

**כללי שליחת דברי פרסומת לנמענים בהתאם לחוק התקשורת (בזק ושידורים), תשמ"ב-  
1982 (להלן: "החוק") מאמר מיום 22 בדצמבר 2016**

תיקון מספר 40 לחוק, הידוע בכינוי "חוק הספאם", אוסר על משלוח דברי פרסומת באמצעות פקסימיליה, הודעות אלקטרוניות, הודעות מסר קצר (לרבות SMS) ומערכת חיוג אוטומטי ללא קבלת הסכמת הנמענים בכתב ומראש (OPT In).

החוק אוסר על שליחת דבר פרסומת, כלומר מסר המופץ באופן מסחרי, שמטרתו לעודד רכישת מוצר או שירות או לעודד הוצאת כספים בדרך אחרת, המנוח בדרך אחרת מפורש באופן רחב על ידי בתי המשפט כך שגם שליחת "חג שמח" או שליחת הודעות שמטרתן לשמר את הלקוח וליידע אותו אף על שירותים נוספים שהנך מפרסם עלולה להיחשב כדבר פרסומת, אשר מחייבת את הסכמתו של הנמען בכתב ומראש. כלומר בעניינינו פניה לנמען במסגרת הודעת SMS תיחשב כדבר פרסום אשר עליו לעמוד בתנאים המוגדרים תחת החוק כפי שיפורט להלן.

**בין שלל אמצעי הפניה לנמען נמצאים בין היתר, הודעות SMS, פקסימיליה והודעות אימייל. החוק קובע כי לא יישלח לנמען דבר פרסומת ללא הסכמה מפורשת מראש של הנמען, בכתב, כלומר בכדי שתוכלו לפנות אל אותם לקוחות עבר יש לבדוק כי בידכם נמצאות הסכמות מפורשות של אותם נמענים שהינם מסכימים לקבל דברי פרסומת שנשלחים על ידכן.**

אי עמידה בתנאי זה של קבלת הסכמה מראש מהווה הפרה של החוק ועל כן במידה ואכן ישנה הסכמה של הלקוח לקבלת דברי פרסומת. מכיוון שהנטל להוכיח כי הנמען אכן נתן את הסכמתו הינה עליכן ישנה חשיבות לשמור את הסכמתו של אותו נמען וזאת לאורך של 7 שנים לאחר שליחת דבר הפרסומת שכן במהלך תקופה זו אותו נמען יכול לגשת לערכאות שיפוטיות בטענה כי הוא אינו הסכים לקבל דבר פרסומת ממכם.

כאמור שליחת דבר פרסומת מחייב הסכמה מראש ובכתב של הלקוח לפני שליחת דבר פרסומת על ידכם, אך גם במקרה שאינכם מחזיקים בידכם, הסכמה מפורשת בכתב של אותו נמען עתידי לקבלת דבר פרסומת, קיימים מקרים כפי שיפורטו להלן שבמסגרתם ניתן לפנות לנמען והדבר לא ייחשב כהפרה של החוק.

**מקרה אחד הוא כאשר הנכם שולחים דבר פרסומת לבית עסק והפנייה אליו הינה חד פעמית בכדי לקבל את הסכמתו לקבלת דברי פרסומת עתידיים מטעמכם. במקרה שכזה הפנייה לא תיחשב כמפרה את הוראות החוק גם אם לא הייתה את הסכמת הנמען מראש ובכתב ובכפוף לכך שאכן מדובר בפנייה חד פעמית ולבית עסק.**

קיים מקרה נוסף שבו תוכלו לשלוח דבר פרסומת לנמען ללא הסכמתו המפורשת מראש וזאת בהתקיימות כל התנאים המפורטים להלן:

**כאשר אותו נמען מסר לכם במהלך רכישה של מוצר או שירות בעבר או במהלך משא ומתן לרכישה כאמור והודעתם לו כי הפרטים שמסר ישמשו לצורך משלוח דבר פרסומת מטעמכם, נתתם לאותו נמען הזדמנות להודיע כי הוא מסרב לקבל דברי פרסומת מטעמכם ושאותו דבר פרסומת מתייחס למוצר ו/או לשירות שאותו התעתד לרכוש אותו לקוח.**

כלומר בכדי שתוכלו לשלוח דבר פרסומת בהתאם לסייג זה יש לבדוק כי הנמען מסר את פרטיו בעבר במסגרת רכישה או משא ומתן וכי נתתם לו אפשרות להביע את סירובו לקבלת דבר פרסומת מטעמכם, וכן שדבר הפרסומת שאתם מתכוונים לשלוח מתייחס לאותו מוצר ו/או שירות שאותו נמען מסר את פרטיו לשמו. לדוגמא:

נמען אשר מסר את פרטיו כי הוא התעניין ברכישת נכס ניתן יהיה לשלוח לו דבר פרסום הקשור לרכישת נכס דומה כלומר, במידה והתעניין ברכישת דירה אזי יהיה ניתן לעניין אותו ברכישת דירה וכל זאת בכופף לעמידה בשאר התנאים המפורטים לעיל. מקרה בו נמען התעניין בדירה אך דבר הפרסום מדבר על רכישת חופשה לחו"ל, דבר הפרסום לא יעמוד בגדר הסייג תחת סעיף זה ויצטרך לעמוד בתנאי החוק המחייבים הסכמתו מראש ובכתב של הנמען.

גם לאחר קבלת הסכמתו מראש של הנמען לקבלת דבר פרסום מטעמכם או עמידתכם באחד מהמקרים החריגים שפורטו לעיל, על מנת שלא להפר את הוראות חוק התקשורת, על דבר הפרסומת לכלול פרטים מסוימים אשר עליכם להכליל בפרסומת באופן בולט וברור, שאין בו כדי להטעות כדלקמן:

במידה ודבר הפרסומת מטעמכם ישוגר אך ורק באמצעות הודעת SMS, עליכם לציין את שמכם כך שיהיה ברור מטעם מי דבר הפרסומת נשלח לנמען וכן את דרכי יצירת הקשר עמכם לטובת מתן הודעת סירוב להמשך קבלת דברי פרסומת מטעמכם.

במידה ותרצו לשלוח דברי פרסומת לא רק דרך הודעת SMS, אזי יש לדאוג לרשום בכל דבר פרסומות שיישלח לנמען, בתחילת דבר הפרסומת כלומר בראש ההודעה תופיע המילה "פרסומת", במידה ותשלחו לנמענים דברי פרסומת שלא באמצעות הודעות SMS אלא באמצעות דואר אלקטרוני אזי יש לרשום בכותרת הודעת המייל את המילה "פרסומת"

יש לדאוג לרשום את שמכם בתור המפרסם, את כתובתכם ודרכי יצירת קשר עמכם.

יש לדאוג לרשום כי זכותו של הנמען לשלוח בכל עת הודעת סירוב לקבלת דברי פרסומת, הדרך שאותו נמען יוכל לשלוח בה את הודעת הסירוב וכי אותה הדרך למשלוח הודעת הסירוב הינה פשוטה וסבירה. לדוגמא:

ניתן לרשום כי קיימת אפשרות לאותו נמען להסיר את עצמו מרשימת התפוצה על ידי השבת המילה "הסר" למספר מסוים. במידה ותחברו לשלוח דברי פרסום גם דרך הודעת אימייל אזי עליכם לדאוג שתופיע גם כתובת תקפה שלכם ברשת האינטרנט.

לסיכומו של דבר, המחוקק העניק חשיבות גבוהה למיגור תופעת משלוח דברי פרסומת ללא אישור הנמען ולכן במסגרת החוק נקבע כי ניתן להשית, על המפרסם אשר פרסם ביוזעין בניגוד להוראות החוק, פיצויים לדוגמא, של עד 1,000 ₪ וזאת ללא הוכחת נזק - בשל כל דבר פרסומת שקיבל הנמען. לכן חשוב לבדוק בטרם שליחת דבר פרסומת לנמענים בין אם הם לקוחות עבר שלכם ובין אם הם נמענים חדשים שפנו אליכם, **שיש בידיכם את הסכמתם המפורשת ובכתב לקבלת דברי פרסומת מטעמכם או שהנכם עומדים באחד מהמקרים החריגים שפורטו לעיל.**

בנוסף יש לבדוק, במשנה זהירות, בטרם משלוח דבר פרסומת כי הנכם עומדים **בשאר תנאי החוק כדוגמת הפרטים הנדרשים להיכלל בכל דבר פרסום בהתאם לדרך המשלוח של אותו דבר פרסומת כפי שפורטו לעיל.**

כאמור לעיל, הנטל להוכחה כי ניתנה הסמכה מפורשת כאמור מוטלת על המפרסם ולא על הנמען ועל כן ישנה חשיבות לקבלת הסכמת הנמענים מראש ובכתב ושמירת הסכמות הנמענים בידי החברה למשך לפחות 7 שנים ממועד משלוח דבר הפרסומת.

לפרטים נוספים, הבהרות, הרחבות וכן בכל שאלה נשמח לעמוד לרשותכם בטלפון 03-6042323 או בדוא"ל [kg@kg-law.co.il](mailto:kg@kg-law.co.il)

קורן גרודברג משרד עו"ד