



בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

ת"צ 52869-05-17 זילברג ואח' נ' איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ

מספר בקשה: 8

בפני כבוד השופטת הדס עובדיה

מבקשים
1. עמית זילברג (עו"ד)
2. (ורוניקה) מרקובסקי (שוסטק)
3. יובל לב
באמצעות ב"כ עו"ד נפתלי גרוס

נגד

משיבות
1. איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ
2. eBay International AG.
באמצעות ב"כ עו"ד דוד זיילר

פסק דין

אישור הסדר פשרה בתובענה ייצוגית

1 לפני בקשה לאישור הסדר פשרה במסגרת התובענה הייצוגית שבכותרת (להלן בהתאמה: "הבקשה" ו-"הסדר הפשרה"). על יסוד הנימוקים שאפרט להלן מצאתי לנכון לאשר את
2
3 הבקשה, ולתת להסדר תוקף של פסק דין.
4

טענות הצדדים בתמצית

5
6
7 2. עניינה של הבקשה בטענת המבקשים כי המשיבה 1 הפרה את הוראות חוק התקשורת (בזק
8 ושידורים), תשמ"ב-1982 (להלן: "חוק התקשורת") בכך ששלחה הודעות דוא"ל בעלות תכנים
9 שיווקיים בעברית לקונים באתר eBay.com מהדומיין eBay.co.il (להלן: "הודעות הדוא"ל
10 נשוא בקשת האישור").
11

12 3. לטענת המבקשים הקונים באתר eBay.com אינם מצליחים להסיר את עצמם מרשימת
13 התפוצה באמצעות הקישור המופיע בתחתית הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור. כן נטען,
14 כי הודאות הדוא"ל נשוא בקשת האישור אינן כוללות את המילה "פרסומת" בכותרת ההודעה,
15 וזאת בניגוד להוראות חוק התקשורת.
16

17 4. המשיבה 1 טענה בבקשה לסילוק על הסף של בקשת האישור שהוגשה על ידה (להלן: "בקשת
18 הסיילוק") כי אין כל יריבות בינה ובין המבקשים והקבוצה שהם מבקשים לייצג, וזאת, בין
19 היתר, מהטעם שהמשיבה אינה מצוינת כלל כשולחת הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור
20 (ולמעשה שמה אינו מופיע בהן), הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור אינן מפרסמות אותה או



בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

ת"צ 52869-05-17 זילברג ואח' נ' איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ

- 1 את מטרותיה, ואין היא עוסקת במכירת המוצרים נשוא הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור,
2 מה גם שכתובת הדוא"ל ממנה נשלחו הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור אינה שייכת לה.
3
4 ביום 28.9.2017 הצעתי במסגרת החלטת ביניים בבקשת הסילוק, כי ב"כ הצדדים ישוחחו
5 ביניהם על מנת לנסות ולהגיע להבנות ככל הניתן. כמוצע, ב"כ הצדדים באו בדברים בניסיון
6 להגיע להסדר מוסכם, והדבר עלה בידם, עוד בטרם הוגשה תשובה לבקשת האישור.
7
8 5. במסגרת ההידברות בין ב"כ הצדדים, טענו המשיבות כי, נכון להיום, כל קונה באתר
9 eBay.com אשר מקבל את הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור, ומבקש להיות מוסר
10 מרשימת התפוצה באמצעות הקישור המופיע בתחתית הודעות הדוא"ל, אכן מוסר מרשימת
11 התפוצה, כך שהודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור לא תשלחנה אליו יותר (אלא אם כן אותו
12 נמען ישנה במועד מאוחר יותר את העדפותיו ויבקש להיכלל ברשימת התפוצה). כל זאת, מבלי
13 לגרוע מכך, כי קיימות אפשרויות אחרות לנמענים להסיר עצמם מרשימת התפוצה (באמצעות
14 שינוי העדפותיהם בחשבונם באתר eBay.com). כן הוסבר למבקשים, כי נכון להיום, הודעות
15 הדוא"ל נשוא בקשת האישור אשר נשלחות לקונים באתר eBay.com כוללות את המילה
16 "פרסומת" בכתרת ההודעה. זאת, מבלי לגרוע מהטענה, כי ברור מתוכנו ומכותרתן של הודעות
17 הדוא"ל נשוא בקשת האישור כי הן בעלות אופי פרסומי, ומשכך נמעינהן הבינו כי מדובר
18 בפרסומות, אף מבלי שהמילה "פרסומת" תופיע בכתרתן. כן הוסבר כי הודעות הדוא"ל נשוא
19 בקשת האישור נשלחו לקונים באתר eBay.com מהדומיין eBay.co.il במתכונתן הקודמת,
20 עליה הלינו המבקשים בבקשת האישור, במשך תקופה קצרה ביותר של מספר חודשים
21 (בתקופה שבין ספטמבר 2016 למאי 2017), וזאת במסגרת מספר בודד של קמפיינים פרסומיים.
22
23 6. לאור זאת, באין מחלוקת על כי נכון להיום מנגנון ההסרה מרשימת התפוצה שנכלל בהודעות
24 הדוא"ל נשוא בקשת אישור, אכן מאפשר הסרה מרשימת התפוצה, והודעות הדוא"ל נשוא
25 בקשת האישור, אשר נשלחות לקונים באתר eBay.com כוללות את המילה "פרסומת"
26 בכתרת ההודעה, ובאשר, כאמור, הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור נשלחו לקונים באתר
27 eBay.com מהדומיין eBay.co.il במתכונתן הקודמת, עליה הלינו המבקשים בבקשת האישור,
28 במשך תקופה קצרה ביותר של מספר חודשים בלבד, וזאת במסגרת מספר בודד של קמפיינים
29 פרסומיים, ומבלי שהיתה כוונה כי לא ניתן יהיה להסיר מרשימת התפוצה (כאמור, למעשה,
30 הסרה כזו התאפשרה במספר דרכים, והיא פועלת כיום, כך שכל שהיא לא פעלה, נעשה הדבר
31 לנוכח תקלה בתום לב), החליטו הצדדים, כי במקום לנהל הליך משפטי ממושך, שתוצאותיו
32 אינן ודאיות, תוך נשיאה בהוצאות נכבדות, יגיעו הצדדים להסדר מוסכם, וזאת בשים לב
33 לסיכונים של כל צד, ובשים לב לסוגיות המשפטיות והעובדתיות המתעוררות בתיק, כמתואר
34 לעיל.
35



בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

ת"צ 52869-05-17 זילברג ואח' נ' איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ

7. לצורך הסדר הפשרה, הסכימו הצדדים כי מאחר ש- eBay International AG היא מי ששמה רשום כמי שעבורה נשלחו הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור, יבקשו הצדדים מבית המשפט לצרף את eBay International AG להליך, וזאת כמשיבה נוספת בבקשת האישור וכנתבעת נוספת בתובענה, וכמי שהינה צד להסדר הפשרה בין הצדדים, וכל זאת מבלי שהדבר יהווה תקדים ו/או הכרה מצד eBay International AG לסמכות בית משפט לדון בענייניה במקרים ו/או תיקים אחרים.

עיקרי הסדר הפשרה

8. בבקשת האישור הגדירו המבקשים את הקבוצה כך: **כל הנמענים אשר קיבלו מהמשיבה, באמצעות הודעות דוא"ל, הודעות "ספאם" שנועדו לקדם מכירת מוצרים שונים אשר מוצעים על ידה, במהלך 7 השנים שקדמו להגשת תובענה זו".** בהתאם לכך ולתיקונים שבוצעו בהסכמה הקבוצה עליה יחול הסדר הפשרה היא: **" כל אדם בישראל, אשר במהלך שבע השנים שקדמו למועד מתן תוקף של פסק דין להסדר פשרה זה, קיבלו לפחות פעם אחת את הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור מהמשיבות".**

9. ההתחייבות לעתיד

eBay International AG מתחייבת בכל הנוגע להודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור הנשלחות לקונים באתר eBay.com:

9.1. כי כל עוד מנגנון ההסרה מרשימת התפוצה הינו באמצעות הקישור המופיע בתחתית הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור, הרי שכל נמען שיבקש להיות מוסר מרשימת התפוצה באמצעות הקישור הנ"ל יוסר מרשימת התפוצה, כך שהודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור לא תשלחנה אליו יותר (אלא אם אותו נמען ישנה במועד מאוחר יותר את העדפותיו ויבקש להיכלל ברשימת התפוצה);

9.2. כי כל עוד הוראות חוק התקשורת יחייבו זאת, הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור שתשלחנה לקונים באתר eBay.com מהדומיין eBay.co.il יכללו את המילה "פרסומת" בכותרת ההודעה.

התחייבויות אלו יחולו גם על המשיבה 1, ככל שהודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור ישלחו על ידה ו/או עבורה.



בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

ת"צ 52869-05-17 זילברג ואח' נ' איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ

1 פיצוי כספי – תשלום לקרן .10

2

3 10.1. המשיבות ישלמו סך כולל של 250,000 ₪ (מאתיים וחמישים אלף ש"ח) לקרן לניהול
4 וחלוקת כספים שנפסקו כסעד בהתאם לסעיף 27 לחוק תובענות ייצוגיות (להלן:
5 "הקרן") תוך 60 ימים ממועד אישור הסדר הפשרה על ידי בית המשפט.

6

7 10.2. לאור היעדר האפשרות המעשית לאתר באופן פרטני את נמעני הודעות הדוא"ל נשוא
8 בקשת האישור, אשר ביקשו לפי הנטען להסיר עצמם מרשימת התפוצה אך לא
9 הצליחו לעשות כן, ומכיוון שבקשת האישור עוסקת בנזקים בלתי ממוניים כגון
10 עוגמת נפש ומטרד, שמטבעם הינם נזקים שאף קשה לכמתם, ומאחר שפיצוי
11 אינדיבידואלי לכל אחד מנמעני הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור אשר ביקש
12 להסיר עצמו מרשימת התפוצה אך לא הצליח לעשות כן הינו נמוך באופן אבסולוטי
13 (וכמובן נמוך בהשוואה לעלויות שהיו כרוכות באיתור אותם נמענים, ככל שהדבר
14 היה אפשרי), מסכימים הצדדים כי חלף מתן פיצוי פרטני, ישולם הפיצוי לקרן כאמור
15 לעיל.

16

17 מעשה בית דין

18

19 11. מבוקש להורות, כי אישור הסדר הפשרה יהווה מעשה בית-דין כלפי כל חברי הקבוצה, וכן
20 סילוק מצד המבקשים ומצד כל אחד מחברי הקבוצה כלפי המשיבות, למעט אלה שהגישו
21 בקשות יציאה כאמור בסעיף 18(ו) לחוק תובענות ייצוגיות (להלן: "בקשות יציאה").

22

23 12. מוסכם בין הצדדים, כי במקרה שבו מספר בקשות היציאה יעלה על 50 מבין חברי הקבוצה,
24 המשיבות יהיו זכאיות להודיע בכתב, בתוך עשרה ימי עסקים מן המועד שבו נודע להן על שיעורן
25 של בקשות היציאה כאמור, על פקיעת ההסדר.

26

27 גמול ושכר טרחה שמבוקש לאשר על פי הסדר הפשרה

28

29 13. הצדדים ממליצים לבית המשפט לקבוע כי שכר טרחתו של בא-כח המבקשים יהיה בסך כולל
30 של 90,000 ₪ בתוספת מע"מ כדין, אשר ישולם בתוך 60 ימים מהיום שבו יהפוך פסק דין
31 המאשר הסכם פשרה זה לחלוט וכנגד הוצאת חשבונית מס כדין.

32 לכל אחד משלושת המבקשים ישולם גמול בסך כולל של 17,500 ש"ח (להלן: "הגמול") (להסרת
33 ספק, סכומי הגמול כוללים מע"מ, ככל שחל), וזאת בתוך 60 ימים מהיום שבו יהפוך פסק דין
34 המאשר את הסכם הפשרה לחלוט.





בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

ת"צ 52869-05-17 זילברג ואח' נ' איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ

1 להסרת ספק ציינו הצדדים כי הסכומים האמורים לעיל, משקפים את חבות שתי המשיבות
2 יחדיו (ולא של כל אחת בנפרד).
3 הצדדים מבהירים כי במסגרת ההמלצה לעניין גמול ושכר טרחה נלקחו בחשבון, בין היתר,
4 השיקולים הבאים: הושגה התכלית העיקרית של בקשת האישור, לאור ההתחייבויות
5 המשיבות ובנוסף ישולם סכום משמעותי לקרן; התועלת שהביאה בקשת האישור לחברי
6 הקבוצה ולציבור; ההשקעה מצד המבקשים ובא-כוחם בעריכת כתבי הטענות והתצהירים
7 בתיק, ובניהול המשא ומתן לקראת הסדר זה, שהתנהל על פני מספר חודשים הייתה
8 משמעותית והם אף נטלו על עצמם סיכון בניהול ההליך.

פטור ממינוי בודק

11
12 14. הצדדים עותרים למתן הוראה שלא למנות בודק לפי סעיף 19(ב)1 לחוק תובענות ייצוגיות,
13 מהטעמים הבאים: הנתונים העובדתיים העומדים ביסוד ההסדר, אשר הוגשו לבית המשפט
14 בתצהירים המצורפים לבקשה לאישורו של ההסדר, וכן תנאי הסדר הפשרה עצמו, פשוטים
15 וברורים ואינם מצריכים בדיקה של גורם חיצוני כלשהו אשר יעכב את ביצוע ההסדר ויגרום
16 להוצאות נוספות, מבלי שצפויה מכך תועלת של ממש. ברצונם של הצדדים להביא את ההטבה
17 לציבור לכדי ביטוי כבר בתקופה הקרובה, כאשר מינוי מיותר של בודק רק יעכב את גיבוש
18 ההסדר ומימוש, ולא יהיה בו כל תועלת לבית המשפט, לצדדים ו/או לציבור.

התנהלות ההליך לאחר פרסום הודעה על הגשת הבקשה לאישור ההסדר

21
22 15. לאחר הגשת בקשה, ובעקבות החלטתי על פרסום הבקשה בעיתונות ומשלוחה לגורמים
23 הרלוונטיים הוגשה מטעם היועץ המשפטי לממשלה הודעה בדבר היעדר התנגדות לאישור
24 הסדר הפשרה. לא הוגשו התנגדויות.

אישור הסדר הפשרה

25
26
27
28 16. בסעיף 19 לחוק תובענות ייצוגיות נקבע:

29
30 "א) בית המשפט לא יאשר הסדר פשרה אלא אם כן מצא, כי ההסדר ראוי, הוגן
31 וסביר בהתחשב בענינם של חברי הקבוצה, ואם הבקשה לאישור הסדר הפשרה
32 הוגשה לפני שאושרה התובענה הייצוגית גם כי קיימות, לכאורה, שאלות מהותיות
33 של עובדה או משפט המשותפות לכלל חברי הקבוצה וכי סיום ההליך בהסדר
34 פשרה הוא הדרך היעילה וההוגנת להכרעה במחלוקת בנסיבות הענין".

35 ...



בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

ת"צ 52869-05-17 זילברג ואח' נ' איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ

- 1 (ג) (1) החלטת בית המשפט אם לאשר הסדר פשרה או לדחותו תהיה מנומקת
2 ותכלול, בין השאר, את כל אלה:
3 (א) הגדרת הקבוצה שעליה חל הסדר הפשרה;
4 (ב) עילות התובענה, השאלות המהותיות של עובדה או משפט המשותפות לכלל
5 חברי הקבוצה והסעדים הנתבעים כפי שפורטו בבקשה לאישור או כפי שהוגדרו
6 בהחלטת בית המשפט לפי סעיף 14, לפי הענין;
7 (ג) עיקרי הסדר הפשרה.
- 8 (2) בהחלטתו לפי פסקה (1) יתייחס בית המשפט, בין השאר, לשיקולים אלה:
9 (א) הפער בין הסעד המוצע בהסדר הפשרה לבין הסעד שחברי הקבוצה היו עשויים
10 לקבלו אילו היה בית המשפט מכריע בתובענה הייצוגית לטובת הקבוצה;
11 (ב) התנגדויות שהוגשו לפי סעיף 18(ד), וההכרעה בהן;
12 (ג) השלב שבו נמצא ההליך;
13 (ד) חוות דעת של הבודק שניתנה לפי סעיף קטן (ב) (5);
14 (ה) הסיכונים והסיכויים שבהמשך ניהול התובענה הייצוגית אל מול יתרונותיו
15 וחסרונותיו של הסדר הפשרה;
16 (ו) העילות והסעדים שלגביהם מהווה ההחלטה לאשר את הסדר הפשרה מעשה
17 בית דין כלפי חברי הקבוצה שעליהם חל ההסדר."
- 18
- 19 הקבוצה עליה חל הסדר הפשרה:
- 20 17. "כל אדם בישראל, אשר במהלך שבע השנים שקדמו למועד מתן תוקף של פסק דין להסדר
21 פשרה זה, קיבלו לפחות פעם אחת את הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור מהמשיבות".
22
- 23 עילות התובענה כפי שפורטו בבקשת האישור:
- 24 18. הפרת הוראות חוק התקשורת; הפרת חובה חקוקה; הפרת חוק הגנת הפרטיות, התשמ"א-
25 1981.
26
- 27 השאלות המשותפת לחברי הקבוצה כפי שפורטו בבקשת האישור:
- 28 19. האם המשיבות שלחו לנמענים חברי הקבוצה, ללא הסכמתם, הודאות דוא"ל כאמור בבקשת
29 האישור, תוך הפרת הוראות חוק התקשורת.
30
31



בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

ת"צ 52869-05-17 זילברג ואח' נ' איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ

הסעדים הנתבעים כפי שפורטו בבקשת האישור:

20. להצהיר כי המשיבה הפרה את הוראות הדין; להורות למשיבה לחדול מלשלוח דברי פרסומת שלא כדין ולחייב את המשיבה בתשלום פיצוי כספי.

פטור ממינוי בודק:

21. מצאתי כי בנסיבות העניין יש מקום להיעתר לבקשת הצדדים ואין מקום למינוי בודק לפי סעיף 19(ב)(1) לחוק תובענות ייצוגיות. מטרת מינוי הבודק היא לסייע לבית המשפט לבחון את הסדר הפשרה כדי לשמור על האינטרסים של הקבוצה ולהבטיח שההסדר הוא סביר והוגן מבחינתם וכי סיום ההליך בהסדר הפשרה הוא הדרך היעילה וההוגנת להכריע במחלוקת. מצאתי כי בנסיבות העניין הסדר הפשרה אמנם מבטיח תכליות אלה.

22. לאחר שבחנתי את הסדר הפשרה על יסוד הוראות אלה כמפורט לעיל ולהלן, מצאתי כי הסדר הפשרה משקף פתרון ראוי והוגן לתובענה. להלן נימוקי:

סיום ההליך בהסדר פשרה הוא הדרך היעילה וההוגנת להכרעה במחלוקת בנסיבות העניין

23. סבורתני כי הסדר הפשרה משקף איזונים ראויים בנסיבות העניין. בנוסף יש בהסדר הפשרה להביא לחסכון בזמנו של בית המשפט והצדדים, בשים לב בין היתר לכך כי במסגרת ההליך מתעוררות שאלות משפטיות ועובדתיות, לרבות בכל הנוגע לאחריות המשיבות ולחובות המוטלות עליהן, השאלה מי היא המשיבה הרלוונטית, שאלת יכולת ההמצאה אליה, שאלת הדין החל ופורום השיפוט; בנוסף סבורתני כי העילות לעבר ולעתיד באות לכדי מיצוי באופן ראוי; ויש בו תועלת ממשית לקבוצה ולציבור בשים לב לכך כי ביחס להסדרה לעתיד, הסדר הפשרה כולל התחייבות של eBay International AG בכל הנוגע לאופן בו ישלחו הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור לקונים באתר eBay.com, לפיהן כל עוד מנגנון ההסרה מרשימת התפוצה הוא באמצעות הקישור המופיע בתחתית הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור, הרי שכל נמען שיבקש להיות מוסר מרשימת התפוצה באמצעות הקישור הנ"ל יוסר מרשימת התפוצה, וכן התחייבות כי כל עוד הוראות חוק התקשורת יחייבו זאת, הודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור ישלחו לקונים באתר eBay.com מהדומיין eBay.co.il יכללו את המילה "פרסומת" בכתורת ההודעה. בהסדר הפשרה הוסכם, כי התחייבויות אלו יחולו גם על המשיבה 1, ככל שהודעות הדוא"ל נשוא בקשת האישור ישלחו על ידה ו/או עבורה.



בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

ת"צ 52869-05-17 זילברג ואח' נ' איביי מרקטפלייס ישראל בע"מ

- 1 גמול למבקשים ושכר טרחת עורך הדין המייצג
- 2 .24 כאמור הצדדים המליצו לקבוע כי שכר טרחתו של בא-כח המבקשים יהיה 90,000 ₪ בתוספת
- 3 מע"מ ולכל אחד משלושת המבקשים ישולם גמול בסך כולל של 17,500 ₪. מצאתי לנכון לאשר
- 4 את המלצת הצדדים ביחס לתשלום הגמול ושכר הטרחה כמוסכם.
- 5
- 6 סוף דבר
- 7 .25 אני מאשרת את הסדר הפשרה ונותנת לו תוקף של פסק דין.
- 8
- 9 .26 אני מאשרת גמול למבקשים ושכר טרחה לבא כוחם כקבוע בסעיף 24 לעיל.
- 10
- 11 .27 למען הסדר הטוב אציין כי בקשת הצדדים הייתה כי סך 250,000 ₪ שיועברו לקרן ייועדו
- 12 לעמותה למען ילדים חולי סרטן.
- 13
- 14 .28 אני מורה על פרסום ההודעה השנייה לפי סעיף 25(א)(4) לחוק תובענות ייצוגיות שבה יפורטו
- 15 הפרטים הקבועים בסעיף 19(ג)(1) ו- (2) לחוק וכן הפניה לפנקס תובענות ייצוגיות שם ניתן יהיה
- 16 לעיין בפסק הדין ובהסכם הפשרה, כאמור בסעיף 25(ד) בחוק. המשיבות תישאנה בעלות
- 17 הפרסום. נוסח ההודעה, גודלה והעיתונים בהם תפורסם יובאו על ידי הצדדים לאישור בית
- 18 המשפט עד ליום 4.3.2019.
- 19
- 20 .29 הצדדים ימציאו עותק מפסק הדין למנהל בתי המשפט לשם רישומו בפנקס תובענות ייצוגיות.
- 21
- 22 ניתן היום, י"ג אדר א' תשע"ט, 18 פברואר 2019, בהעדר הצדדים.
- 23

רזס מרזרי

הדס עובדיה, שופטת

24
25
26
27

