

בית משפט לתביעות קטנות בחיפה

09 פברואר 2016

ת"ק 15-09-32428 אלרון נ' מרחום

לפני כבוד השופטת תמי לוי יטח

התובע משה אלרון

נגד

הנתבעת אורנית מרחום

נוכחים:

התובע בעצמו

הנתבעת בעצמה

פסק דין

1. בפניי תביעה על פי סעיף 30א' לחוק התקשורת (בזק ושירותים), התשמ"ב – 1982 (להלן: "החוק").
2. התובע תובע פיצוי בגין משלוח דואר מייל אשר נשלח אליו מכתובת OTPIRSUM@GMAIL.COM.
3. דואר המייל מפנה לאתר של הנתבעת TICKET-LINE.CO.IL . במסגרת האתר של הנתבעת נמכרים כרטיסים לערבי שיחות פיוטים ונגינות.
4. התובע טען כי לא נתקבלה כל הסכמה שלו למשלוח דואר המייל וכי דואר מייל זה הינו דבר פרסומת בהתאם למשמעותו בסעיף 30 א' לחוק הנ"ל. כמו כן טען התובע כי הגדרת הביטוי "מפרסם" בחוק הינו מי ששמו ומענו מופיעים בדבר הפרסום ו/או מי שתוכנו של דבר הפרסומת עשוי לקדמו. לאור זאת סבור התובע כי יש לחייב את הנתבעת בתשלום פיצוי כקבוע בחוק.
5. לטענת הנתבעת אין לה כל קשר לשליחת המייל, היא לא זאת ששלחה את המייל, לא בעצמה ולא באמצעות גורם אחר. כמו כן היא אינה מפרסמת את עסקה באמצעות שליחת

מיילים ולכן אין לראות בה כמי ששיגרה דבר פרסומת. הנתבעת אף הצהירה בפני ביהמ"ש כי אינה מזהה את כתובת המייל שפורטה בסעיף 2 לעיל, ואינה יודעת מי הוא הגורם אשר שלח את המייל לתובע.

6. לאחר ששמעתי טענות הצדדים, סבורני כי דין התביעה להידחות וזאת מן הנימוקים המפורטים להלן.

7. ראשית, בהתאם לסעיף 30א' לחוק, אכן מוגדר מפרסם כמי ששמו או מענו מופיעים בדבר הפרסומת או כמי שתוכנו של דבר הפרסומת עשוי לקדם את עסקיו. עם זאת בהתאם לסעיף 30א' (י), קובע כי יש זכאות לפיצוי כאשר: "שוגר דבר פרסומת ביוזעין בניגוד להוראות סעיף זה". מסעיף זה יש ללמוד כי חייבת להיות זהות ולכל הפחות קשר בין הגורם אשר שיגר בפועל את דבר הפרסומת לבין הגורם אשר מפורסם באמצעות אותה פרסומת ואשר הפרסומת מקדמת את עסקו.

ודוק - יתכנו מצבים בהם בעל עסק ישלח בעצמו דבר פרסומת לנמענים ואז תהיה זהות מוחלטת בין המשגר לבין המפרסם עצמו כהגדרתו בחוק. יתכנו מצבים בהם בעל העסק לא ישלח בעצמו את דבר הפרסומת לנמענים, ועם זאת יפנה לגורמים אחרים אשר יבצעו עבורו שירות של שיגור דברי הפרסומת לנמענים השונים. במקרה זה יהיה קשר בין הגורם המשגר לבין המפרסם עצמו כהגדרתו בחוק.

במקרה דנן, הבהירה הנתבעת באופן חד משמעי כי אינה יודעת מי הוא הגורם אשר שיגר את דבר הפרסומת ויותר מכך, הבהירה כי אינה משגרת לא באופן ישיר ולא באמצעות גורמים אחרים דברי פרסומת אודות עסקה לנמענים שונים. משכך, במקרה זה לא התקיים התנאי המצטבר לקבלת הפיצוי כאמור בסעיף 30א' (י), שכן דבר הפרסומת לא שוגר ע"י המפרסם ובוודאי שלא שוגר ביוזעין ע"י המפרסם ובניגוד להוראות החוק.

נוסף על סעיף קטן 30א' (י), יש להקדים ולציין כי בהתאם לסעיף 30 א' (ב) נקבע כי לא ישגר המפרסם דבר פרסומת ללא הסכמה מראש של הנמען. ובמקרה דנן כאמור המפרסם כהגדרתו בחוק אינו המשגר. משאין תחולה לסעיף 30א' (ב), קל וחומר שלא תהא תחולה לסעיף 30 א' (י) אשר קובע את הפיצוי בגין הפרתו של סעיף 30 א' (ב).

8. תכליתו של חוק זה הינה למנוע הטרדה של נמענים באמצעות דברי פרסומת לגביהם לא ניתנה הסכמה למשלוח מלכתחילה. לאור זאת נקבע פיצוי אותו יהא על המפרסם אשר משגר ביוזעין דבר פרסומת לנמענים בהעדר הסכמה של הנמען. תכליתו של הפיצוי הינה להרתיע את המפרסם להימנע מלשגר שוב בעתיד את דברי הפרסומת לנמענים שלא נתנו הסכמתם כאמור, וכן לפצות את הנמען עצמו בגין הטרדתו במשלוח דבר הפרסומת.

9. ברם, במקרה בו לא הוכח ע"י התובע כי ישנו קשר ישיר בין הגורם שמשגר את דבר הפרסומת לבין מי שהפרסומת מתייחסת אליו, אין כל תכלית ותוחלת ואין כל הצדקה לחייב את הגורם שלא שיגר את הפרסומת בתשלום פיצוי לנמען, שכן ממה נפשך כי יש לפצות גורם שאין לו כל יד ורגל במשלוח המייל.

10. הנטל על התובע הוא להוכיח הן את משלוח המייל, שיגור המייל ע"י המפרסם והיותו של המייל דבר פרסומת. אין בהוכחת חלק מן התנאים המגבשים פיצוי כדי לזכות בפיצוי והמדובר כאמור בתנאים מצטברים. משלא הורם הנטל כאמור ע"י התובע בהוכחת קשר כלשהו בין הגורם המשגר לבין המפרסם, קרי, הנתבעת, איני רואה כל צורך בהטלת חיוב או פיצוי כלשהו של הנתבעת את התובעת. יש לציין כי הוצע לתובע כי ביהמ"ש ייתן פס"ד לצורך בירור זהותו של הגורם ששלח את דואר המייל, ואולם התובע סירב לכך וסבר שדי בראיות שהובאו על ידו כדי לזכותו בפיצוי על פי חוק.

11. לאור כל האמור אני רואה לנכון להורות על דחיית התביעה .

12. התובע ישלם לנתבעת הוצאות משפט בסך של 400 ₪ וזאת תוך 30 יום מהיום.

זכות להגשת בקשת רשות ערעור תוך 15 יום מהיום.

<59>

ניתן והודע היום ל' שבט תשע"ו, 09/02/2016 במעמד הנוכחים.

תמי לוי יטח, שופטת

הוקלד על ידי אורלי בן חיים גבע
תמי לוי יטח 54678313
נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה