

הסכם פשרה

שנערך ונחתם ב _____ ביום _____ לחודש _____ 2024

בין:

1. זיו גלסברג, ת.ז. 046259990

2. טל קונסטנטין לדרמן, ת.ז. 307543991 (להלן: "המבקשים")

כולם ע"י ב"כ G&A גלסברג, אפלבאום ושות'

בית ש.א.פ, קומה 21, היצירה 3, רמת גן

טל': 03-7774777, פקס': 03-7774770

מצד אחד

לבין:

1. בולס נשר בע"מ, ח.פ. 516039484

2. רועי ומושיק שרותי מזון בע"מ, ח.פ. 514875517 (להלן: "המשיבות")

כולם ע"י ב"כ עו"ד אזני יובל

טיומקין 16, תל אביב 6578317 טל': 03-5172751, פקס':

03-5172740

מצד שני

הואיל: והמבקשים (להלן: "המבקשים") הגישו לבית המשפט השלום בחיפה בקשה לאישור תובענה כייצוגית במסגרת 01-20-39599 (להלן: "בקשת האישור") כנגד המשיבות;

והואיל: ולטענת המבקשים כמפורט בבקשת האישור המשיבות הפרו את הוראות סעיף 30א לחוק התקשורת (בזק ושידורים), תשמ"ב-1982 (להלן: "חוק התקשורת") על ידי משלוח דברי פרסומת באמצעות הודעות מסר קצר (SMS) (להלן: "ההודעות") ללא הסכמת הנמענים ומבלי לאפשר מסירת הודעת סירוב באמצעות שליחת מסרון חוזר ואילו לטענת המשיבות לא הפרו את הוראות החוק;

והואיל: וסיום ההליך בהסדר פשרה הוא הדרך היעילה וההוגנת להכרעה בנסיבות העניין, וייתור ניהולם של הליכים משפטיים ממושכים ומורכבים הכרוכים בהוצאות כבדות תוך חיסכון בזמן שיפוטי, כמו גם מאזן הסיכויים והסיכונים של הצדדים בהליך והתועלת לציבור, ולשם כך הצדדים פנו להליך גישור בפני המגשר עו"ד אלי לוינון-סלע;

והואיל: ומבלי להודות בפני בית המשפט באיזו מהטענות שהועלו על ידי מי מהצדדים בכתבי טענותיהם סבורים הצדדים כי ההסכם המפורט להלן (להלן: "הסדר הפשרה") הינו הסדר פשרה ראוי, הוגן וסביר בהתחשב בעניינם של חברי הקבוצה והציבור ובהערכת הסיכויים והסיכונים הכרוכים בניהול התיק עד להכרעה משפטית בו, ויהיה זה נכון שההסדר יאושר על ידי בית המשפט בפסק דין בהתאם להוראות חוק תובענות ייצוגיות, תשס"ו – 2006 (להלן: "חוק תובענות ייצוגיות" או "החוק").

לפיכך הוצהר, הותנה והוסכם בין הצדדים כדלקמן:

1. מבוא, נספחים ופרשנות

1.1. המבוא להסכם זה ונספחיו מהווים חלק בלתי נפרד מן ההסכם (להלן ביחד: **"ההסכם"**).

1.2. כותרות הסעיפים הוכנסו לשם הנוחות בלבד ואין לעשות בהן שימוש בפרשנות ההסכם. כל האמור בלשון יחיד בהסכם, תהא לו גם משמעות בלשון רבים. כל האמור בלשון זכר, תהא לו משמעות גם בלשון נקבה.

1.3. לכל המונחים המפורטים להלן בהסכם תהא המשמעות כדלקמן:

"המועד הקובע" - מועד בו יינתן פסק דין במסגרתו יאשר בית המשפט את ההסכם, בהתאם לקבוע בסעיפים 18-19 לחוק תובענות ייצוגיות והתקנות שהותקנו מכוחו.

"אישור ההסכם" - אישור הסכם זה על כל מרכיביו על-ידי בית המשפט ומתן תוקף של פסק דין להסכם, בהתאם לקבוע בסעיפים 18 ו-19 לחוק.

"חברי הקבוצה" - כל אדם אשר קיבל דבר פרסומת אשר שוגר על ידי המשיבות, באמצעות חברת מיקרופיי בע"מ בניגוד להוראות סעיף 30א לחוק התקשורת בין הימים 4.11.2018 – 13.01.2020, וספג עקב כך נזק.

"בא כוח מייצג" - עו"ד נדב אפלבוים

"המדוור" - מיקרופיי בע"מ

1.4. נספחיו של ההסכם הינם כדלקמן:

נספח א' - תצהירים מטעם באי-כוח הצדדים, בהתאם לסעיף 18(ב) לחוק.

נספח ב' - תצהיר מטעם מנהל המשיבות.

נספח ג' - תצהירי המבקשים.

נספח ד' - נתוני השליחות כפי שהועברו ע"י המדוור.

נספח ה' - כתבי ערבות אישית מטעם מנהלי המשיבות.

2. הצהרות הצדדים

- 2.1. המשיבות הציגו מצג לפיו ההודעות נשלחו דרך מערכת דיוור אוטומטית. עוד נמסר על ידי המשיבות כי הן החלו בפרסום רשת המסעדות "בולס" באמצעות משלוח פרסומות בהודעות מסר קצר (SMS) בחודש נובמבר 2018.
- 2.2. בהתאם לבדיקת המבקשים, מערכת הדיוור עשתה שימוש בשירותיו של המדוור לצורך שליחת המסרונים. על פי נתוני המדוור, שהוגשו לתיק ביהמ"ש במסגרת ההודעה לעניין קבלת נתונים מיום 22.02.2023 (להלן: "נתוני השליחות"), נשלחו על ידי המשיבות הודעות פרסומיות ל- **16,781 נמענים**. מועדי השליחה עליהם דיווח המדוור הינם בין התאריכים 4.11.2018 – 13.01.2020, וזאת בהתאמה לטענת המשיבות.
- 2.3. **לטענת המשיבות** עובר לשיגור ההודעות הפרסומיות למבקשים, לכאורה, עמדו בדרישות הדין משאפשרו ביצוע הסרה באמצעות מסרון חוזר; וכי ההודעות שונן באופן כזה שהן כוללות אך קישורית לשם ביצוע הסרה בלא ידיעתן.
- 2.4. **לטענת המבקשים** ההודעות נשלחו לנמענים ללא הסכמה וללא מתן אפשרות מסירת הודעת סירוב באמצעות מסרון חוזר. כעולה מעיון בתשובה לבקשת האישור, המשיבות לא חלקו על העובדה שההודעות הפרסומיות נשלחו ללא הסכמה.
- 2.5. במסגרת ההליך טענו המשיבות טענות נרחבות לעניין תום ליבו של המבקש 1 (זיו גלסברג). המשיבות חוזרות בהן מטענות אלה ומתנצלות על העלאתן.
- 2.6. הצדדים מצהירים כי אין כל מניעה חוקית, חוזית ו/או אחרת, להתקשרותם בהסכם זה, ולקיום חיוביהם על פיו במלואם ובמועדם, הכול בכפוף לאישור בית המשפט המוסמך.

3. התחייבויות המשיבות והפיצוי לציבור

- 3.1. המשיבות מתחייבות לפעול, מעתה ואילך, בהתאם להוראות סעיף 30א לחוק התקשורת. בפרט, המשיבות לא ישלחו דבר פרסומת אלא לנמענים אשר בעניינם הן אוחזות בהסכמה מפורשת מראש ובכתב במתחייב בדין, אשר תוצג בתוך זמן סביר מקבלת דרישה; והמשיבות יאפשרו הסרה באמצעי בו נשלח דבר הפרסומת, ובפרט אם דבר הפרסומת נשלח באמצעות מסרון (SMS), המשיבות יאפשרו הסרה באמצעות שליחת מסרון חוזר.
- 3.2. מוסכם על הצדדים כי גובה הנזק שנגרם ממשלוח ההודעות מוערך ב- 75 ₪ לכל הודעה. עם זאת, נוכח השיקולים המובאים בסעיף 3.4 להלן, בפרט מצבם הכלכלי של המשיבות, הוסכם כי הפיצוי יינתן בתרומה ובשווי נמוך יותר כאמור.
- 3.3. כך, לצורכי הסכם פשרה זה הוסכם בין הצדדים כי המשיבות יתנו תרומה לציבור – לחיילי צה"ל, בדמות ארוחת המבורגר חינם לכל חייל, במשלוחי המבורגר לבסיסים וליחידות השונות של צה"ל, הכוללת המבורגר 200 גרם, מנת ציפס ושתייה (להלן: "מנת המבורגר"). יובהר כי המשיבות יתרמו 2,900 מנות המבורגר. כאמור בסעיף 11 לבקשה לאישור הסכם פשרה, השווי הכולל של התרומה הינו 200,100 ₪ (להלן: "התרומה לציבור"). עלות מנת המבורגר (food cost) למשיבים הינה כ- 20.5 ₪ למנה.
- 3.4. בקביעת התרומה לציבור ובבחירת האופן שבה התרומה תינתן נשקלו מספר שיקולים

כדלקמן: (א) ניתן משקל למצבן הכלכלי של המשיבות נוכח המצב במשק, ובשל הצהרתן כי ספגו הפסדים רציניים בשל מגיפת הקורונה ועתה בשל המלחמה שעודנה מתנהלת; (ב) מנהלי ובעלי המשיבות נקראו לשירות מילואים פעיל והם מצויים בשירות זה עד היום, ועקב כך אף המשיבות סופגות נזקים כלכליים כבדים; (ג) ניתן משקל לרוח התקופה, והתחשבות בהוראת השעה – מלחמה חרבות ברזל, באופן שמתן התרומה מהווה הוקרה למשרתי המילואים ולאנשי כוחות הביטחון; (ד) שווי התרומה הנמוך לכל חבר קבוצה.

3.5. המשיבות מתחייבות לפעול כדי שהתרומה תמומש במלואה תוך 12 חודשים ממועד הקובע כהגדרתו במבוא להסכם זה. מוסכם כי במידה והתרומה לא תמומש במלואה בתוך 12 חודשים כאמור, היתרה תינתן לעמותות, שזהותן תיקבע על ידי הצדדים בהסכמה ובית המשפט יאשר. מובהר כי התרומה לעמותות תוענק גם היא באמצעות תרומת משלוחי מנות המבורגר 220 גרם מרשת המסעדות "בולס" עד למיצוי יתרת התרומה המלאה.

3.6. לא הצליחו המשיבות להעביר את התרומה בתוך 18 חודשים מהמועד הקובע, היתרה שלא מומשה תועבר לקרן לפי סעיף 27 לחוק, ותיועד לצורך מיגור תופעת דואר הזבל.

3.7. המשיבות יבצעו רישום ומעקב אודות מתן התרומות, לרבות תיעוד מספר ההמבורגרים שחולקו בכל פעם, מועד המסירה, פרטי הבסיס/היחידה/האוגדה/העמותה שקיבלו את המשלוח (לרבות פרטי קשר שיאפשרו בדיקת התרומה).

3.8. בא כוח המייצג, על פי דרישתו ובכל שלב, יהיה זכאי לקבל מסמכים ודיווחים אודות מתן התרומות, לרבות אישורים בעניין שווי המוצרים שניתנו על ידי המשיבות בהתאם להסכם זה כאשר הם מתועדים בכתב. אישורים כאמור יאומתו על ידי רואה החשבון של המשיבות.

3.9. המשיבות יגישו לכבוד בית המשפט דיווח בדבר מימוש ההטבות עם סיומו של כל שלב כמפורט לעיל בסעיפים 3.3 – 3.6 לעיל.

3.10. כמו כן המשיבות מתחייבות בזאת לפיצוי מוסכם בגין כל משלוח עתידי של דברי פרסומת שלא כדין. הפיצוי המוסכם יעמוד על סך של 100,000 ₪ או 500 ₪ לכל הודעה, לפי הגבוה ביניהם, ויהיה לטובת נמען שקיבל דבר פרסומת שלא כדין ויחול לאחר שיקבע בפסק דין כי המשיבות או מי מהן שלחו דבר פרסומת בניגוד לדין וזאת בנוסף לכל סעד אחר לו יהיה זכאי צד בהליך כאמור.

3.11. המשיבות יישאו בכל העלויות הכרוכות בביצוע הסכם הפשרה, לרבות פרסום המודעות.

3.12. בהתחשב במצבן הכלכלי של המשיבות, ונוכח העובדה כי מדובר בשתי משיבות המצויות במטרופולין חיפה, הצדדים סבורים כי ניתן להסתפק בפרסום בעיתונים חיפאיים נפוצים, ואין הכרח לעשות שימוש בעיתונים בעלי תפוצה ארצית. נוסח פרסום המודעות יהיה מוסכם.

4. הגשת בקשה לאישור ההסכם לבית המשפט הנכבד ונוסח הודעות לפרסום

4.1. בתוך 14 ימים ממועד חתימת הסכם זה, יפנו הצדדים בבקשה לאישור הסכם פשרה לצורך אישור הסכם הפשרה הנדון על ידי בית המשפט. כמו כן, במסגרת הבקשה לאישור הסכם פשרה, הצדדים יעתרו לאפשר להם להגיש ולפרסם הודעות לחברי הקבוצה בהתאם

להוראות סעיפים 25(א)(3) ו- 25(א)(4) לחוק.

5. שכר טרחה, גמול והחזר הוצאות

5.1. המשיבות ישפו את המבקשים בתשלום האגרה בה נשאו בסכום 3,048 ש"ח וכן בהוצאות נוספות בהליך בסכום 1,446.11 ש"ח, ובסכום כולל של 4,494.11 ש"ח. החזר הוצאות זה ישולם ב - 3 תשלומים שווים רצופים ועוקבים, החל מ- 30 יום לאחר המועד הקובע. התשלומים יבוצעו בכל 10 לחדש.

5.2. הצדדים ממליצים כי, לאור היקף המאמצים והכספים אשר הושקעו על ידי המבקשים ובאי כוחם בהליך, כמו גם לאור התועלת לציבור, הגלומה בתרומה המוענקת לחיילי צה"ל, ובהתחייבות המשיבות להפסקת משלוח דברי פרסומת אסורים ובהסדרת המשך פעילותן כדין, ובשים לב למצבן הכלכלי של המשיבות, יש לפסוק למבקשים גמול בסך של 9,100 ₪ בתוספת מע"מ וכן שכר טרחה בשיעור של 36,404 ₪ בתוספת מע"מ אשר ישולמו כנגד חשבונית מס כדין שתועבר לאחר ביצוע התשלום בלבד.

5.3. הצדדים מסכימים כי הגמול למבקשים, ושכר הטרחה בסך כולל של 45,404 ₪ בצירוף מע"מ, ישולם על ידי המשיבות ב- 15 תשלומים חודשיים עוקבים ורצופים בסך 3,000 ₪ בצירוף מע"מ, שישולמו בכל 10 לחדש, כאשר התשלום הראשון ישולם 90 יום לאחר המועד הקובע (מועד אישור הסכם פשרה זה), ובכל 10 לחדש שאחריו. התשלום הראשון ישולם ב- 10 לחדש שלאחר תום תקופת ה-90 הימים, והתשלום ה-15 והאחרון יהיה על יתרת הסכום בסך 3,404 ש"ח בצירוף מע"מ.

5.4. על אף האמור בסעיף 5.3 לעיל, התשלום האחרון ישולם אך שהמשיבים ידווחו על השלמת מימוש ההטבות כאמור בסעיפים 3.3 – 3.6.

5.5. מר משה ליבזון, ת.ז. 066699166, ומר רועי בן שושן, ת.ז. 21659800, יהיו ערבים מטעמן של המשיבות, לתשלום שכר הטרחה, הגמול וההוצאות, כאמור בהסכם ובכתבי הערבות האישית המצורפים לו.

5.6. ככל שהמשיבות לא ישלמו מי מן התשלומים המפורטים בסעיף 5.3 במועדו, יעמוד כלל הסכום הנקוב בסעיף זה (45,505 ₪ בצירוף מע"מ) לפירעון מיידי.

6. החגה מחברי הקבוצה

הסכם זה לא יחול על כל חבר קבוצה שהודיע לבית המשפט שאינו מעוניין כי הסדר הפשרה יחול עליו, בתוך תקופת ההתנגדות והפשרה, ובית המשפט אישר את בקשתו.

7. מעשה בית-דין

עם אישור הסכם הפשרה על ידי בית המשפט הנכבד יתגבש מעשה בית-דין כלפי כל חברי הקבוצה (למעט קבוצת הפורשים, ככל שיהיו כאלה) ויהווה משום סילוק מלא של כל עילות התביעה הקשורות בפיצוי חברי הקבוצה בגין הנזק הנטען שנגרם להם.

8. היעדר צורך במינוי בודק בנסיבות העניין

הואיל והנזק מושא התובענה אינו נזק ממוני אלא נזק של טרדה ואי נוחות ולאור

טענות הצדדים כאמור לעיל הרי שאין צורך במינוי בודק חיצוני באשר אין מומחיותו עדיפה על זו של בית המשפט והצדדים יציינו זאת בבקשתם לבית המשפט.

9. התחייבות משותפת של הצדדים

הצדדים מתחייבים לפעול בתום-לב, ככל יכולתם, על מנת להסיר כל התנגדות או הסתייגות להסכם זה על כלל מרכיביו, כך שההסכם יאושר בידי בית המשפט. בכלל זה מתחייבים הצדדים לפנות אל בית המשפט בפנייה משותפת מפורטת ומנומקת המצביעה על היותו של הסכם זה ראוי, הוגן ומשרת את הציבור.

10. שונות

- 10.1. ההסכם כולל את כל ההסכמות שבין הצדדים והוא מגבש וממצה באופן בלעדי וסופי את כל ההסכמות בקשר עם האמור בו. עם חתימתו של הסכם זה ואישורו על-ידי בית המשפט הנכבד, בטלים ומבוטלים כל הסכם, טיוטת הסכם, זיכרון דברים, הצהרה, הבטחות והתחייבויות, שנערכו בין הצדדים ו/או בין מי מטעמם קודם חתימתו של הסכם זה, אם וככל שנערכו (וזאת, בין שנערכו בכתב ובין בעל פה). כל טיוטות ההסכם והתכתובות שהוחלפו בין הצדדים בקשר להסכם זה אינן מחייבות, לא ישמשו לפרשנות, לא יוצגו בפני ערכאות שיפוטיות ואף לא יהיו קבילות כראיה בהליכים שיפוטיים ובכלל.
- 10.2. לא יהיה כל תוקף לכל שינוי או תוספת להסכם, אלא אם נעשו בכתב ונחתמו על ידי הצדדים להסכם. לא תישמע טענה של שינוי ההסכם בעל פה. כמו כן, לא יהיה תוקף לכל מצג ו/או משא-ומתן, ככל שנוהל בין הצדדים, קודם לחתימת ההסכם.
- 10.3. במקרה של סתירה בין הוראות ההסכם לבין הוראות איזה מנספחיו, יגברו הוראות ההסכם.
- 10.4. הצדדים מתחייבים לפעול בתום לב לקיומו של ההסכם ולבצע את כל הפעולות ולחתום על כל המסמכים, האישורים, הטפסים וההודעות, ככל שיידרש לצורך ביצוע הוראות ההסכם.
- 10.5. נמנע צד להסכם מלעשות שימוש בזכות מזכויותיו על פי ההסכם או על פי כל דין, או לא השתמש בזכות כאמור במועד - לא ייחשב הדבר כוויתור מצידו על הזכות האמורה.
- 10.6. כתובות הצדדים בכל הקשור למסירת הודעות ובכל הקשור בביצועו ובקיומו של הסכם זה, הן כמפורט במבוא להסכם. כל הודעה שתשלח בדואר רשום לפי הכתובת הנ"ל או בפקסימיליה (עם אישור קבלה), תחשב כמי שנתקבלה תוך 72 שעות מעת מסירתה למשלוח בבית דואר בישראל. אם נשלחה בפקס או בדוא"ל ביום עסקים, תחשב כמי שהתקבלה ביום העסקים שלאחר מכן. אם נמסרה ביד - בעת מסירתה.

ולראיה באו הצדדים על החתום:

רועי ומושיק שרותי מזון בע"מ
המשיבה 2

בולס נשר בע"מ
המשיבה 1


נדב אפלבוים, עו"ד
ב"כ המבקשים

אישור המגשר

הריני מאשר כי הסכם זה נערך במסגרת הליך גישור שהתקיים.

אלי לוינזון-סלע, עו"ד ומגשר