

## על לופטגאשפט ו-NFT / עו"ד עדי מרכוס\*

הרעיון שמאחורי מהפכת ה-NFT הוא פשוט למדי, קובץ דיגיטלי אשר יכול לכלול תמונה, GIF, קובץ וידאו או אודיו או כל תוכן דיגיטלי אחר, מוטבע כייחודי באמצעות טכנולוגיית בלוקצ'יין ומספק לרוכש למעשה תעודת אותנטיות ובעלות בלתי ניתנת לערעור. אולם על אף חדשותה, הטכנולוגיה אינה חפה מבעיות ומעלה שאלות אמיתיות לגבי תחולת דיני הקניין הרוחני ויכולתם להתמודד עם הטכנולוגיה החדשה. ולדוברי היידיש שבקוראים נשאל את השאלה המתבקשת: ווי טאָן איר פאַרקויפן לופטגאשפט אויף NFT?

אחד מסיפורי ההצלחה הטכנולוגיים של שנת 2021, היה ההתפרצות הכמעט בלתי נתפסת של שוק ה-NFT. המושג והקונספט שמאחוריו פרצו לשוק באופן שלא ניתן להתעלם ממנו. יוצרים מכל העולם, אנונימיים ומוכרים כאחד קפצו על המציאה והחלו להשתמש בטכנולוגיה החדשה כדרך חדשנית למכירת יצירותיהם. בית האומנות כריסטי מכר יצירת NFT דיגיטלית של האמן ביפל ביותר מ-69 מיליון דולר וקוונטין טרנטינו הודיע כי יעמיד למכירה סצינות חתוכות, תסריטים ועוד מסרטו "ספרות זולה" באמצעות NFT, באופן שעורר את זעמו של האולפן אשר הפיק את הסרט ומחזיק בזכויות בו. מכירות יצירות כ-NFT הגיעו בשנת 2021 לשווי כולל משוער של כ-17 מיליארד דולר<sup>1</sup>.

כך, למשל, נשאלת השאלה מי למעשה בעל הזכויות ביצירה המקורית. חיפוש שטחי ביותר באינטרנט יעלה מדריכים אין ספור אשר יאפשרו גם לאיש מחשבים מתחיל להפוך כל קובץ דיגיטלי ל-NFT, והדגש הוא במילים "כל קובץ דיגיטלי". עם זאת, עצם העובדה שאדם יכול להטביע "בעלות", אינה מעידה על כך שאכן הוא הבעלים של היצירה ובעל הזכויות בה. עובדה מצערת היא שפלטפורמות המכירה האינטרנטיות של NFT אינן, נכון לכרגע, בעלות היכולת לוודא את בעלות היוצר ביצירות שהוא מוכר. קונה אשר יקנה יצירה כזו, עשוי למצוא עצמו לא רק ככה שביזבו את כספו לריק ואינו מחזיק בזכויות ביצירה כלל, אלא גם, ככול שיעשה ביצירה שימוש, הוא נתון לתביעות בגין הפרה מצד הבעלים האמיתי ביצירה.

בדומה לבעייתיות בעניין הבעלות ביצירה, קיים גם בלבול וחוסר הבנה של הקונים לגבי הזכויות הנרכשות. בניגוד למכר יצירה פיזית, הרי ש-NFT מאפשר ליוצר למכור זכויות שונות, או חלקיות ואף מאפשר לצדדים להטביע "חוזה חכם" בתוך הטוקן עצמו. קונים אשר מעוניינים להיכנס לשוק חייבים להבין כי הזכויות הנרכשות ב-NFT עשויות להיות שונות מפלטפורמת מכירה אחת לשנייה ומ-NFT ל-NFT. למעשה, ברוב המקרים, רכישת NFT מעניקה לקונה זכויות רק ב-NFT עצמו, כאשר הזכויות ביצירה נשארות בידי היוצר אשר רשאי להציג את היצירה, להעתיק אותה ולעשות בה שימושים מסחריים, והקונה אך רשאי לבצע ב-NFT עסקאות קריפטו נוספות על ידי מכירתו, AS IS, לצד שלישי.

לסיכום, אין ספק כי שוק ה-NFT הינו שוק חדש ומסעיר ובעל פוטנציאל לשנות את עולם הקניין הרוחני, אולם יש לזכור כי קיימות עדיין שאלות מהותיות לגבי יכולת החוק הקיים להגן על המוכרים והקונים בשוק ונראה שעדיף - עד להסדרת הנושא – להתמקד ברכישת נכסים שהם במקור נכסי אומנות וירטואלית עם התקשרות מול האומן, מאשר לרכוש בשלב זה זכויות בנכסים מהעולם האמיתי שהזכויות בהן נמכרות בדרך זו. על אנשים המעוניינים לקחת בו חלק להתייעץ בייעוץ משפטי מקצועי על מנת להבטיח כי זכויותיהם נשמרות במסגרת הרכישה או במסגרת כל עסקה עתידית ביצירה.

\* עו"ד עדי מרכוס. הינה עורכת דין במשרד אפיק ושות' ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)) המתמקדת במשפט מסחרי ודיני חברות, זכויות יוצרים, דיני תקשורת ואומנים ועסקאות בינלאומיות. עו"ד מרכוס הינה בוגרת הפקולטה למשפטים ובעלת תואר שני בתקשורת באוניברסיטת תל אביב ותואר שני במנהל עסקים בינלאומי מאוניברסיטת בר אילן. היא התמחתה במשרד המשפטי אצל המשנה ליועץ המשפטי לממשלה בתחום הדין האזרחי וזכויות היוצרים, לאחר מכן עבדה כ-18 חודש במשרד שלמה כהן בתחום הקניין הרוחני, כ-11 שנה במחלקה המשפטית בגוף התקשורת "רשת נגה בע"מ" (ערוך 2 של הטלוויזיה), כאשר תפקידה האחרון בטרם מייזוג החברה עם ערוץ 10, כראש תחום במחלקה המשפטית ולאחר כך, טרם הצטרפותה למשרד, כיועצת המשפטית הפנימית של קנלר ייצוג אמנים, בכל נושא היעוץ המשפטי של אמנים ואנשי תרבות, בין בישראל ובין במישור הבינלאומי. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו. לפרטים נוספים: 03-6093609, או באמצעות הדואר האלקטרוני: [afiklaw@afiklaw.com](mailto:afiklaw@afiklaw.com); <https://www.axios.com/nft-sales-17b-2021-report-de0c573c-7165-4a03-9266-dc441e34d28b.html><sup>1</sup>

## On LuftGesheft and NFT /Adi Marcus, Adv' .

The idea behind the NFT revolution is relatively simple, a digital file that can include an image, GIF, video or audio file or any other digital content, is embedded as unique using blockchain technology and actually provides the purchaser with a certificate of authenticity and unquestionable ownership. Despite its innovation, however, the technology is not without its issues and raises real questions about the applicability of intellectual property laws and their ability to cope with the new technology. Or, for the Yiddish speakers among the readers: Wie tan ihr verkaufen LuftGesheft auf NFT?

One of the technological success stories of 2021, was the almost inconceivable outbreak of the NFT market. The concept of NFT stormed into the market in a way that cannot be ignored. Artists from all over the world, anonymous and well-known alike, jumped on the success wagon and began using the new technology as an innovative way to sell their work. Christie's Auction House sold the artist Beeple digital NFT work for over USD 69.35 million and Quentin Tarantino announced he would put up for sale cut scenes, screenplays and more from his "Pulp Fiction" film via NFT, in a manner that angered the studio that produced the film and holds the rights to it. Sales of works as NFT reached an estimated total value of approximately USD 17 billion in 2021.

Thus, for example, the question arises as to who actually owns the rights in the original work. A most superficial search on the Internet will produce countless directories that will also allow a beginner enthusiast to turn any digital file into an NFT, and the emphasis is on the words "any digital file". However, the mere fact that a person can imprint "ownership" does not indicate that such person is indeed the owner of the work and the owner of the rights thereto. It is an unfortunate fact that NFT online sales platforms do not, at present, have the ability to verify the author's ownership of the works he sells. A purchaser who buys such a work, may find himself not only one who has wasted his money in vain and does not hold any rights in the work at all, but also, as much as he makes use of the work, is subject to infringement claims by the real owner of the work.

Similar to the problem of ownership in the work, there is also confusion and misunderstanding of the purchasers regarding the acquired rights. Unlike selling a physical work, NFT allows the creator to sell various, or partial, rights and even allows the parties to imprint a "smart contract" within the token itself. Purchasers who are interested in entering the market must understand that the rights acquired in NFT may differ from one sales platform to another and from one NFT to another. In fact, in most cases, the purchase of NFT gives the purchaser rights only in the NFT itself, with the rights in the work remaining in the hands of the creator who may display the copy, duplicate it and make commercial uses thereof, and the purchaser may make additional crypto transactions in the NFT only by selling it, AS IS, to a third party.

In conclusion, there is no doubt that the NFT market is a new and exciting market with the potential to change the world of intellectual property, but keep in mind that there are still significant questions about the ability of existing law to protect sellers and purchasers in the market. It seems that until this issue is settled one should concentrate on purchasing NFT assets that are originally virtual art with a contract with the artist, in lieu of acquiring, at this stage, rights in real-world assets that are sold in this manner. People interested in taking part in it should consult professional legal advice to ensure that their rights are preserved as part of the purchase or as part of any future transaction in the work.

---

**Adi Marcus, Adv.** is an attorney in the office of Afik & Co. ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)) who focuses primarily on commercial and corporate law, copyrights, media law and international transactions. Advocate Marcus holds a major in law, an M.A in communication from Tel Aviv University and an international MBA from Bar Ilan University. She completed her internship at the Ministry of justice under the Deputy Attorney General focusing civil law and copyright law, then worked for about 18 months in the office of Shlomo Cohen in the field of intellectual property, about 11 years in the legal department of the communications network "Noga Network" (Channel 2 of TV), with her last position before the company merged with Channel 10, was head of department in the legal department and then, before joining the firm, as Kneller Artists Representation's internal legal advisor, representing in all matters of legal advice to artists and cultural figures, both in Israel and internationally. Nothing herein should be treated as a legal advice and all issues must be reviewed on a case-by-case basis. For additional details: +972-3-6093609 or at the e-mail: [afiklaw@afiklaw.com](mailto:afiklaw@afiklaw.com).