



בית משפט לתביעות קטנות בפתח תקווה

ת"ק 17-09-40039 אייש נ' שטראוס מים בע"מ

1

לפני כב' הרשם הבכיר אייל דוד

איריס אייש, עו"ד

התובעת

נגד

שטראוס מים בע"מ

הנתבעת

2

3

פסק דין

4

5

תמצית טענות התובעת

1. במסגרת התביעה דגן מבקשת התובעת לחייב את הנתבעת לשלם לה פיצוי ללא הוכחת נזק בסך של 1,000 ₪ לפי סעיף 30א לחוק התקשורת (בזק ושידורים), התשמ"ב-1982 אליו הוסף תיקון מס' 40, תשס"ח-2008 שזכה לכינוי "**חוק הספאם**" (להלן: "חוק התקשורת ו/או "חוק הספאם") בכך שביום 22/6/16 בשעה 17:53 בקירוב, שיגרה אליה, ללא הסכמתה, דבר פרסומת באמצעות שיחת טלפון אנושית של נציגת הנתבעת, הגב' סתיו מצוות הילה, אל מכשיר הטלפון הנייד של התובעת.

12

13

תמצית טענות הנתבעת

2. דינה של התביעה להידחות, לתובעת מכשיר מים והסכם שירות עם הנתבעת. אולם כלל לא מדובר ב"שיגור דבר פרסומת" כמשמעותו בסעיף 30א (י) לחוק התקשורת, הואיל ומדובר על שיחה טלפונית עם גורם אנושי. הנתבעת מסתמכת על פסק דיני שניתן בת"ק (פ"ת) 62694-12-15 הירש נ' פלאפון (07/04/16) פורסם במאגרים משפטיים.

18

19

דיון והכרעה

3. התובעת ונציגת הנתבעת התייצבו לדיון שנקבע בתביעה. הואיל והיה מדובר ביום דיונים עמוס, כשהמחלוקת בין הצדדים הינה בעיקרה משפטית, הצעתי לצדדים לנהל מו"מ במטרה להגיע להסדר מוסכם. ככל שהמו"מ לא יצלח יינתן פסק דין מנומק בהתאם למסמכים בתיק בימ"ש. הצדדים הודיעו כי המו"מ לא צלח ולפיכך ניתן פסק דין זה.
- השאלה השנויה במחלוקת הינה: **האם עומדת לתובעת עילה תביעה לפי חוק התקשורת בגין שיחת טלפון אנושית שביצעה אליה נציגת הנתבעת ?**

26

4. סעיף 30א (י) (1) לחוק התקשורת - עליו מבקשת התובעת לבסס את תביעתה, אוסר על שיגור דבר פרסומת. סעיף 30א (ב) לחוק התקשורת מונה את הדרכים שבהן נאסר על המפרסם

28



בית משפט לתביעות קטנות בפתח תקווה

ת"ק 17-09-40039 אייש נ' שטראוס מים בע"מ

- 1 לשלוח דבר פרסומת: הודעה אלקטרונית, מערכת חיוג אוטומטי, פקסימיליה והודעת מסר
2 קצר.
3
- 4 5. בדברי ההסבר להצעת חוק התקשורת (בזק ושידורים) (תיקון מס' 33), התשס"ה-2015, ה"ח
5 182, 887 נקבע כי: "מוצע כי ההסדר יחול לגבי משלוח דבר פרסומת באמצעות דואר
6 אלקטרוני, הודעת מסר קצר (כולל הודעת טקסט – SMS והודעות מולטימדיה – MMS)
7 או מערכת חיוג אוטומטי...". בהמשך לדברי ההסבר נקבע בעמ' 888: "עם זאת מוצע לצמצם
8 חובה זו לגבי מפרסם המשגר דבר פרסומת באמצעות הודעת מסר קצר שכן קיימת מגבלה
9 טכנולוגית לגבי היקף המידע שניתן לכלול בהודעה זו".
10
- 11 6. בסעיף 30א לחוק התקשורת הוגדרה הודעת מסר קצר כדלקמן:
12 "הודעת מסר קצר" – מסר בזק הכולל כתב, לרבות אותות או סימנים, או מסר בזק הכולל
13 חוזי או שמע, ומועבר באמצעות רשת בזק ציבורית אל ציוד קצה של נמען או קבוצה של
14 נמענים;
15
- 16 7. לדעת המלומד דן חי: "הכוונה בהגדרה הינה למסר בזק קצר בהיקפו, דוגמת מסרון (SMS).
17 בהגדרה של מסר בזק הכולל חוזי או שמע, הכוונה הינה להודעת מולטימדיה. ייחודו של
18 המסר הקצר, המאופיין בסעיף 30א לחוק התקשורת, הינו בשל אופיו הקצר הוא מקבל
19 התייחסות שונה והוראות שונות בכל הקשור לנוסח השיגור המחייב בתור מסר פרסומי".
20 ראה דן חי תורת המסר בין דיורר ישיר ליספאם' 186 (2012).
21
- 22 8. הרציונאל העומד מאחורי המסר הקצר הוא אמצעי טכנולוגי מתקדם שלא כמו טלמרקטינג
23 אנושי. "בהליכי חקיקת תיקון 40 לחוק התקשורת ואף בהליכים שקדמו לכך, הועלו הצעות
24 להכליל במסגרת התיקון גם משלוח דואר פיזי או טלמרקטינג אנושי, אך אלה נתפסו
25 כאמצעים שאינם פרי ההתקדמות הטכנולוגית ומכאן לא נמצאה הצדקה לכלול אותם
26 במסגרת התיקון לחוק. לפיכך, סלולה היא הדרך לערוך דיורר שיווקי, שלא על בסיס
27 הסכמה שהתקבלה מראש, באמצעות דואר ישראל או כל דואר פיזי אחר או באמצעות
28 טלמרקטינג אנושי לכל רשימת תפוצה פומבית..." (שם ע' 26).
29
- 30 9. להלן דברי מר חיים רביה, היועמ"ש של איגוד האינטרנט הישראלי לעניין דרכי ההתקשרות
31 האסורות המפורטים בחוק התקשורת תיקון מס' 33: "לדעתי, הכוונה היא לאסור כל משלוח
32 באמצעות מתקן בזק אוטומטי, להבדיל ממצב שבו יושבת טלפנית ומחייגת". גבי נטע גבע,
33 נציגת הלשכה המשפטית של משרד התקשורת הוסיפה וציינה: "האמצעים הטכניים הם:
34 פקס, מערכת חיוג אוטומטי... והודעות מסר קצר, שזה בטלפון הסלולארי..". הדגיש מ"מ



בית משפט לתביעות קטנות בפתח תקווה

ת"ק 17-09-40039 אייש נ' שטראוס מים בע"מ

- 1 יו"ר הוועדה מר זבולון אורלב: "מה שמכונה מסרון או SMS" (פרוטוקול ישיבה מס' 1 של
2 הוועדה המשותפת כלכלה ומדע, הכנסת ה-17 (20.11.2006)).
3
4 עו"ד שריל קמפינסקי נציגת הלשכה המשפטית של משרד התקשורת ציינה בדיון: 10
5 "אני ארענן את הזיכרון של כולם בעניין הזה. אנחנו בחרנו במסגרת התיקון המוצע הזה
6 להתבסס על מודל שקיים בדירקטיבה האירופית. אנחנו למעשה מתייחסים כאן לארבעה
7 סוגי העברת הודעה ממוכנת. אנחנו מדברים כאן על העברת פרסומות: דבר פרסומת
8 באמצעות פקסימיליה, מערכת חיוג אוטומטי, הודעת דואר אלקטרוני, או הודעת מסר קצר
9 שיכול להיות SMS, או הודעות מולטימדיה מה שנקרא הודעות MMS" (פרוטוקול ישיבה
10 מס' 3 של הוועדה המשותפת כלכלה ומדע, הכנסת ה-17 (27.11.2007)).
11
12 עולה איפוא הן מדיוני הוועדה המשותפת והן מהצעת החוק כי הכוונה בדבר הודעת מסר קצר 11
13 היא להודעת מסרון SMS או הודעת מולטימדיה MMS ולא לשיטת שיווק ומכירה של
14 טלמרקטינג או שיווק ישיר על ידי נציגי שירות טלפוניים שמתקשרים ומשווקים ללקוח מוצר
15 או שירות.
16
17 הדבר עולה בקנה אחד עם ארבע דרכי שיגור המסר הפרסומי אשר נאסרו במסגרת הוראות 12
18 סעיף משנה (ב) של סעיף 30 לחוק התקשורת. ההתמקדות בארבעה אמצעי תקשורת אלו
19 נבעה מהתפיסה כי מדובר באמצעים "שהמשלוח שלהם לתפוצה נרחבת של נמענים היא
20 פשוטה וזולה במיוחד, והם אלה שמהווים את המטרד העיקרי... בחיים המודרניים של
21 ציבור הצרכנים". (דברי נטע גבע, פרוטוקול ישיבה מס' 2 של הוועדה המשותפת כלכלה ומדע,
22 הכנסת ה-17 (31.1.2007)).
23
24 **סוף דבר**
25 13. לאור התוצאה אליה הגעתי לפיה, השיחה מושא התביעה, איננה נחשבת הפרה של "חוק
26 התקשורת", אני דוחה את התביעה, אך למרות זאת, אינני פוסק לנתבעת הוצאות משפט כפי
27 שינומק להלן;.
28
29 14. בהתאם לתקנה 512(ב) לתקנות סדר הדין האזרחי התשמ"ד-1984, בעת פסיקת הוצאות
30 ההליך, יש להתחשב בין היתר, באופן ניהול ההליך על ידי הצדדים.
31 הנתבעת, קיבלה את כתב התביעה ביום 24/09/17 כך שהמועד האחרון להגשת כתב הגנתה
32 היה 22/10/17. ביום 30/10/17 הגישה התובעת בקשה למתן פסק דין בהעדר הגנה. רק לאחר
33 שחלף המועד להגשת כתב הגנה, ביום 1/11/17 הגישה הנתבעת בקשה להארכת מועד להגשת
34 כתב הגנה.



בית משפט לתביעות קטנות בפתח תקווה

ת"ק 17-09-40039 אייש נ' שטראוס מים בע"מ

1 התובעת, הגישה ביום 10/01/18 הודעה לבימ"ש על הפרה נוספת של הנתבעת. ביום 12/01/18
2 נתתי החלטתי לפיה גם בתביעה קטנה אין הליך של הודעה. למרות זאת, ביום 25/03/18
3 הגישה התובעת הודעה נוספת על הפרה של הנתבעת.
4 לאור מחדלי 2 הצדדים, למרות דחיית התביעה אינני עושה צו להוצאות.
5
6 בקשת רשות ערעור לבית המשפט המחוזי מרכז בלוד בתוך 15 ימים מיום קבלת פסק הדין.
7

המזכירות תמציא את פסק הדין לצדדים.

8
9
10 ניתן היום, מוצ"ש י"ג אייר תשע"ח, 28 אפריל 2018, בהעדר הצדדים.
11

אייל דוד, רשם בכיר

12
13
14
15
16
17
18

