



בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"צ 61653-07-21 ליכטנשטיין נ' שטראוס קפה בי.וי.

מספר בקשה: 8

לפני כבוד סגן הנשיא עמית יריב

שאל ליכטנשטיין, עו"ד
ע"י ב"כ עו"ד ליעד מור-יוסף

המבקש:

נגד

שטראוס קפה בי.וי.
ע"י ב"כ עו"ד אסף עזרתי ועו"ד רפאל כץ

המשיבה:

פסק דין

1. לפניי בקשה לאישור פשרה בתביעה ייצוגית שעניינה בדברי פרסומת ששיגרה הנתבעת ללקוחותיה ובהם התובע, זאת בניגוד להוראות הקבועות בסעיף 30א לחוק התקשורת (בזק ושידורים), תשמ"ב-1982 (להלן: "חוק התקשורת"); עוולות הרשלנות והפרת חובה חקוקה.

רקע עובדתי

2. ביום 28.7.2021 הגיש המבקש, באמצעות בא כוחו, תובענה ובקשה לאישורה כתובענה כייצוגית כנגד המשיבה (להלן: "הבקשה לאישור").

3. בבקשה לאישור, טען המבקש כי הוא לקוח רשום של המשיבה, אשר ביצע שתי רכישות ממנה דרך אתר האינטרנט שלה, אך לא אישר קבלת דברי פרסומת ממנה, קיבל ביום 20.7.2021 דבר פרסומת לכתובת הדואר האלקטרוני שלו. המבקש מציין כי דבר הפרסומת נשלח ללא כותרת על דבר היותה פרסומת וללא אפשרות להסרה "פשוטה" מרשימת דיוור דברי פרסומת, והכל בניגוד להוראות התקשורת.

4. המבקש טען כי פעולה זו אף מקימה עילת תביעה מתוקף פקודת הנזיקין, בגין רשלנות והפרת חובה חקוקה, באשר גרמה לו לזנק של הטרדה, פגיעה באנטומיה, עגמת נפש והשחתת זמן. עוד טען המבקש כי יש לאשר את תביעתו כייצוגית כי ישנה קבוצה גדולה של אנשים אשר ניזוקו כמוהו מעולת המשיבה.

5. בטרם הוגשה תשובה לבקשה, הגיש ד"ר דוד ביטון בקשה ליציאה מהקבוצה. לאחר תגובה שהגישה המשיבה ניתנה החלטה ביום 28.10.2021 המאשרת את יציאתו של ד"ר דוד ביטון מן הקבוצה, והובהר כי יציאה זו אינה ניתנת לביטול, ותהיה התוצאה אשר תהיה - לא תחול על ד"ר ביטון.



בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"צ 61653-07-21 ליכטנשטיין נ' שטראוס קפה בי.וי.

6. ביום 12.12.2021 הגישה המשיבה כתב תשובה לבקשה, בה טענה כי ההודעה עליה מבסס המבקש את תביעתו כלל אינה דבר פרסומת, אלא היא הודעת שרירותית תפעולית גרידא, מטרתה היתה ליידע חלק קטן מלקוחותיה, מאזור גאוגרפי מסוים, שרכשו מוצרים באתר, אודות שירות ללא עלות של מיחזור קפסולות קפה.
7. לטענת המשיבה, ההודעה נועדה לקדם מטרה ראויה של קיימות ושמירה על איכות הסביבה, ללא כל מטרת רווח מצידה, ולכן הודעה זו סווגה במחלקת המיחשוב שלה כהודעה תפעולית ולא כהודעת פרסומת, ועל כן לא צוין על גביה כי היא פרסומת ואף לא צורפה האפשרות להסרה מהירה.
8. עוד טענה המשיבה כי מדובר במקרה שאינו רואי להידון כתובענה ייצוגית, שכן למבקש לא קמה כל עילה אישית והוא לא הוכיח קיומה של קבוצה הומוגנית של אנשים שכן קמה להם עילה שכזו.
9. ביום 21.1.2022 הגישו הצדדים בקשה לאישור הסדר פשרה בתובענה ייצוגית וביטול הדיון הקבוע בתיק (להלן: "הסדר הפשרה"). במסגרת ההסדר ביקשו הצדדים להורות כדלקמן:
 - א. הקבוצה עליה יחול הסדר הפשרה: כל אדם שקיבל הודעה שכותרתה: "[שם לקוח] אספרסו קצר ומחזרנו!" אשר שוגרה על ידי המשיבה ו/או מטעמה, בתאריך 20.7.2021 באמצעות דואר אלקטרוני באופן שנוגד לכאורה את הוראות סעיפים 30 (א) ד (1) ו/או סעיף 30 (א) ה (1) א ו/או סעיף 30 (א) ה (ג) 1 לחוק התקשורת;
 - ב. על מתן צו המחייב את המשיבה להקפיד ולקיים את הוראות חוק התקשורת בשיגור דבר פרסומת;
 - ג. הסדר פשרה יהווה פסק דין סופי ומוחלט בין הקבוצה נשוא הבקשה לבין המשיבה;
 - ד. להורות על פרסום מודעה ראשונה לציבור, לפי הוראות סעיף 25(א)(3) לחוק תובענות ייצוגיות, בנוסח המצורף כנספח 2 לבקשה להסדר הפשרה;
 - ה. להורות על משלוח העתק מהבקשה לאישור הסדר פשרה (על נספחיה) ומבקשת האישור, ליועץ המשפטי לממשלה ולמנהל בתי המשפט לפי הוראות סעיף 18 לחוק תובענות ייצוגיות;
 - ו. בכפוף לאישור הסדר הפשרה להורות על פרסום מודעה לציבור, בהתאם לאמור בסעיף 25(א)(4) לחוק תובענות ייצוגיות, בנוסח המצורף כנספח 3 לבקשה להסדר הפשרה;
 - ז. לקבל את המלצת הצדדים בכל הנוגע לתשלום גמול למבקש ושכר טרחה לבא כוחו.



בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"צ 61653-07-21 ליכטנשטיין נ' שטראוס קפה בי.וי.

10. עיקרי ההסדר שקבעו הצדדים הם:

א. המשיבה מתחייבת להקפיד על שיגור הודעות, שיכולות להיחשב כדברי פרסומת, בהתאם להוראות חוק התקשורת, ובתוך כך לציין בכותרת ההודעות הללו את היותן "דבר פרסומת" כמתחייב בחוק התקשורת, וכן תאפשר שליחת הודעות סירוב לקבלת דברי פרסומת מטעמה, באמצעי פשוט וסביר, בהתאם לדרך שליחת דבר הפרסומת (הודעת טקסט/מייל), וזאת כפי שהתבקש במסגרת הבקשה לאישור התובענה כייצוגית;

ב. המשיבה תפצה את הקבוצה המיוצגת, על ידי שיגור הודעת דואר אלקטרוני לכל חברי הקבוצה שאינם מאשורי דיור, לפיה יינתן קוד לקבלת מארז של 10 קפסולות קפה חינם, בעת רכישת חבילה של מארזים. שווי ההטבה האישית נע בין טווח של כ- 12 עד 15 ₪ לחבילה, כך שהשווי הכולל של הקפסולות אשר ישלחו לחברי הקבוצה יעמוד על 100,000 ש"ח לפי מחירי המוצרים בחברה כפי המפורט בנספח 7 לבקשה להסדר הפשרה;

ג. המשיבה תשלם תגמול בסך של 2,500 ₪ בתוספת מע"מ כנגד חשבונית מס כחוק לתובע המייצג, ושכר טרחה בסך של 20,000 ש"ח בתוספת מע"מ כנגד חשבונית מס כחוק לבא כוח התובע המייצג;

ד. בקשה לפטור את המבקש מתשלום חלקה השני של האגרה לפי תקנה 7(א)(3) לתקנות בתי המשפט (אגרות), תשס"ז-2007.

11. ביום 23.1.2022 ניתנה החלטה לפיה על הצדדים להבהיר אם ניתן לתקן את סעיף הפיצוי לקבוצה כך שהפיצוי בדמות 10 קפסולות קפה יינתן ללא התניית רכישה נוספת.

12. ביום 31.1.2022 הגישו הצדדים הודעה הבהרה מוסכמת לפיה נבחנה אצל המשיבה חלופה נוספת למימוש ההטבה, באופן שלא יהיה תלוי ברכישה, וזאת באמצעות קוד קופון באחד מסניפי "רשת קפה עלית" הפזורים בתחנות הרכבת בכל המדינה, מעכו ועד באר שבע. מדובר ב- 52 סניפים, מתוכם נכון להיום פועלים 26 סניפים (השאר סגורים זמנית בשל משבר הקורונה, אך צפויים להיפתח בשבועות / חודשים הקרובים, בהתאם לנסיבות). בסעיף 3 להודעה פורטו כל הסניפים הרלוונטיים.

13. המשיבה ציינה, כי חלופה זו תתווסף לאפשרות הראשונה, כפי שפורטה בבקשה לאישור הסדר הפשרה, כאשר כל חבר קבוצה יוכל לבחור איזו אפשרות מתאימה לו יותר, בכפוף לדגשים הבאים:

א. ההטבה תינתן בהתאם למגוון הקפסולות הקיים בסניף;



בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"צ 61653-07-21 ליכטנשטיין נ' שטראוס קפה בי.וי.

- ב. תוקף הקוד יהיה בהתאם למה שיוגדר בהסכם הפשרה ;
- ג. מימוש הקוד יהיה רק בסניפי קפה עלית שבכרבת ישראל, ולא יהיה ניתן לממש דרך אפליקציית קפה עלית "פיקאפ" ;
- ד. הקוד למימוש בסניפי הקפה הנ"ל יהיה שונה מהקוד למימוש באתר האינטרנט – כלומר, יימסרו לכל חברי הקבוצה שני קודים אישיים, אך ניתן לממש רק קוד אחד מהם, חד פעמית ;
- ה. יש לספק לקופאי את הקוד המתאים והמלא שהתקבל ב-SMS או מייל.

14. ביום 27.2.2022 ניתנה ההחלטה כלהלן :

"לאחר העיון, ולאור התיקון במתווה הפיצוי, לא מצאתי כי יש לדחות את ההסדר על הסף.

הצדדים יפרסמו את ההסדר בנוסחו המתוקן ב-2 עיתונים יומיים בעלי תפוצה בשפה העברית, וכן באתר אינטרנט ייעודי (שיכול להיות אתר המשיבה, ובלבד שתינתן כתובת ייעודית, ותהיה הפניה מעמוד הבית).

בנוסף, ימציאו הצדדים העתק מהסדר הפשרה המתוקן ליועץ המשפטי לממשלה, באמצעות פרקליטות מחוז תל-אביב (אזרחי).

העתק נוסח הפרסום יוגש לאישור בית המשפט עד יום 10.3.2022.

המועד האחרון להגשת התנגדות להסדר נקבע ליום 9.6.2022.

דיון בבקשה לאישור הסדר הפשרה נקבע ליום 27.6.2022 בשעה 13:00..."

15. ביום 1.3.2022 הגישו הצדדים בקשה לאישור נוסח פרסום ההודעה בדבר בקשה לאישור הסדר הפשרה המתוקן והגישו עותק מהסדר הפשרה המתוקן על כלל נספחיו (להלן: "**הסדר הפשרה המתוקן**"). באותו היום ניתנה החלטה לפיה נוסח הפרסום מאושר בתיקון אחד: פרט לקבלת נוסח ההסדר בפנייה בדואר האלקטרוני, על הצדדים לדאוג לפרסום נוסח ההסדר המוצע גם באתר אינטרנט בעלת כתובת פשוטה.

16. ביום 27.6.2022 התנהל דיון בבקשה להסדר, בה הגיש ב"כ המבקש את עמדת היועץ המשפטי לממשלה לפיה אינו מתכוון להביע עמדה ביחס לאישור הסכם הפשרה. בנוסף, ב"כ המשיבה הגיש לבית המשפט פרסומים בשני עיתונים (גלובוס ומעריב) וגם באתר המשיבה.

הצדדים חזרו על הבקשה לאשר את הסדר הפשרה המתוקן ולפטור מתשלום המחצית השנייה של האגרה.





בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"צ 61653-07-21 ליכטנשטיין נ' שטראוס קפה בי.וי.

דיון והכרעה

17. לאחר עיון בהסדר הפשרה המתוקן שהוגש לתיק ביום 1.3.2022, נחה דעתי כי יש לקבלו.
18. כל עיקרי הסדר הפשרה המובאים בסעיפים 29-31 להסדר הפשרה המתוקן מתגמלים את חברה הקבוצה בהתאם לגמור המקסימלי שנקבע בפסיקה עד כה, וכך זהה התגמול לקבוצה לתגמול שהיה מתקבל, ככל הנראה, לו הייתה הכרעה בתובענה הייצוגית לטובת חברי הקבוצה, וארחיב.
19. סכום הפיצוי המנחה שנקבע בפסיקה בתביעות "ספאס" לפי חוק התקשורת, עומד על סך של 10 ₪ להודעת "ספאס" בדואר האלקטרוני, ו-100 ₪ להודעת "ספאס" שנשלח באמצעות הודעת טקסט למכשיר הנייד.
20. בעניינינו, וכפי שעולה מתשובת המשיבה לבקשה לאישור התובענה הייצוגית, נשלחו ל-7,122 לקוחות המשיבה, שאינם מאושרי דיוור (ראו סעיף 18-19 לתשובת המשיבה). המשיבה מצהירה כי למעט שני מקרים – שוגרה רק הודעת מייל אחת לחבר קבוצה וכי בשני מקרים שוגרו שתי הודעות מייל לחבר קבוצה כך שסך חברי הקבוצה מסתכם ב-7,125 הודעות.
21. מאחר שהפרסומות שנשלחו על ידי המשיבה בניגוד לחוק התקשורת, נשלחו באמצעות הדואר האלקטרוני – הפיצוי לקבוצה המיוצגת עומד על סך של 10 ₪ על כל דבר פרסום שנשלח בניגוד להוראות חוק התקשורת. מדובר בקנה מידה המוכר בפסיקה כקנה מידה ראוי לפיצוי בגין הפרה של חוק התקשורת. סך כל הפיצוי לחברי הקבוצה צריך להיות 71,250 ₪.
22. שווי ההטבה שמוצע לחברי הקבוצה בהסדר עומד על כ-100,000 ₪ (שווי ההטבה לוקח בחשבון את העובדה שיש לכמת שווי הטבה שהיא שוות כסף מעבר לשווי כספי של תשלום פיצוי בפועל).
23. בנוסף, המשיבה מתחייבת למלא אחר כלל הסעדים שהתבקשו במסגרת הבקשה לאישור התובענה כייצוגית, כך שהיא מתחייבת להקפיד על דרך שיגור הודעת הסירוב לקבלת דברי פרסומת, לציין בכותרת דברי הפרסומת את העובדה כי מדובר בדבר פרסומת, לאפשר שליחת הודעת סירוב באמצעי פשוט וסביר בנסיבות העניין ולחזול מלשגר הודעות, שיכולות להיחשב כדבר פרסומת, בניגוד לחוק התקשורת.
24. אני סבור כי מדובר בהסדר פשרה הוגן, ראוי וסביר בהתחשב בעניינם של חברה הקבוצה; בפיצוי המקובל בפסיקה לעומת הפיצוי המוצע בהסדר; ולאור העובדה כי המשיבה מתחייבת למלא אחר כלל הסעדים שהתבקשו במסגרת הבקשה לאישור.



בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"צ 61653-07-21 ליכטנשטיין נ' שטראוס קפה בי.וי.

25. על כן, המשיבה תפצה את חברי הקבוצה בהתאם למנגנון הפיצוי המפורט בסעיף 30 להסדר הפשרה ותפעל בהתאם לסעדים שהתבקשו.

26. כאמור לעיל, במסגרת הסדר הפשרה יפוצו חברי הקבוצה במארז של 10 קפסולות קפה חינם, אותם יוכלו לממש באחת משתי האלטרנטיבות, אשר שווים עומד על סך של בין 12 ₪ ל- 15 ₪ למארז ובסך כולל של כ- 100,000 ₪ (להלן: "הפיצוי"). תוקף ההטבה יהיה למשך שיש חודשים מיום שליחת ההודעה לחבר הקבוצה, ותינתן למימוש פעם אחת בלבד על ידי כל חבר קבוצה.

27. הפיצוי יועבר לידי הקבוצה באמצעות הודעת דואר אלקטרוני ו/או הודעת SMS (שלא ייחשב כדבר פרסום בהתאם לחוק התקשורת) כדלקמן:

"[שם לקוח] נכבד, בהתאם להסדר פשרה שאושר על ידי בית המשפט השלום בתל אביב-יפו ביום ----- במסגרת ת"צ 61653-07-21, הינך זכאי לקבל מחברתנו הטבה בדמות מארז של 10 קפסולות קפה חינם, בעת רכישת חבילה של מארזי קפסולות המוצעים באתר קפה עליית.

למימוש ההטבה, אנא הזמן את הקוד ----- בעת רכישת החבילה הנבחרת, בעמוד סל הקניות.

תוקף ההטבה הינו לשישה חודשים מהיום.

ההטבה ניתנת למימוש על ידך פעם אחת בלבד."

28. בכל הנוגע לתשלום גמול ושכר טרחה, הפסיקה מחייבת קשר בין תשלומים אלו לבין התועלת שצמחה לקבוצה. בענייננו, היתרונות לחברי הקבוצה המייצגת שבאישור הסדר הפשרה עולה כנגד הסיכונים והסיכויים המשך ניהול הבקשה לאישור התובענה כייצוגית והתובענה עצמה ככל שתאושר. בנוסף, מנגנון הפיצוי והתחייבויות המשיבה משיגים עבור חברי הקבוצה המיוצגת את כלל הסעדים שהתבקשו בבקשה לאישור.

29. על כן, אני מאשר את הגמול המבוקש, כך שהמשיבה תשלם סך של 2,500 ₪ בתוספת מע"מ כנגד חשבונית מס כחוק למבקש, ושכר טרחה בסך של 20,000 ₪ בתוספת מע"מ כנגד חשבונית מס כחוק לבא כוחו.

30. לעניין הפטור מהמחצית השנייה של אגרת בית המשפט, נחה דעתי כי החיסכון בזמן שיפוטי שהושג בגיבוש הסכם הפשרה, והעובדה כי הצדדים חסכו משאבים ציבוריים והגיעו להסדר בשלב מוקדם - מצדיקה פטור מתשלום המחצית השנייה של אגרת בית המשפט.



בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"צ 61653-07-21 ליכטנשטיין נ' שטראוס קפה בי.וי.

סוף דבר

31. מכל הטעמים שלעיל, ולאחר ששוכנעתי כי הסדר הפשרה משקף את טובת הקבוצה, הוא הוגן וסביר, כדרישות החוק, אני מאשר את הסדר הפשרה המתוקן.

32. הגמול לתובע הייצוגי יעמוד על סך כולל של 2,500 ₪ בתוספת מע"מ, ושכר טרחה לבא כוחו יעמוד על 20,000 ₪ בתוספת מע"מ.

33. המזכירות תעביר העתק פסק הדין לצדדים וליועץ המשפטי לממשלה, באמצעות פרקליטות מחוז תל-אביב (אזרחי).

ניתן היום, ח' אב תשפ"ב, 05 אוגוסט 2022, בהעדר הצדדים.



יעמית יריב, סגן נשיא