



27.12.2018

י"ט בטבת התשע"ט

ירושלים

לכבוד :

Facebook Inc

באמצעות :

דוא"ל : Israellegalprocess@facebook.com

בדואר רשום למשרדי 'פייסבוק ישראל', בכתובת רח' רוטשילד 22, תל אביב-יפו.

שלום רב,

הנדון: כתב מיצוי הליכים טרם פניה לערכאות המשפטיות לצורך נקיטה בהליכים משפטיים

הריני¹ מתכבדת לפנות אליכם בשם של עו"ד דקל דוד-עוזר ומפלגת 'עלה ירוק – המפלגה הליברלית', (להלן- "מרשינו") אשר יפו כוחנו לפנות אליכם, טרם נקיטת הליכים משפטיים, בעניין חסימת חשבונות מודעות אשר מפרסמים מודעות לקידום מפלגת עלה ירוק ומדיניות ציבורית שהמפלגה מקדמת, כדלקמן :

א. . רקע עובדתי

בתאריך 26.11.2018, כעשרה ימים לפני תום קמפיין לגיוס מימון גילה עו"ד עוזר כי חסמתם באופן חד צדדי את חשבון הפרסום שלו, ומנעתם ממנו להוסיף ולפרסם את המודעות לקידום מסע פרסום שמטרתו גיוס מימון לצורך הגשת עתירה לבית המשפט העליון. להלן תיאור האירועים שקדמו לכך:

1. מפלגת 'עלה ירוק – המפלגה הליברלית' היא מפלגה רשומה במדינת ישראל, לפי חוק המפלגות, התשנ"ב – 1992, אשר התמודדה בבחירות הכלליות לכנסת בשנת 2015, ואף זכתה במספר לא מבוטל של קולות. חלק עיקרי מהמצע הפוליטי שלה הינו שינוי המצב המשפטי, כך שתופסק הפללת ורדיפת צרכני הקנאביס, יוסדר שוק הקנאביס בחוק וקידום ויפותח ענף הקנאביס הרפואי.

¹ הקליניקה לזכויות דיגיטליות וזכויות אדם במרחב הסייבר באוניברסיטה העברית החלה לפעול עם תחילת שנת הלימודים האקדמית הנוכחית, כשיתוף פעולה בין מרכז פדרמן לחקר הסייבר (H-CSRCL) והמרכז לחינוך משפטי קליני (CLEC) בפקולטה למשפטים באוניברסיטה העברית בירושלים. הקליניקה מתמקדת בהגנה על הזכות לחופש הביטוי והזכות לפרטיות במרחב הסייבר, ומעניקה סיוע משפטי למי שזכויותיהם אלה נפגעו.



במסגרת פעילותה הכללית, כמו גם לצורך קידום מטרותיה אלו, משתמשים מרשינו במדיה הדיגיטלית, ובכלל זאת משתמשים באופן נרחב בדף ברשת החברתית 'פייסבוק' (<https://www.facebook.com/AleYarok/>). במסגרת זו עושים מרשינו שימוש בכלי הפרסום הממומן המוצע על ידכם, הכל כדי לקדם את מטרותיהן המוצהרות כאמור..

2. בחודש אוקטובר 2018 הפיק מרשנו עו"ד דקל-דוד עוזר, אשר הינו יועץ אסטרטגי ואחראי שיווק, מסע פרסום לצורך גיוס כספים במימון המוני הנועד לממן הגשת עתירה חוקתית לבית המשפט העליון התוקפת את המדיניות שנקבעה בחוק כנגד צרכני קנאביס² (להלן – "מסע הפרסום"). עו"ד עוזר התכוון לקדם את מסע הפרסום באופן ממומן ברשת פייסבוק וברשת אינסטגרם, שאף היא בבעלותכם. במהלך מסע הפרסום פורסמו בעמוד "עלה ירוק" 15 מודעות ממומנות, אשר אושרו על ידכם לפרסום, לאחר שיג ושית, משום שהסכמתם כי מדובר במודעות שאינן מקדמות שימוש בסמים ואינן נוגדות את כללי הפרסום בעלות של כ- 11,500 ₪, אשר שולמו מחשבון המודעות של עו"ד עוזר ברשת פייסבוק.

3. הליך פרסום המודעות המקדמות את מסע הפרסום היה רווי קשיים ומהמורות שהוקמו על ידיכם עוד בהתחלתו. במסגרת הליך אישור המודעות לפרסום, מרבית המודעות נאסרו לפרסום בשלב ראשון, בטענה כי הן מקדמות שימוש בסמים. לאחר שעו"ד עוזר הגיש התנגדות להחלטות אלה פרסום המודעות אושר בסופו של דבר, לפעמים תוך 24 שעות לפעמים תוך 72 שעות. נתאר בתמצית את ההתכתבויות הבאות בין מרשינו לבין נציגי פייסבוק (ההתכתבויות מצורפות למכתב זה):

4. בתאריך 8.11.2018 נפסל פרסומה של מודעה בדף הפייסבוק שהכילה סרטון הסבר למסע פרסום וקישורים לעמוד גיוס הכספים בתואנה שהיא מכילה תוכן אסור ומעודדת צריכת סמים. לאחר הגשת התנגדות להחלטה, בתאריך 10.11.2018, הערעור התקבל בטענה שהמודעה תואמת את המדיניות של פייסבוק.

5. בתאריך 10.11.2018 נפסל פרסומה של מודעה דומה נוספת, בתואנה שהיא מקדמת סמים. לאחר הגשת התנגדות, בתאריך 14.11.2018, שיניתם את החלטתכם, שכן הגעתם למסקנה כי המודעה תואמת את המדיניות שלכם.

6. בתאריך 16.11.2018 נפסל פרסומה של מודעה דומה שלישית, בתואנה שהיא מקדמת סמים לא חוקיים או שימוש בסמים למטרות הנאה. על החלטה זו הוגשו על ידי עו"ד עוזר שלוש התנגדויות, עד שאושרה לפרסום בסופו של דבר.

7. בתאריך 26.11.2018, וכשבוע לפני המועד האחרון לגיוס תרומות במסע פרסום, ועל אף שכל המודעות אושרו כאמור, חסמתם את חשבון המודעות של עו"ד עוזר, חשבון אשר בו הוא

² ניתן לראות את הקמפיין בלינק <https://www.giveback.co.il/projectupdates.aspx?id=3636>



משתמש כדי לפרסם לקוחות נוספים במסגרת עיסוקו, וממנו מומנו הפרסומות בדף הפייסבוק של עלה ירוק, בנימוק כי לא ציית למדיניות הפרסום של החברה וכי החברה לא תומכת במודעות עבור המודל העסקי שלו. למרות שהגיש ארבע התנגדויות לחסימה זו, עו"ד עוזר עודו חסום על ידיכם. יצוין כי החסימה הינה גורפת ועו"ד עוזר מנוע מלבצע כל פרסום ממומן באמצעות כרטיס האשראי שלו וכעת הוא אף חסום מקידום מודעות דרכי דפים אחרים, דבר אשר גורם לו נזק רב, בבחינת נכות לעבודתו כיועץ אסטרטגי מנהל שיווק ופרסום.

8. כתוצאה, עלה ירוק-המפלגה הליברלית, לא יכולה לקדם כל מודעה, מאחר וכל המשווקים והמפרסמים מסרבים לקדם מודעות למפלגה מתוך חשבון הפרסום שלהם, מתוך חשש שהחשבון והכרטיס ייחסמו על ידיכם, והם לא יוכלו לקדם את יתר לקוחותיהם.

ב. הטיעונים המשפטיים

מרשינו יטענו כי במניעת פרסום מסע הפרסום שלהם כפי שתואר, ובחסימת חשבון הפרסום של עו"ד עוזר הפרתם את החוזה ביניכם, כמו גם פגעתם בזכויותיהם לשוויון ולחופש ביטוי בפעולה המנוגדת לחוק איסור הפליה במוצרים, בשירותים ובכניסה למקומות בידור ולמקומות ציבוריים, תשס"א-2000. הכל כפי שיופרט להלן:

הפרת החוזה ביניכם לבין מרשינו

9. השימוש ברשת הפייסבוק, ובכלל זאת השימוש בפרסום הממומן ברשת פייסבוק נעשים לפי תנאי השירות והמדיניות כפי שהיא מופיעה באתר האינטרנט שלכם. הסכמים אלה מהווים חוזה אחיד, אשר חלק מתנאיו הוכרו כתנאים מקפחים בפסיקה (וראו לדוגמה תא (ת"א) 50870-05-15 **אבי לן נ' Facebook Inc** (פורסם בבנו, 14.12.2017)).

10. הגם שניתן לטעון לדעתנו כי חלק מהתנאים הקבועים לעניין פרסום המודעות ברשת פייסבוק מהווים תנאים מקפחים בחוזה אחיד, אין צורך לטעון כן בעניינו שהרי המודעות אינן נוגדות את מדיניות הפרסום והשימוש ברשת הפייסבוק. דומה כי אין להרחיב באשר לטיעון זה, שהרי אף לעמדתכם המודעות אינן סותרות את מדיניות הפרסום שלכם, וכראייה לכך, האישור שניתן על ידיכם לפרסומם. שהרי, כפי שתואר לעיל בהרחבה, לאחר הליך מייגע שנאלצו מרשינו לצלוח מולכם, בסופו של דבר המודעות אושרו לפרסום בטענה שהן אכן עולות בקנה אחד עם המדיניות שלכם.

11. יודגש כי חסימת המודעות כמו גם חסימת חשבוננו של עו"ד עוזר נעשו באופן חד צדדי, וללא התרעה מוקדמת. עובדה זו מעצימה את חומרת ההפרה, כמו גם חומרת הפגיעה במרשינו. עוד יודגש כי חשבוננו של עו"ד עוזר עודו חסום. העובדה שהליך ההסרה נעשה ללא התרעה מוקדמת



ובאופן גורף מבלי שנעשה מצד מרשינו דבר הסותר את תנאי השימוש כאמור, מהווה הפרה בוטה ויסודית של ההסכם החוזי בינכם.

פגיעה בזכות החוקתית לשוויון ופעולה בניגוד חוק איסור הפליה במוצרים, בשירותים ובכניסה למקומות בידור ולמקומות ציבוריים, תשס"א-2000

12. פרסום מודעות בתשלום הוכרו בפסיקה הישראלית כשירות ציבורי כהגדרתו בחוק איסור הפליה במוצרים, בשירותים ובכניסה למקומות בידור ולמקומות ציבוריים, תשס"א-2000 (להלן – החוק). ראו ע"א (מחוזי ת"א) 35563-02-12 **האגודה לשמירת זכויות הפרט, ע.ר. נ' מקור ראשון המאוחד (הצופה) בע"מ** (פורסם בנבו, 1.12.2014). הפסיקה הכירה בכך שחוק זה חל גם על שירותים הניתנים ברשת האינטרנט, וראו לדוגמא תא (י-ם) 9532-10-14 **המרכז הרפורמי לדת ומדינה - התנועה ליהדות מתקדמת בישראל נ' ארז ליברמן** (פורסם בנבו, 15.10.2017).

13. על פי סעיף 3(א) לחוק חל איסור על הפליה במתן שירות ציבורי על בסיס השקפה או על בסיס השתייכות למפלגה פוליטית. הסרת מודעות שבבסיסן מקדמות מצע של מפלגה רשומה, ונועדו לגייס מימון לצורך הגשת עתירה לבית משפט כנגד חוק קיים מהווה הפליה לפי בסיסים אלה. במיוחד מקום בו ההשקפה אותה מבקשים מרשינו לקדם נמצאת במוקד השיח הציבורי מזה תקופה. זאת, עקב תיקוני חקיקה שהתקבלו לאחרונה, ושינו את המצב החוקי הנוגע לשוק הקנאביס בארץ. כפי שוודאי ידוע גם לכם, השיח הציבורי בנושא בישראל יונק מהשיח הציבורי בעולם, במיוחד במדינות בהן הקנאביס עבר לגליזציה בשנים האחרונות.

14. על פי סעיף 5(ב) לחוק מרשינו זכאים לפיצוי ללא הוכחת נזק, על סך 50,000 ₪.

15. נוסף לאמור לעיל, יודגש כי התנהלותכם גרמה למרשינו נזק רב. קבלת אישור לפרסום המודעות הצריכה משאבי זמן וידע רבים, זאת במיוחד כאשר לא ניתנה למרשינו כתובת של איש קשר המכיר את רקע ההתנגדות לפסילה שעיימו ניתן לבוא בדברים. בנוסף, חסימת מסע הפרסום עשרה ימים לפני סופו, סיכנה את הצלחת גיוס מימון ההמונים כולו. מרשינו הצטרפו להשקיע זמן ומאמצים רבים על מנת להצליח ולגייס את סכום הכסף הנחוץ להם חרף חסימה זו. מעבר לכך, חסימת החשבונות, יוצרת רושם בקרב הציבור כאילו הפעילות שמנסים מרשינו לקדם הינה פסולה ואולי אף לא חוקית, פוגעת במוניטין שלהם ויוצרת עוגמת נפש גדולה. בעוד שכל אשר ביקשו לעשות הוא לגייס כסף על מנת לשנות מדיניות קיימת, באמצעות הגשת הליך משפטי לבית המשפט. נזק נוסף שנגרם למרשינו הוא שכעת מפרסמים רבים חוששים לפרסם תכנים דומים שהם מעלים בדף שלהם ברשת הפייסבוק מחשש שיחסמו. חשש זה מוביל לאפקט מצנן על חופש הביטוי של מרשינו ושל אזרחים נוספים במדינה.



פגיעה בזכות החוקתית לחופש הביטוי

16. מודעות הפרסום, עוסקות בסוגיה פוליטית, ועל כן הינן חלק מחופש הביטוי הפוליטי של מרשותינו. חופש הביטוי הפוליטי הוכר בפסיקה הישראלית כחלק מהזכות לכבוד, כפי שעוגנה בחוק-יסוד: כבוד האדם וחירותו. כאשר הביטוי הפוליטי זוכה להגנה הגדולה ביותר. מניעת קידום תכנים חוקיים, משל הייתם הגורם לו ניתנה הסמכות להכריע אילו נושאים ידונו בשיח הציבורי במדינת ישראל, פוגעת בחופש הביטוי ובנגישות למידע של כלל הציבור.

נסיבות חומרה מיוחדות

17. כידוע לכם רשת הפייסבוק מהווה פלטפורמה מרכזית לניהול שיח ציבורי בעולם כולו, ובישראל בפרט. נתח הפרסום ברשת הפייסבוק משוק הפרסום הישראלי רב, ובהתאם מרשינו התכוונו לקיים את מרבית הפרסום של גיוס ההמונים שלהם ברשת זו. הערמת קשיים, קל וחומר חסימת האפשרות לפרסם באמצעות פלטפורמה זו פוגעת באופן משמעותי ביכולת של מרשינו לקדם את התכנים אותם הם מבקשים לקדם. גם במישור החוזי, פערי הכוחות בין פייסבוק לבין מרשינו, הינם גדולים – ומכאן שיש לנקוט משנה זהירות בעת מניעת ביטויים חוקיים על ידם.

18. ביום ה – 24.12.18 הכריזה ממשלת ישראל על כוונתה לפזר את כנסת ישראל ולנהל בחירות כלליות ביום 9.4.2019. לפי חוק הבחירות (דרכי תעמולה) התשי"ט – 1959, תקופת 90 הימים לפני הבחירות מהווה תקופה בחירות. בתקופה זו ישנה חשיבות מכרעת ליכולת של מרשינו לקיים תעמולת בחירות יעילה, ולנהל אותה בפרקי זמן קצרים לפי ראות עיניהם. ככל שחסימתו של עו"ד עוזר לא תוסר, אין באפשרותו לנהל תעמולה שכזו ברשת הפייסבוק. חמור מכך, ככל שהודעות שיבקש לפרסם יחסמו, או לחילופין הוא יאלץ לנהל שיג ושיח של מספר ימים כדי לאשר את פרסומם, לא יוכל מרשינו לקיים את תעמולת הבחירות שלו באופן מיטבי תוך הבטחת זכותו לשוויון בבחירות. (ראו בהשאלה תא (מרכז) 25435-03-15 רות קוליאן נ' יתדות ת.ש.מ.ו. הוצאה לאור ופרסומים בע"מ (פורסם בנבו, 13.3.2015). בהקשר זה יודגש כי חסימת חשבון הפרסום של עו"ד עוזר כעת הינה עבירה על סעיף 126(3) לחוק הבחירות לכנסת [נוסח משולב], תשכ"ט - 1969 שלשונו: "המשמיד או המעלים חומר תעמולה לבחירות מטעם רשימת מועמדים שפורסמה לפי סעיף 65, או המונע באופן אחר חומר כזה מלהגיע לתעודתו החוקית"; שכן היא מונעת מ"עלה ירוק-המפלגה הליברלית" לקדם תעמולת בחירות מטעמה. חסימתו של עו"ד עוזר הובילה לכך שמפרסם אינו מקדם מודעות מטעם, שכן אף פרסם אינו מסכים להסתכן בחסימת חשבון המודעות שלו – המדובר במכת מוות לעסק של שיווק ופרסום.

הסעדים המבוקשים



19. לאור האמור לעיל נבקש כי תנקטו בפעולות הבאות:

- א. ביטול לאלתר של חסימת חשבון ניהול הפרסומות של עו"ד עוזר.
- ב. מתן הצהרה מחייבת מטעמכם שלא לחסום בעתיד לבוא כל מודעה שתפורסם מטעם מרשינו, או בכלל, שתכליתה שינוי המדיניות והדין בישראל. עוד נדרוש כי תתחייבו שלא לנקוט באמצעים חד צדדיים כנגד מרשינו בתקופת הבחירות, מבלי ליידע אותם על כך מלכתחילה ולתת להם להישמע טרם נקיטה בצעדים שכאלה.
- ג. מתן פיצוי כספי למרשינו, על מנת לפצות אותם על הנזק שנגרם להם בגין התנהלותכם עד כה, כפי שתוארה בהרחבה לעיל.

20. בשים לב לדחיפות שנוצרה עקב פיזור הכנסת וקביעת המועד לבחירות הכלליות, נבקש לקבל מענה מטעמכם תוך 7 ימים.

21. ככל שלא יתקבל מענה מטעמכם עד למועד זה אנו נפנה לערכאות המשפטיות המתאימות. למותר לציין כי מרשינו שומרים את זכותם לטעון טענות נוספות על מנת למצות את זכויותיהם לפי הדין, ככל שנאלץ לנקוט בהליכים אלה.

בברכה,

עו"ד דנה יפה

**המכתב נכתב בסיועם של הסטודנטים תם סבן ואביחי רגבי מהקליניקה לזכויות דיגיטליות וזכויות אדם במרחב הסייבר, האוניברסיטה העברית.