. בעניין העיתונים המקוונים שכתובותיהם מופצות באינטרנט, או שניתנה הרשאה לכך או שהבעלים ויתרו על הזכויות כאשר בחרו להפיץ גרסה דיגיטלית של העיתון ברשת. ישנן לעיתים חילוקי דעות משפטיים בנוגע להפצת טכניים באינטרנט שעלולים לפגוע בזכויות היוצרים, בעניין זה עדיין לא נקבע חוק בארץ או בעולם אך באירופה הוגדר (לא בצורת חוק) כי "כל העתקה זמנית שלא הותרה במפורש עלולה להיות הפרה של זכויות היוצרים". העתקה זמנית מתבצעת באמצעות לינק (קישור) המפנה את הגולש לעמודים הפנימיים של כתבות העיתון ואלה נשמרות אצלו במחשב באופן זמני. שימוש במדיה הדיגיטלית מחייב יצירת עותקים לשם עיון בקבצים גם על גבי תקליטורים וגם דרך קישורים באינטרנט. אם נאסור יצירת עותקים מסוג זה מתוך הטענה כי הם פוגעים בזכויות היוצרים, נפגע באינטרס הציבורי המבקש להבטיח גישה ליצירות ועידוד המחקר והלימוד. עם זאת גורמים נוספים עלולים להיפגע- למשל צלם שפרסם את תמונתו באתר אינטרנט עלול להיפגע מבחינה כלכלית. כל אתר יכול להפנות את קוראיו, באמצעות קישור, על התמונה וכל אחד יכול להוריד אותה. במצב כזה יוכל הצלם למכור עותק אחד בלבד של התמונה ולא יוכל למנוע את השימוש בה. החידושים הטכנולוגיים משפיעים על אמצעי היצירה ועל הצרכים להפצתן ומאתגרים את דיני זכויות היוצרים באופן שמחייב התאמה למציאות החדשה. כאן נכנס תפקיד מערכת המשפט.

## קשיים הלכתיים

### רמב"ם מכירה כב, טז

אין אדם מקנה, לא במכר ולא במתנה, אלא דבר שיש בו ממש. אבל דבר שאין בו ממש אינו נקנה. כיצד? אין אדם מקנה ריח התפוח הזה או טעם הדבש הזה או עין הבדולח הזה, וכן כל כיוצא בזה.

### טור חושן משפט שנג, ג

ואם נתייאשו הבעלים מהגניבה קיימא לן שאינו קונה מן התורה וצריך להחזירה ונראה לא"א הרא"ש ז"ל כיון דרבה מספקא ליה אי קני דאורייתא או דרבנן נהי דלא קיימא לן כוותיה בהא דמספקא ליה אי קנה דאורייתא אלא כעולא ורבי יוחנן דסברי דלא קני מ"מ אם קידש בו אשה צריכה גט מספק דשמא קונה מדרבנן ואפילו אין ידוע בודאי שנתייאשו הבעלים דקיימא לן סתם גניבה יאוש בעלים הוא:

### ש"ך חושן משפט שס (ה) ס"ק א

ועשאו מטבע כו' - ובאם עשו ממנו כלי כסף יש בו פלוגתא התוס' ס"ל דקנה והרשב"א חולק עכ"ל סמ"ע ולחנם הביא דברי התוספות דהתוס' עצמם מדמי לה לנסרים ועשאו תיבה למ"ד דשינוי החוזר הוי שינוי וא"כ אנן דקי"ל דשינוי החוזר לא הוי שינוי וכמ"ש הפוסקים והטור בנסרים וכה"ג א"כ ה"ה בעשה ממנו כלי לא הוי שינוי וכן הוא בראב"ן דף ך' ע"ב וכ"פ מהרש"ל ריש הגוזל וכן עיקר:

### ש"ך חושן משפט סימן שסג ס"ק ח

(ח) התוקף עבדו של חבירו כו' - מוכח מסעיף זה וסעיף שאח"כ דמטלטלין דנגזלין אם גזלן ועשה בהן מלאכה ולא פחתן אפי' קיימא לאגרא פטור כיון דגזלן ברשות הגזלן הוי ובדידיה דנפשיה קעביד מלאכה ודוק וכן משמע לקמן סי' שע"א ס"ב:

## סיכום

* ההגדרה קניין רוחני איננה הגדרה מוחלטת אלא מדובר על תקנות חברתיות שמתמודדות עם השוק המודרני.
* אי לזאת לא נכון להשתמש באופן אוטומטי בעקרונות ה"גזל" משני הכיוונים:
  + לא שייך כאן "קולות" מהלכות גזל – יאוש, שינוי רשות וכד'.
  + לא שייך כאן הגדרה מוחלטת שהרי יתכן מצבים שהחוק יתיר את הבעלות הרוחנית והאם נגיד במקרה כזה שהבעלות ההלכתית גדולה יותר?
* החסרון של מבנה זה שהוא לא "נח" – השימוש בגזל בעולם ההלכתי כפי שראינו אותו בכל הסדרה על הלכות גזל הוא משמעותי מאוד וכמהו כמו להגיד לאדם לעבור על איסורים אחרים בתורה. עם זאת ברצוני לראות כיצד כן יש להתייחס לנושא זה כאשר במקרים רבים כפי שנראה עדיין מדובר ב"גזל".

## קווי יסוד להתייחסות הלכתית

1. פתרונות פנימיים: יורד לאמונות חברו; דין נהנה; שיור בקניין; גניבת דעת; איסור גזל דרבנן.
2. פתרון חיצוני: דינא דמלכותא דינא )היחס לאמנות בין לאומיות); מנהג הסוחרים; היכולת לתקן תקנות; קנס.