



תאריך חתימת המסמך: 04.09.24

בבית משפט מחוזי-מרכז

ת.צ. _____

ילנה גורחובסקי ת.ז. 304525322
אהרונוביץ 41 נתניה טל: 054-9166468

ע"י ב"כ עו"ד שרון ענבר פדלון (מ.ר. 46414)
חברת עורכי דין
מרחוב אהבת אדם 74/27 שרונה, כפר יונה
טל: 054-3116123 פקס: 072-2329097
E- mail: Sharon@inbar-fadlon-law.co.il

המבקשת;

- נ ג ד -

אסם תעשיות מזון בע"מ ח.פ. 510450711
רחוב רימון 2 א.ת. חמן
ת.ד. 934 שוהם 6085001

המשיבות;

תובענה ייצוגית

התובעת תטען כי את חברי הקבוצה יש להגדיר באופן הבא:

" כלל הצרכנים /או לקוחות המשיבה לרבות ילדיהם הקטינים, אשר רכשו (לרבות באמצעות מכר מרחוק) /או צרכו את המוצרים המיובאים /או המשווקים על ידי המשיבה הנמנים על סדרת האבקות להכנת משקאות קפה בטעמים שונים תחת מותג הסגמנט המכונה "NESCAFE Cappuccino" (להלן: הטובין מושא הבקשה), ואשר שווקו בניגוד להוראות הדין הסטטוטוריות כמפורט בבקשה החל מעת ביצוען של העוללות ועד למתן פסק דין בתובענה ולכל הפחות משך 7 שנים; ובכלל זאת כלל לקוחות המשיבה אשר רכשו את הטובין מושא הבקשה באתר הסחר למכר מרחוק של המשיבה לממכר מותגי קפה נסטלה בישראל בכתובת <https://shop.nestle-coffee.co.il> לרבות באמצעות הפנייה מהאתר הרשמי של מותגי נסקפה נסטלה בכתובת <https://www.nescafe.com> לאתרי סחר קמעונאיים – הכל בניגוד לדינים המפורטים בבקשת האישור. "

תצהיר המבקשת סומן כ-נספח ב' לבקשה

בקליפת אגוז

1. בפתח הדברים יודגש כי בטרם הגשת בקשת האישור דנא, פנתה המבקשת ביום 19.11.23 באמצעות משרד באת כוח המייצגת בהליך פניה מוקדמת בו פורטו עיקרי הטענות, לצד דרישה לתיקון המחדלים, הפסקת העוולה, תוך שנדרשה המשיבה "לפצות את חברי הקבוצה בפיצוי כולל לטובת הציבור", ולהלוים את אופן שיווק המוצרים להוראות הדין; אולם משעה שהליך הפניה המוקדמת מוצא ללא תועלת אופרטיבית ואכיפת הדין לטובת לחברי הקבוצה – הרי כי לא היה מנוס מהגשת התובענה שבנדון.
*** הפניה המוקדמת מיום 19.11.23 מצורפת לבקשת האישור ומסומנת כנספת יז'
***המענה מטעם המשיבה לפניה מיום 08.01.24 מצורף לבקשת האישור ומסומן כנספת יח'.
2. בלב ליבה של בקשת האישור דנא ניצבת טענה שורשית כי על מנת לקיים אורחות מסחר תקינות במשק, מחויב העוסק לנהוג בשקיפות מרבית כלפי הצרכן, דהיינו להימנע מפעולות מכוונות, בין באמצעות הפרת חובת גילוי, אשר תכליתן להציג העסקה מנקודת מבט חיובית בעיני הצרכן, להימנע מפעולות העולות כדי תיאור כוזב למזון, והשפעה בלתי הוגנת. תוך ניצול פערי המידע המובנים בין העוסק לצרכן, כמו גם החובה האפריורית לשמור על בריאות הציבור או למצער לוודא כי הצרכן מודע לטיבו ומהותו של המזון אשר נוטל הוא לגופו.
3. כן נציין כי לא בכדי המחוקק ראה לנכון ליישם הוראות דין רגולטוריות אשר תכליתן לגשר על פערי הכוחות המובנים בין העוסק לצרכן - אילו כאמור מיושמים מתוך הבנה כי חברה מתוקנת לא תאפשר ניצול כוחם של תעשיינים מובילים במשק או קונצרן חברות זה או אחר - ולו בלבד על מנת למצב את שורות הרווח מן הטובין או לעשות עושר ולא במשפט מתוך מודעות כי היצג הטובין בעל יכולת השפעה קוגניטיבית ישירה על יחסו של הצרכן למצרך ולבטח מתוך ידיעה כי הצגתו הלוקה בחסר, לצרכן נועדה להאפיל על מהותו ורכיביו הלכה למעשה - פעולות מצרפיות העלולות לגרום לצרכן ברמה העולה על אפשרות סבירה לשלם ממיטב כספו עבור הטובין שכום הגבוה מסך שהיה נכון לשלם אילו היה מודע באופן פוזיטיבי לתכונותיו של המצרך או אף היה נמנע מרכישתו.
4. המשיבה, אסם תעשיות מזון בע"מ, הנה חברת בת בקונצרן החברות אסם השקעות בע"מ (להלן: קבוצת אסם-נסטלה); בתוך כך המשיבה מחזיקת בבעלותה של חברת האם (אסם השקעות) בשיעור של 100%;
5. כמו כן המשיבה (יחד עם קבוצת אסם או לחוד) מפעילה אתר הסחר למכר מרחוק לממכר מותגי קפה נסטלה בישראל בכתובת <https://shop.nestle-coffee.co.il>;
6. וכחלק ממערך הייבוא וההפצה של מותגים וסגמנטים פופולאריים בחטיבת מוצרי הקפה, המשיבה מייבאת, מפיצה, משווקת ומוכרת את סדרת האבקות להכנת משקאות קפוצ'ינו בטעמים שונים של המתוג הבינלאומי "נסקפה קפוצ'ינו" מהיצרנית "לוטה נסטלה קוריאה" תחת סימן המסחר המוטמע היטב:



7. להלן מיני הטובין במגוון בסדרה:
 - אבקה להכנת משקה קפה טעם וניל-185 גר'
 - אבקה להכנת משקה קפה בטעם אגוזים-180 גרם
 - אבקה להכנת משקה בטעם שוקולד לבן "מהדורה מיוחדת"-180 גר'
 - אבקה להכנת משקה קפה בטעם קרמל-170 גרם

- אבקה להכנת משקה קפה קפוצ'ינו -125 גר'
 - אבקה להכנת משקה קפה קר- 112 גר'
 - אבקה להכנת משקה קפה עם שיבולת שועל -96 גר' (להלן : הטובין מושא הבקשה ")
- ***רצ"ב צילום הטובין מושא הבקשה סומן בנספח ג' לבקשת האישור.

8. להלן פרסום והצגה ברבים של סדרת המוצרים באתר המרשתת של קבוצת אסם-נסטלה בכתובת:
<https://www.osem-nestle.co.il>



9. במסגרת בקשת האישור שלהלן נבחר כי המשיבה פעלה באוזלת יד כלפי ציבור הצרכנים, תוך הפר חובת גילוי, עת יבאה, שיווקה ומכרה את הטובין באצטלה של דבר מתיקה תמים (הנצרך כמשקה) ללא כל מגבלות בטיחות או סייגי סף לנטילתו, תוך איון חובת סימון אזהרה אינהרנטית אשר נועדה לאפשר לצרכן קנייה השוואתית נגישה ומנוטרת, תוך היוודעות הצרכן למהות הטובין ותכונותיו המרכזיות ובפרט שמירה על בריאות הציבור ומניעת הטעיה בכל הנוגע ל- :

“שימוש שניתן לעשות בנכס או בשירות, התועלת שניתן להפיק מהם והסיכונים

הכרוכים בהם;”

הטיב, המהות, הכמות והסוג של נכס או שירות;

המרכיבים של נכס או שירות ;

התאמתו של הנכס או השירות לתקן, למפרט או לדגם;

(סעיף 2(א) (2), (4) ו- (7) לחוק הגנת הצרכן)

10. והרי כי כן בניגוד לחקיקת המזון החלה בנסיבות בעניין, הגם כי עסקינן באבקה להכנת משקאות חלביים ממותקים ומעובדים המכילים רכיבים שונים (כ- 16 במספר)-כגון: סוכר, סירופ גלוקוז, אבקת חלב כחוש, שמן צמחי, סירופ גלוקוז, דקסטרין, לקטוז, מלח, שמן קוקוס, סודיום קזאינט, תוספי מזון מסוג מייצבים חומרי טעם וריח, מונע התגיישות ומווסת חומציות ובנוסף קפה נמס במנעד שיעורים משתנה (8%-15.3%) - הטובין משווקים לציבור תוך הסתרה מובהקת של כמות הקפאין ל-100 גרם מזון ול-100 מ"ל משקה מוכן בהתאמה - מתוך רצון מובהק ליעדו לקהל צרכנים רחב ולבטח על מנת להסתיר את הסיכונים הנלווים לצריכת משקאות ואו מזונות המכילים רכיבי קפאין ואו קיומן של אזהרות צריכה רגולטוריות ומגבלות סף בטיחותיות הנלוות להימצאותו של רכיב הקפאין בכמות גבוהה במזון ולבטח היוודעות פוזיטיבית לכמות הרכיב במזון כדי לאפשר לצרכן לנטר כדבעי צריכת קפאין (להלן : "אזהרת צריכת קפאין").

11. שיעור אבקת הקפה בהרכב הטובין אמנם אינו נחזה כגבוה ואף נטמע הוא ביחס למניין הרכיבים הרב הקיים במוצרים, יחד עם זאת תרומת הקפאין למוצר כנגזרת מאבקת הקפה הנה גבוהה מאוד משכך

המוצרים אף אינם אף מומלצים בחתך מסוים באוכלוסייה וככלל מפאת קיומו הגבוה של הקפאין בהרכב מוטל על המשיבה לשקף כמותו לצרכן כדבעי .

12. כמו כן הנחת היסוד העומדת בבסיס בקשת האישור הנה העובדה הצגה וסימון לוקה בחסר הטובין מושא ההליך ובפרט הכמנת הסייגים והסיכונים הנלווים לצריכתו אינן עומדות בקנה אחד עם הצורך האינהרנטי לשקף לצרכן את הרכב המוצרים כחוייתם, בפרט כאשר עסקינן במזונות אשר ראוי לנטר את כמות צריכתם או להימנע כליל, ולבטח להיודע לסיכונים הטמונים בנטילתם, קל וחומר מקום בו הטובין משווקים באצטלה של משקאות תמימים, בטעמים מתוקים כמו שוקולד לבן, אגוזים, וניל, קרמל אשר מפאת כמות הקפאין הגבוהה המוכלת בהרכב המוצר, המשקה המתקבל לשתייה - "לא מומלץ לנשים בהריון וילדים עד גיל 12" (להלן: "מגבלת צריכה בטיחותית").

הנחיית שירות המזון הארצי ומשרד הבריאות "מוצרי מזון המכילים קפאין מיום ה' בתשרי תשס"ה 20.09.2004" (להלן: הוראה בת פועל תחקיתי הנמנית על חקיקת המזון) -

13. בהתאם להנחיית משרד הבריאות בדבר "מוצרי מזון המכילים קפאין (על עדכונה), נקבע סטטוטורית כי מעל כמות סף של 150 מ"ג קפאין לק"ג (או לליטר) במוצרי מזון המכילים רכיבי קפאין מכל מקור שהוא, יש אפוא לסמן אזהרה לפיה " כמות הקפאין גבוהה", הסימון יופיע בסמוך לשם המוצר, בנוסף יש לסמן את כמות הקפאין ל-100 גר' או מ"ל מזון, וכן הגבלה לפיה "לא מומלץ לנשים בהריון וילדים עד גיל 12".

14. למען הסר ספק יובהר במובן האריתמטי – מכיוון שדרישת הסף לסימון האזהרה הנה ל- 1 ק"ג או 1 לליטר, אולם יש לבטא במ"ג ל-100 גרם (או מ"ל), אזי כי בהתאם ליחס ההמרה (1: 100), ברי כי הסף הכמותי המחייב מגבלות צריכה הוא 15 מ"ג ל-100 גרם / 100 מ"ל. ראה להלן :

	מדינת ישראל	
	STATE OF ISRAEL	משרד הבריאות
Ministry of Health		שירותי בריאות הציבור
Public Health Services		שירותי המזון והתזונה
Food & Nutrition Services		המטה
Central Office	שירות המזון הארצי	
	www.health.gov.il/fcs	

הנחיה בדבר מוצרי מזון המכילים קפאין- מיום ה' בתשרי תשס"ה
20/9/2004


4. סימון

- במוצרי מזון למעט קפה ותה, המכילים קפאין מכל מקור (כולל גואראננה) שהוא בכמות מעל 150 מ"ג לק"ג (או לליטר) יש לסמן :
- "כמות קפאין גבוהה". הסימון יופיע בתווית בסמוך לשם המוצר וכן תסומן כמות הקפאין (מבוטא במ"ג ל-100 גרם (או למ"ל). →
 - רשום אזהרות והגבלות:
- * לא מומלץ לנשים בהריון וילדים עד גיל 12.

***רצ"ב הנחיית משרד הבריאות סומנה כנספח ד'

15. נקדים את המאוחר ונבאר כבר כעת כי על אף כי בתשובת המשיבה לפניו המוקדמת (מיום 08.01.24) לא הוכחשה הטענה לקיומו של רכיב קפאין בכמות גבוהה במוצרים – למען הספר ספק אחד ממני

הווריאנטים המכונה "אבקה להכנת משקה קפה בטעם שוקולד לבן המכיל בהרכבו את שיעור אבקת הקפה הנמוך ביותר מכלל מגוון מוצרי הסדרה נלקח לדגימה כימית, **במעבדת "בקטוכם"**, המוסמכת מטעם **"הרשות הלאומית להסמכת מעבדות"** ולחלן הממצאים שהתקבלו הן ביחס למוצר יבש והן ביחס למשקה שהוכן בהתאם להוראות ההכנה המסומנות :



מספר הדוגמה: 1741181		תיאור הדוגמה: WHITE CHOC. FLAVORED אבקה להכנת משקה קפה בטעם שוקולד לבן ברקוד-880155709526 תנאי שמירת הדוגמה וההובלה: אופפת מועד דיגום: 20/06/2024				
הערות	שיטה	*LOQ	יחידת מידה	תחום מותר	תוצאה	בדיקה
(2)(1)	In house procedure; based on AOAC 945.35/ USP	<0.01	g/ 100g		0.300	קפאין

כמות הקפאין ל-100 גר' אבקה הנה: 300 מ"ג (יחס המרה: 1g = 1000 mg)

מספר הדוגמה: 1741182		תיאור הדוגמה: WHITE CHOC. FLAVORED משקה קפה בטעם שוקולד לבן מוכן על פי הוראות הכנה ברקוד-880155709526 תנאי שמירת הדוגמה וההובלה: מקורר מועד דיגום: 20/06/2024				
הערות	שיטה	*LOQ	יחידת מידה	תחום מותר	תוצאה	בדיקה
	In house procedure; based on AOAC 945.35/ USP	<0.01	g/100mL		0.037	קפאין

כמות הקפאין ל-100 מ"ל משקה מוכן: 37 מ"ג (יחס המרה: 1g = 1000 mg)

כמות הקפאין במנה מוכנה: 74 מ"ג (ע"פ הוראות הכנה 16 גר' עם 200 מ"ל מים)

כמות הקפאין גבוהה ועולה בשיעור של 146.66% מעל הסף המחייב סימון מגבלות צריכה ואזהרה כמותית!

- ***ממצאי דוח המעבדה לרבות תעודת ההסמכה של מעבדת בקטוכם מסומנים **כנספה ה'** לבקשה
16. בהינתן וכמות הקפאין בווריאנט המכיל את שיעור אבקת הקפה הנמוך ביותר מבין מגוון הווריאנטים בסדרה מכיל כמות קפאין גבוהה מאוד **ובשיעור של 168.18% מעל סף המחייב** - אין לנו אלא להסיק כי המשיבה פעלה ופועלת כדי שוויון נפש וזילות בבריאות הציבור מקום בו הטובין מושא הבקשה הוצג משך השנים לציבור תוך הסתרה של פרטים אינהרנטיים אודות תכונותיו המרכזיות, אשר טיבן להשתקף פוזיטיבית כחלק אינטגרלי ממינוי מסומן שם המזון (ראה סעי' 4 להנחיה), שעה שהמחוקק ביקש להטיל חובת זהירות על העוסקים ולבדל מוצרי מזון אילו באמצעות חובות גילוי ויידוע קל וחומר מקום בו מדיניותה של המשיבה **בדלנית** באורח קיצוני ממדיניותן של חברות מתחרות במשק בסגמנט מזונות אילו, המקיימות את הוראות הדין כדבעי- על כן הדעת הנותנת היא כי תכלית איון דבר החקיקה על ידי המשיבה נועדה על מנת להשיא את רווחיות המשיבה מן המוצרים תוך רצון מובהק ליעדם לקשת רחבה של צרכנים ללא גלוי מגבלת צריכה בטיחותית, ואזהרת סף כמותית – תוך ניצול מוניטין.
17. יתר על כן על אף האיסור האפריורי שלא להטעות צרכן ולבטח הנחת היסוד לפיה - **"עוסק במזון לא יתאר, יציג, ימסור מידע, או יפרסם את המזון באופן שאינו תואם את תכונותיו על מנת להטעות את הציבור בנוגע למהותו"** (סעיף 17(2) לחוק ההגנה על בריאות הציבור) - הטובין מושא הבקשה מוצגים

לציבור באופן שאינו עולה בקנה אחד עם מרכיביו הלכה למעשה- וראוי אפוא להסירם מהמדפים עד אשר יתוקנו הליקויים.

18. בתוך כך יוטעם כי הפררוגטיבה שנטלה המשיבה לעצמה שלא מן הדין, מביאים לגדי עולים כדי היעדר קורלציה בין מהות הטובין ומרכביו לבין תיאור המזון וסימונו ככלל, ומכאן מביאים לכדי נגיסה באותן אמות מידה אשר נועדו לשם שמירה על בריאות הציבור ובפרט זכותם היסודית לקבל מידע אמין ומלא אודות המוצרים אשר הם צורכים והסיכונים הטמונים באכילתם.

19. **נוסף על כך** התנהלותה של המשיבה אף מביאה לכדי הכשלת חברי הקבוצה המבקשים לבצע רכישות באמצעות אתרי סחר קמעונאיים למכר מרחוק, לרבות בחנות המקוונת **לממכר מותגי קפה נסטלה בישראל** של המשיבה יחד עם קבוצת אסם השקעות בע"מ או לחוד בכתובת: <https://shop.nestle-coffee.co.il>

20. כשם שיוצג בבקשת האישור דנא באופן לקוי ושאינו נקודתי כלל - בשוק הטובין באמצעות החנות המקוונת ו/או כל פרסום אודות הטובין השוכן בדומייניים בבעלות המשיבה ו/או בבעלות קבוצת אסם השקעות או מי מטעמן, ניכר כי המשיבה אינה טורחת לפרט לצרכן תיאור ראוי אודות מגבלת התזונה הרגולטורית החלה בנסיבות העניין כנגזרת ממרכיבי המוצר וזאת הגם כי ישנם מזונות אשר לצריכתם השלכות בריאותיות מהותיות שעל הציבור להיודע להם בנהירות בפרט כאשר העסקה מבוצעת באמצעות מכר מרחוק ולבטח על מנת לעגן את רצון הפרט.

21. מתוך תכלית משפטית לאופן סימונם והצגתם של מוצרי מזון לצרכן בקורלציה לבריאותו ורצונו של הפרט, ראוי לציין כי בעת האחרונה, ביום 09.01.24, נתנה החלטה לאישור בקשה כתובענה ייצוגית בעניין ת"צ **20-05-2666 צפריד פורטנוי נ' טיבון ויל אחזקות בע"מ ואח'** (להלן: "עניין פורטנוי"), באשר לכינויים והיצגם של מוצרי המשיבות אשר הוכתרו כ"שווארמה אמיתית" וזאת הגם כי בהתאם למפרט הרכיבי של המוצרים מוכלים במוצר המוגמר מניין רב של רכיבים ותוספת שאינם טבעיים ו/או גולמיים בכללם מן הסוג שלא ימצאו בהישג ידו של הצרכן לרבות הטענה כי הרכב המוצר בפועל נמוך מציפיית הצרכן בנסיבות תיאור והצגת המוצרים- ראה דברי בית המשפט במסגרת החלטתו: "אני סבורה כי לכאורה המשיבות מפירות את הוראות התקן. סעיף 3.14 לתקן מורה כי סימון מוצר המזון כולו או סימון הרכיבים שלו בכינוי "טבעי" או בכינוי שקיל לו יהיה כמפורט בנספח ג'" (סעיף ז' להחלטה)

רכיבי המוצרים, חלבון צמחי, הידרוליזט חלבון צמחי, עמילן תפוחי אדמה, סוכרים ושמן קנולה הם חומרי מוצא כהגדרת המונח בסעיף 8.2.1. רכיבים אחרים – חומרי הטעם והריח, העמילן המעובד, המייצבים ומעכב החמצון- הם תוספות כמשמעותן בסעיף 8.2.2. יוצא שהמוצרים הם תערובת של מזונות... המסקנה המתבקשת היא שהמוצרים אינם עומדים באחד התנאים שבנספח ג', **משכך התקן אוסר לכנותם "טבעי"- קרי: אמיתי"**

נמצאו למדים שלכאורה המשיבות הפרו את הוראות התקן המחייב. לתפיסת המבקש, באמצעות התקינה וחוקים נוספים ביקש המחוקק לאפשר לצרכן לקבל מידע חיוני על מהותו של מוצר, רכיביו וכינויו, בשביל לשמור על האוטונומיה שלו ולסייע לו לכלכל את צעדיו כראוי (סעיף 213 לבקשה). וכן תכלית הוראותיו של התקן היא לצייד את הצרכנים במידע שבעזרתו יוכלו ללמוד על מהותו של המזון, על תכונותיו ועל רכיביו. על שום כך סעיף 3.14 לתקן קובע באילו תנאים מותר לכנות מוצר "טבעי" כדי להבחין בינו לבין מוצרים שאינם כאלה ולהקל על הצרכנים בבחינת חסרונותיו ויתרונותיו, וכך לאפשר להם רכישות מחושבות שמתאמות להעדפותיהם ולאורחות חייהם" (ראה סעיף יב' להחלטה)

על כן קבע בית המשפט כי:

"לכאורה הופרו הוראות התקן , כמבואר לעיל . התקן נועד לטובתו ולהגנתו של הצרכן הניזוק וההפרה גרמה לכאורה נזק. בראי תכליתו של סימון מוצרי המזון שעליה עמדתי בהרבה נראה כי הנזק שאונה למבקש הוא מטבעו של נזק שנתכוון אליו התקן ;"

להלן המסד הנורמטיבי והעובדות הצריכות לעניין

22. המשיבה משוקת במאות נקודות מכירה ברחבי הארץ והן באתר הסחר למכר מרחוק את סדרת מוצרי נסקפה קפוציינו, המהווים מזון מסוג אבקות מעובדות להכנת משקה באצטלה של דבר מתיקה תמים; דא עקא המוצרים מכילים בהרכב קפה נמס בשיעורים משתנים (8.9%-15.3%), ואף על פי כן לא סומנה מגבלת הצריכה הבטיחותית ודבר קיומו של הרכיב הקפאין בהרכב בערכים גבוהים מאוד ולו בלבד על מנת להסתיר את הסייגים הבריאותיים לצריכתו או למצער מתוך שוויון נפש כלפי הציבור ובפרט אוכלוסייה רגישה כמו נוער, נשים בהריון או אילו הסובלים מאי סבילות לרכיב חולי לב או אף אילו הצורכים תוספי תזונה ומזונות אחרים המכילים רכיבי קפאין.

23. הטובין מאופיין כאבקה מעובדת להכנת משקאות חמים, המכילה כ-16 מרכיבים שונים מרביתם תוספי מזון לעיבוד האבקה כך שאת חלקם הארי של הרכיבים אף לא ניתן יהא למצוא במטבח הפרטי של הצרכן הסביר; כן בתצורה המוצקה של הטובין, המוצרים מכילים ערכים תזונתיים מזיקים ברמות גבוהות בפרט אנרגיה, שומנים פחמימות וסוכרים, כאשר גם לאחר הכנת המשקה מתקבלת כמות הסוכרים הממוצעת של כ-10 גר' בספל משקה (מתוך כ-52 גר' פחמימות) המהווים כ-3 כפיות סוכר לכוס משקה .

24. שיעור אבקת הקפה אמנם אינו נחזה כגבוה בהרכב ואף נטמע הוא ביחס למניין הרכיבים הרב הקיים במוצרים, יחד עם זאת תרומת הקפאין למוצר הנו גבוהה מאוד משכך המוצרים אינם אף מומלצים בחתך מסוים באוכלוסייה וככלל מפאת קיומו הגבוה של הקפאין בהרכב יש לנטר את צריכת המוצרים בהתאם .

25. בתוך כך מכיוון שנדגמה כמות הקפאין בווריאנט (שוקולד לבן) המכיל בהרכבו את שיעור אבקת הקפה הנמוך ביותר ממגוון הסדרה (8% מסך הרכיבים) הרי כי ניתן בנקל לאמוד את תרומת כמות הקפאין במוצרים המתקבלת מנגזרת של 1% אבקת קפה בהרכב, זאת על פי יחס המרה של 1:8, בהתאם לממצאי המעבדה אשר התקבלו לפיהם באבקה המכילה 8% קפה כמות הקפאין הנה 300 מ"ג למוצר יבש או-37 מ"ג ל-100 מ"ל למשקה מוכן.

26. ראה לצורך ההמחשה טבלה המדגימה את הרכב המוצרים ומאפייניהם (המוצר בעל שיעור אבקת הקפה הנמוך ביותר והגבוה בהתאמה) לרבות אמידת כמות הקפאין :

מוצר	הרכב המוצר	שיעור קפה נמס	אנרגיה (קק"ל)	שומנים אבקה/ ספל (גר')	סוכרים אבקה/ ספל (גר')	נתרן (מ"ג)	תיבת אזהרה למגבלת צריכה בריאותית/ כמות קפאין	אמידת כמות הקפאין מבוטא במ"ג ל-100 גר' / 100 מ"ל
טעם שוקולד לבן - שיעור הקפה המוך ביותר	סוכר, שמן צמחי מוקשה, אבקת חלב כחוש, סירופ גלוקוז, קפה נמס (8%), דקסטרין, לקטוז, חומרי טעם וריח, סודיום קזאינט, מייצבים (E 340, E 331, E 452) מלח, חומר מונע גיוש (E170), שמן קוקס, מווסת חומציות (E500)	8%	467 קק"ל	13.3 גר' / 3.1 גר'	52.6 גר' / 9.5 גר'	296 גר' / 53 גר'	לא מסומן	300 מ"ג / 37 מ"ג
טעם קפוציינו - שיעור הקפה הגבוה	אבקת חלב כחוש, שמן צמחי מוקשה, קפה נמס (15.3%) סירופ גלוקוז, דקסטרין, לקטוז, סודיום	15.3%	489 קק"ל	24.4 גר' / 3.1 גר'	3.2 / 25.2 גר' / 54 גר'	432 גר' / 54 גר'	לא מסומן	573.75 מ"ג / 70.76 מ"ג

							קזאינט, סוכר, מייצבים) E 340, E 331, E 452 (חומר מונע גיוש (E170), מלח, חומרי טעם וריח שמן קוקס, מווסתת חומציות (E500)	ביותר
מ"ג 408.25	לא מסומן	348	49.5	13.88 גר'//	441.85	11%		ערכים ממוצעים
מ"ג 50.35	בכלל הסדרה	מ"ג/ 63.14	גר'// 8.15	גר' 2.81	קק"ל			
235.66%+								

***רצ"ב טבלת סיכום מאפיינים בכלל המוצרים במגוון (הרכב, ערכים תזונתיים וקפאין) סומנה **כנספת ו'**

***רצ"ב טבלה מסכמת לאמידת כמות הקפאין בכלל המוצרים במגוון סומנה **כנספת ז'**

27. בהינתן האמור לעיל אומדן אריתמטי מביא לכך כי כמות הקפאין ל-100 מ"ל משקה מוכן במגוון מוצרי הסדרה הנה במנעד של 37 מ"ג- 70.76 מ"ג, ובאורח מצרפי וממוצע כמות הקפאין ל-100 מ"ל מוצר עולה בשיעור של 235.66% מעל הסף הרגולרי העומד על 15 מ"ג ל-100 גרם/ מ"ל מזון, המחייב מגבלות צריכה ואזהרות.

28. ראה להלן אמידת כמות הקפאין במוצרים וסטיית סף:

שם שיעור אבקת קפה	כמות קפאין במ"ג ל-100 גר' אבקה	כמות קפאין במ"ג ל-100 מ"ל משקה מוכן	שיעור הסטייה ל-100 מ"ל משקה מוכן (מעל 15 מ"ג)
טעם שיקולד לבן ²	300	37	146.66%
עבור 1% קפה בהרכב ³	37.5	4.625	
טעם וניל	371.25	45.7875	205.25%
טעם קרמל	348.75	43.01	186.73%
טעם אגוזים	333.75	41.162	174.41%
טעם קסטיינו	573.75	70.76	371.73%
שיבולת שועל	573.75	70.76	371.73%
אייס קפה	356.25	43.93	192.86%
ממוצע	408.25 מ"ג	50.35 מ"ג	235.66%

29. דא עקא על אף כי נגזרת הקפאין במוצרים גבוהה מאוד, הפרה המשיבה במתכוון וביודעין **את חובת הגילוי כלפי לקוחותיה** הכל על מנת להציג את הטובין מנקודת מבט חיובית בעיני הצרכן תוך הסתרה מכוונת של אותם פרטים אשר בהיוודעות הצרכן לקיומן יימנע כליל מנטילת הטובין ו/או ערכם בעיניו יפחת מהותית, וכל זאת אגב נגיסה באותן אמות מידה אשר נועדו לשם שמירה על **בריאות הציבור** וזכותם היסודית לקבל מידע אמין ומלא אודות המוצרים אשר הם צורכים.

צריכת קפאין והשפעתו על בריאות הציבור - עמדת משרד הבריאות ואפידמיולוגיה

30. **קפאין הוא רכיב המופק בין היתר מצמח הקפה**, השייד למשפחה של חומרים מתילקסנטינים; מרבית הקפאין מופק באופן טבעי חלקו מסונתז.

31. הקפאין **חומר פרמקולוגי הנספג במהירות לדם תוך 30-60 דקות**, תוך כדי ספיגתו לדם הוא הוא ממריץ את מערכת הלב וכלי הדם דרך הגברת שחרור אפינפרין (אדרנלין).

32. במסגרת נייר עמדה שפורסם על ידי משרד הבריאות ביום 19.02.23 בהתייחס לצריכת משקאות המכילים רכיבי קפאין, בפרט לאור הביקוש הגבוה הנודע לצריכת סגמנט משקאות אנרגיה הידועים בקיומם של רכיב הקפאין בהרכב, החלו רשויות בריאות בעולם להביע דאגה בעיקר בנטייה ההולכת וגוברת של צרכנים צעירים כמו ילדים ונוער לצרוך משקאות מבוססי קפאין באופן בלתי מבוקר ובלתי מודע.

33. בהינתן האמור לעיל פרסם משרד עמדה בדבר **"צמצום צריכה של משקאות אנרגיה"** במסגרתה ביאר את ההשפעות השליליות של **צריכת קפאין** וציין בין היתר כי: "צריכה בלתי מבוקרת ובכמויות מוגזמות של

משקאות אלה מביאה לצריכה גבוהה של קפאין; "צריכה עודפת שלו גורמת לתופעות לוואי שליליות בניהן חרדה, מתח, כאבי ראש, עצבנות, חוסר שינה, טכיקדיה, אובדן תאבון שלשולים, רעד בידיים וכפי שנצפה לאחרונה עלייה בסיכון להתמכרות לקפאין ולחומרים אחרים כמו ניקוטין, אלכוהול וקנביס. ילדים ובני נוער רגישים יותר ממבוגרים למגוון ההשפעות השליליות של קפאין".

***רצ"ב פרסום משרד הבריאות מיום 19.02.23 "צמצום בצריכה של משקאות אנרגיה, סומן כנספת ח'

34. יתר על כן אף בפרסומיו של משרד הבריאות בנוגע לתזונת נשים בהריון ונשים מיניקות מיום 13.01.2015 ומיום - 03.06.24 – מפאת שקפאין מוגדר כחומר טטרוגני (היינו עלול לגרום למומים מולדים כתוצאה מהשפעה חיזונית), מובהר לציבור כי מומלץ לנטר ביתר שאת ולהמעיט בצריכת מוצרים המכילים קפאין מפאת העובדה כי במהלך תקופת ההיריון פינוי מהגוף מואט והאפקט הפיזיולוגי עלול להוות כדי סיכון לבריאות העובר, לרבות הפלות ומשקל עובר נמוך. ראה כלהלן :

5. מומלץ להמעיט בצריכת מוצרים המכילים קפאין קפאין פועל בגוף כחומר מעורר. במהלך ההיריון מואט פינוי הקפאין מגוף האם. הקפאין עובר לעובר דרך השליה, ולעובר אין יכולת לפרק אותו. כמה מחקרים מצאו קשר בין צריכת יתר של קפאין לבין הפלות, פגות ומשקל נמוך של התינוק בלידה. הקפאין כחומר מעורר מעלה את לחץ הדם, מאיץ את הדופק ועלול לפגוע בהרגלי השינה של האישה ושל העובר ברחם.

***רצ"ב פרסום משרד הבריאות מיום 13.01.15 "תזונה נבונה בתקופת ההיריון, ראש שירותי בריאות הציבור, סומן כנספת ט' לבקשה

***רצ"ב פרסום משרד הבריאות 03.06.24 "תזונה מומלצת בהריון" סומן נספת י' לבקשה

35. כן לא מן הנמנע לציין בהקשר זה כי במחקר אמריקאי חדש שפורסם בנובמבר 22, בכתב העת JAMANN Network עולה כי "צריכה גבוהה של קפאין בהריון מעלה את הסיכון להפלות ולמשקלים נמוכים של העוברים. המחקר החדש מראה כי ככל שעולה צריכת הקפאין, יורד גובהם של הילדים". כך התברר כי ילדים שנולדו לנשים שצרכו 50 מ"ג קפאין בכל יום הריון היו קטנים בשני סנטימטר מבני גילם " (ראה פרסום מיום 02.11.23 (ד"ר איתי אנגל) ווינט "מחקר חדש : צריכת קפאין גבוהה בהריון עלולה לפגוע בגובה של הילד").

36. מחקרים אפידמיולוגיים אילו עולים בקנה אחד עם רשימת הגורמים העלולים לסכן עוברים (מעודכן לדצמבר 2023), מטעם "הועדה הבין-משרדית לחומרים מסרטנים, מוטגנים וטטרוגנים", לפיה קפאין נמנה על החומרים הטטרוגנים, קרי חומר העלול לגרום להתפתחות ביולוגית לא תקינה של העובר או מום מולד, עקב השפעתם של חומרים חיזוניים או גורמים סביבתיים כמו תרופות, סמים, גומרים כימיים וקרינה מייננת; כאשר "קפאין" הנמנה על החומרים הטטרוגנים העלולים לגרום לעליה מתונה בשיעור ההפלות העצמוניות והפרעה בגדילה התוך רחמית של העובר; ***רצ"ב רשימת הגורמים העלולים לסכן עוברים - "הועדה הבין-משרדית לחומרים מסרטנים, מוטגנים וטטרוגנים (פורסם באתר משרד הבריאות) סומן כנספת יא' לבקשה.

37. יתרה מכך כי קיים ציבור צרכנים הסובל מרגישות לקפאין, אי סבילות לרכיב או אלרגיה המוכרת כאנמנזה רפואית המעוררת סימפטומים פיזיים שונים, כמו סחרחורת, כאב ראש, דופק מואץ, לחץ בחזה, כאבי ראש ומיגרנות, ואפילו פריחה, גירוד והתקפי חרדה או דיכאון. אצל חלקם הדבר יתבטא בקשיי נשימה, נפיחות בגרון, מתח, כעס פתאומי או כאבי שרירים ואחרים יפתחו חוסר שקט וחוסר יכולת להתרכז. לעתים זה נראה כמו תסמיני גמילה – אך למעשה מדובר בתגובה שלילית לקפאין עקב פירוק איטי של הרכיב במחזור הדם, במקרים הקשים יותר מדובר באלרגיה לרכיב.

38. על פי מחקרים, רגישות או אלרגיה לקפאין משפיעות על אנשים רבים ברחבי העולם. יחד עם זאת, המודעות לתופעה נמוכה מאוד ולכן אנשים רבים אינם מאובחנים, ומטופלים בתופעות גופניות ונפשיות באופן שגוי, על ידי תרופות נוגדות חרדה ודכאון.

39. אלרגיה לקפאין מזיקה לגוף בדרכים שונות, החל מכאבים בחזה ודופק מוגבר - ועד קשיי נשימה ובצקות בגרון, אך להבדיל מאלרגיות אחרות, היא פוגעת יותר במוח מאשר בגוף. הסיבה לכך היא שהקפאין מתנהג בגוף בדומה לרעל, שלאחר עיכולו משפיע על התאים בגוף ובפרט על תאי העצב. בתגובה לכך הגוף משחרר חומרים כימיים (דופמין, סרוטונין, אדרנלין) הגורמים לתגובה סותרת.

***ראאה האמור באתר "אינפומד", בכתובת <https://www.infomed.co.il>, "האם אתם סובלים מאלרגיה או רגישות לקפאין, כך תדעו", מפי ד"א אלינה דריאל, דיאטנית קלינית, מומחית ברגישות למזון.

40. בהינתן האמור לעיל מצופה לנקוט במשנה זהירות ולבטח שלא לשווקם באצטלה של דבר מתיקה תמים, מבלי להבהיר לצרכן דבר קיומו של **רכיב הקפאין** בכמות כזו או אחרת בהרכב הטובין, קל וחומר מקום בור הוברר כי בחינה אמפירית של העובדות מלמדת על קיומו בהרכב הנו בכמות גבוהה.

התקינה הסטטוטוריות - הנחיית שירות המזון הארצי ומשרד הבריאות

41. בהתאם להנחיית משרד הבריאות בדבר "מוצרי מזון המכילים קפאין - מיום ה' בתשרי תשס"ה 20.09.2004 (על עדכונה), נקבע כי **במוצרי מזון** למעט קפה ותה המכילים קפאין מכל מקור שהוא (כולל גוארנה) שהוא בכמות מעל 150 מ"ג קפאין לק"ג או לליטר, (דהיינו 15 מ"ג ל-100 גר' / מ"ל) יש אפוא לסמן אזהרה לפיה "כמות הקפאין גבוהה" (סמוך לשם המוצר), בנוסף יש לסמן את כמות הקפאין ל-100 גר' או מ"ל מזון, וכן הגבלה לפיה "לא מומלץ לנשים בהריון וילדים עד גיל 12".

42. במובן הנורמטיבי נבאר כי הנחית משרד הבריאות נמנית על "חשיקת המזון" המוגדרת בסעיף 15 לחוק ההגנה על בריאות הציבור כלהלן:

יצרן או יבואן יסמן את המזון או את אריזתו, לפי העניין, בהתאם לחיקוקים אלה ולא יאוחז מהמועדים הקבועים בסעיף קטן (ב) או בסעיף 90, לפי העניין:

(1) הוראות לעניין סימון שנקבעו לפי חוק זה;

(2) סימונים כפי שנקבעו באחד או יותר מאלה;

(א) תקנים רשמיים לפי חוק התקנים החלים על מזון, לרבות על חומרים או מוצרים הבאים במגע עם מזון;

(ב) תקנות או צווים, שהותקנו בהתייעצות עם שר הבריאות או בהסכמתו, לפי סעיף 37(ב) לחוק הגנת הצרכן;

(ג) צווים לפי חוק הפיקוח על מצרכים ושירותים החלים על מזון, לרבות על חומרים או מוצרים הבאים במגע עם מזון;

(ד) הוראות סימן לפי ההוראות המאומצות;

43. בתוך כך בהתאם לסעיף 321 (תיקון מס' 5) הנחיות והוראות נוהל של שירות המזון הארצי לעניין בטיחות המזון ולעניין מזון חדש יראו אותן כנמנות על חשיקת המזון ומחייבות מכוח חוק ההגנה על בריאות הציבור.

44. למותר לציין כי מצאתן של הנחיות אילו (2004) מהווים הם כהוראה בת פועל תחיקתי מכוח "צו ההגנה על בריאות הציבור (מזון) (הארכת תקופת תוקפן של הנחיות והוראות נוהל)" שהוארך תוקפן הסטטוטורי ברשומות מעת לעת, באופן רציף כאשר חלותן האחרונה כמפורט בסעי' 17 לעל, פורסמה ברשומות ביום 06.06.23, תיקון מס' 5 לחוק ההגנה על בריאות הציבור (ס"ח 3046)

אבחנה בין מוצרי קפה גנריים המיוצרים מפולי קפה בלבד לבין מוצרי מזון המכילים רכיבי קפאין

45. מלשון ההנחיה ניכר אפוא כי המחוקק ביקש לייצר אבחנה בין מוצרי מזון המהווים **קפה קלוי** ו**או קפה נמס** המתקבלים אך ובלבד מקליית פולי קפה או מיצוי פולי קפה (ביחס לקפה נמס) ללא כל תוספות, לבין מוצרי מזון מהווים עירוב של רכיבים כגון סוכרים, אבקת חלב, גלוקוז תוספי מזון וכו' המכילים בין היתר רכיב קפאין מכל מקור שהוא;

46. הרציונל העומד בתכלית האבחנה נועד לסכל מצב דברים בו הצרכן עלול לסבור כי מדובר במוצר מזון תמים ללא כל אזהרות סף נלוות, ובכך להימנע מניטור או הימנעות ואף לתתו לילדיה/ קרוביו הקטינים ללא מבחן.

47. כדי שהנייר לא יצא חסר נבהיר כי קיימת סינרגיה בהגדרות השונות המופיעות בחקיקת המזון.

48. בחוק ההגנה לבריאות הציבור "מזון" מוגדר כ-

"מזון" - כל חומר, מעובד, מעובד למחצה או שאינו מעובד, המיועד לצריכת אדם בבליעה, לעיסה או שתייה, או כל חומר שנעשה בו שימוש בתהליך ייצור, הכנה או עיבוד של מזון, לרבות גומי לעיסה, משקאות ומי שתייה

49. כמו כן בהתאם לתקינה הספציפית החלה בעל מוצרים מסוג **קפה נמס (ת"י 909) - "קפה נמס"** מוגדר בסעיף 102.1 כ"מוצקים הנמסים במים והמיוצרים על ידי מיצוי מימי של פולי קפה קלויים וטחונים בלבד" וההלימה להגדרה סעי' 201 קובע דרישות כלליות למוצר לפיהן " המוצר ייצור אך ורק מפולי קפה ללא כל תוספות; לא יהיו במוצר חומרים זרים כלשהם"

*****רצ"ב גיליון תקן ישראלי ת"י 909 סומן כנספח יב' לבקשה.**

50. בהינתן האמור לעיל נהירה האבחנה בין מוצרי קפה גנריים שאינם מכילים מרכיבים נוספים, לבין מוצרי מזון המכילים רכיבי קפה / קפאין בהרכב אשר קיומם בהרכב נטמע משכך טיבו של המזון עלול לייצר קושי בזיהוי ואפיון המזון על ידי הצרכן.

51. תחת אותו רציונל מוצרי קפה ותה גנריים פטורים מחובת סימון ערכים תזונתיים בהתאם לתקנות הגנה על **בריאות הציבור (מזון) (סימון תזונתי), התשע"ח-2017** לאור האבחנה האמורה. ראה להלן:

3. חובת סימון תזונתי

(א) יצרן או יבואן של מזון ארוז מראש יסמנו בהתאם לתקנת אלה.

(ב) הוראת תקנת משנה (א) לא תחול לגבי אלה:

(1) מי-שתייה כהגדרתם בסעיף 52א לפקודת בריאות העם, 1940, ומים מוגזים;

(2) תבלין;

(3) קפה;

(4) תה;

52. על כן משעה שמשיבה עצמה סימנה ערכים תזונתיים של מגוון מוצרי הסדרה לרבות סוכרים, שומנים, פחמימות וכו', הרי כי אף על פי השקפתה אין כן מדובר במוצר קפה (גנרי) אלא במזון מעובד המכיל בין היתר רכיבי קפה **והנצרך כמשקח מעובד** - על כן לא תשמע טענה בדבר אי חלות הדין בנסיבות דנא.

53. בהינתן האמור לעיל, הסתרת המגבלות הרגולטוריות החלות על הטובין אשר אמורות להשתקף באופן גלוי ופוזיטיבי סמוך לשם המזון אינה עולה בקנה אחד עם חובת השקיפות כלפי הציבור ולבטח עם החובה שלא להטעות הצרכן באשר כינוי המזון ומהותו ומרכיביו והסיכונים הנלווים לצריכתו.

54. כן יובהר כי מדיניותה של המשיבה אף עולה כדי בדלנות ותחרות שוק בלתי הוגנת וניצול ומוניטין שעה שמוצרים רבים חליפיים במשק מסוג משקאות המכילים רכיבי קפה ואף מזונות מסוגים שונים שאינם משקאות -מבהירים לצרכן באופן נהיר את כמות הקפאין במזון ואזהרות רגולטוריות ככל וישנן בהלימה לכמותו. להלן דוגמא להמחשה:

אבקה להכנת משקה אייס קפה בטעם קלאסי
כמות קפאין בבוהה. לא מומלץ לנשים בהריון וילידים עד גיל 12.

סימון תזונתי التصنيف الغذائية	ב- 100 גרם ב- 100 גרם	ב- 100 מ"ל משקה מוכן* ב- 100 מ"ל משקה מוכן*
אנרגיה (קלוריות) מקלט (מספרות חוררית)	424	66
סך השומנים (גרם) מתוכם: שומן רווי (גרם) ושומן טרנס (גרם)	7.7	2
סך השמן וזיית (גרם) שומן רווי (גרם) ושומן טרנס (גרם)	6.4	1.4
סך שומן טראנס (גרם) שומן רווי (גרם) ושומן טרנס (גרם)	0.2	0.5
כולסטרול (מ"ג) כולסטרול (מ"ג)	167	3.6
מתן נ"מ (ג) סוכר (גרם)	85	21
סך הפחמימות (גרם) מתוכם: שומן פחמימות (גרם) ושומן פחמימות (גרם)	57.6	10.5
סוכרים (גרם) סוכר (גרם)	14.5	2
כמות סוכר מלאך סוכר	2	1.5
הלבנים (גרם) סוכר (גרם)	210	55



רכיבים: סוכר לבן, סירופ גלוקוז, מלטודקסטרין, שומן צמחי מוקשה, קפה נמס (6%, חומרי טעם וריח, מייצבים (E-340ii, E-452), אבקת קקאו דל שומן, חלבון חלב, מסמין (E471), מונוט התגיישות (E551).

22 מ"ג ל-100 גר'



35 מ"ג ל-100 גר'

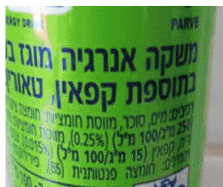


***רצ"ב דוגמא למיני מזונות המכילים נגזרת קפאין בהרכב – תוך מתן אינדיקציה לקיומו בכימיה משניים לשם המזון לרבות סימון האזהרה בהתאם-סומן כנספח 'ג' לבקשה.

55. בנסיבות אילו ברי תיאור המזון וסימונו אינו עולה בקנה אחד עם הרכבו, עקרונות ליבה אילו עומדים אפוא במרכזה של בקשת האישור, ומסקנת הדברים הנה כי סימון הטובין וכינוי בקורלציה למהותו, הרכבו וטיבו מקנים לצרכן את יכולת הבחירה וההשוואה המיטבית בין חלופות שונות ובאופן ההולם את רצונו או ציפייתו מו הטובין ולבטח באופן המשקף לצרכן את תכונותיו המרכזיות של המזון.

לאור הפרות הדין המנויות לעיל, יובהר כי התנהלות זו מכשילה את ציבור הצרכנים בפרט בעבור אותם צרכנים המבקשים לנטר את מזונותיהם; כאשר דברים אילו חמורים ביתר שאת מקום בו מדובר באוכלוסיית הילדים ובני נוער אשר יש אפוא להשתית בקרבם הרגלי תזונה בריאים, לרבות בקרב אוכלוסייה ייעודית רגישה - שם לבטח חובת הזהירות לשמור על בריאותם מוגברת ללא סייג.

56. ראה משקה אנרגיה מותג BLU, המכיל כמות קפאין נמוכה משמעותית לעומת מגוון המוצרים מושא הבקשה (15 מ"ג קפאין ל-100 גרם), ובשם לב לאזהרות ומגבלות צריכה:



בשר פרורה באישור הרבנות הראשית לישראל. לשמור במקום קריר ויבש אין לערבב עם אלכוהול. אינו מתאים לחולי סכרת, אנשים הסובלים מלחץ דם גבוה או בעיות לב ולבעלי רגישות לקפאין. לא מומלץ לנשים הרות או מניקות וילדים מתחת לגיל 12. לא מומלץ לצרוך יותר מ-2 פחיות ביום.

15 מ"ג קפאין ל-100 מ"ל

אינו מתאים לחולי סכרת; אנשים הסובלים מלחץ דם גבוה או בעיות לב; או רגישות לקפאין; לא מומלץ לנשים הרות או מניקות או לילדים מתחת לגיל 12;

57. בתוך כך שעה שמרבית יצרני ומשווקי המזון פועלים בקפידה כדי למלא את חובות הרגולטור האמון על בריאות הציבור, תוך הקפדה יתרה על דבר החקיקה בעניין זה, אין לנו אלא להסיק כי **איון חובות הדין על ידי המשיבה**, לצד כינוי משני לוקה בחסר כאמור - עלולים להטעות ציבור הצרכנים לסבור כי מוצריה עדיפים על פני מוצרים אקוויוולנטיים מתחרים משעה שאינם נושאים על גבי אריזתם את מגבלת הבטיחות האמורה, ואף לעודד צריכה לא מבוקרת של מזונות אילו בניגוד לצריכת מוצרים חליפיים בקטגוריה מפרטים בולטות את האזהרה הנלווית לצריכתם.

58. קצרה היריעה מלאתר את ההסתברות לקיומם של סיכונים מצרפיים אשר הנכם עלולים להסב לציבור עקב הפרתן של החובות החקוקות ואף לעודד צריכה לא מבוקרת של מזונות אילו.

59. לא מן הנמנע לציין כי כתברה מתוקנת אנו מצווים להנחיל לציבור אמות מידה של תזונה בריאה בפרט בקרב בני נוער וילדים ולכל הפחות שלא להכשילם בעניין זה, כל אילו תוך מתן נפקות ליכולתו של הצרכן לקבל החלטה מושכלת וחופשית ללא השפעות בלתי הוגנות לרבות באמצעות דרך הפרת חובת הגילוי; תחרות שוק הוגנת ויכולת הבחירה בין מוצרים חליפיים, ועוד כמה פרמטרים של עובדה ומשפט המשותפים לכלל חברי הקבוצה וראויים להתברר כדבעי בהליך דנא.

הטעיה בפרסום ושיווק הטובין במכר מרחוק לרבות בחנות המקוונת של קבוצת "אסם –

נסטלה" בכתובת: <https://shop.nestle-coffee.co.il>

60. בהתאם לסעיף 2(ג) לחוק הגנת הצרכן הרי כי דרישותיו האפריוריות שלא להטעות צרכן בעניינים מהותיים בעסקה חלות בדווקנות גם על "פרסומת" ראה להלן:

"(ג) הוראות סעיף זה יחולו גם על פרסומת."

דא עקא, על אף איסור ההטעיה שבדין נטלה המשיבה את הפררוגטיבה להטעות הצרכן גם באמצעות פרסום הטובין לרבות באופן שיווקם ברבים מעצם הצגתו באתרי סחר קמעונאיים למכר מרחוק או פלטפורמות מכירה כגון "וולט", אפליקציות מכר וכו' אשר נקודת תפוצת הטובין נסמכות על אריזתם הלוקות בחסר, כאשר אף אם הן נחזות לצרכן באופן היקפי בעת מכירתם אין בכך כדי לשקף מאום.

61. בהינתן האמור לעיל ניכר כי המשיבה פועלת תוך הפרה של סעיף 17(2) לחוק ההגנה על בריאות הציבור **לפיו עוסק במזון לא יתאר, יציג, ימסור מידע, או יפרסם את המזון באופן שאינו תואם את תכונותיו על מנת להטעות את הציבור בנוגע למהותו.**

62. על כן יוטעם כי אופן שווק המוצרים באמצעות מכר מרחוק מאיין באופן אינהרנטי היוודעות הצרכן למרכיביו עד כדי תחרות שוק בלתי הוגנת שעה שמוצרים דומים מפרטים בבולטות את האזהרות או **מגבלות צריכה** ולבטח מסמנים כדבעי את **כמות רכיב הקפאין** במוצרים - משכך המחזל החמור במדיניותה של המשיבה אף עלול לגרום לצרכנים לסבור כי המוצר אינו מכיל כלל קפאין משכך עדיף על מתחריו.

63. על מנת שהנייר לא יצא חסר נציין כי סעיף 14ג לחוק הגנת הצרכן קובע הוראות שונות לעניין עסקאות שבוצעו במכר מרחוק ובכלל זה, קובע בסעיף קטן (א) (3) כי **"בשיווק מרחוק חייב העוסק לגלות לצרכן פרטים אילו לפחות"**:

"התכונות העיקריות של נכס או שירות"

64. כשם שיוצג להלן שווק מזונות באמצעות מכר מרחוק, מעצם מהותה מהווה עסקה בין צדדים בלתי שוויוניים בשל פערי המידע המובנים - המחוקק לא הסתפק בקביעת סעיפים כלליים וקבע בחוק חובות

גילוי ייעודיות לעסקאות מסוגים שונים, המוסיפות על החובות הכלליות, ובכלל זה קבע הוראות ייעודיות באשר לעסקאות המתבצעות במכר מרחוק.

65. סעיף 14ג(ו) לחוק הגנת הצרכן מגדיר את המונחים הבאים כך :

"עסקת מכר מרחוק" – התקשרות בעסקה של מכר נכס או של מתן שירות, כאשר ההתקשרות נעשית בעקבות שיווק מרחוק, ללא נוכחות משותפת של הצדדים לעסקה;

"שיווק מרחוק" – מניה של עוסק לצרכן באמצעות דואר, טלפון, רדיו, טלוויזיה, תקשורת אלקטרונית מכל סוג שהוא, פקסימיליה, פרסום קטלוגים או מודעות, או באמצעי כיוצא באלה, במטרה להתקשר בעסקה שלא בנוכחות משותפת של הצדדים, אלא באחד האמצעים האמורים.

66. הוראות אלו נקבעו מתוך הבנה של המחוקק כי בעסקה שמבוצעת במכר מרחוק, הצרכן פגיע יותר ופערי המידע הולכים ומעמיקים ובהתאם נדרשות חובות מוגברות והגנת משמעותית יותר על הזכות הצרכנית (ראה לעניין זה פסק הדין בדני"א 5783/14 ע"ד ליאור צמח נ' אל על נתיבי אויר לישראל בע"מ) .

67. דא עקא על אף חובתה האפרוירית של המשיבה כלפי הצרכן ניכר כי מחדלה מכשיל הן את ציבור הצרכנים המבקש לרכוש את מוצריה באמצעות שיווקם מרחוק מחמת הסתמכותם על אריות הטובין הלקויה והן ביחס לחברי הקבוצה אשר ביקשו לרכוש את מוצריה בחנותה המקוונת משעה שהמשיבה נמנעת מלהציג בדף המוצר באופן נהיר אזהרות תזונתיות באופן מוגש .

68. לעניין זה נבהיר כי ביום 25.12.19 פורסמה "הנחיית אכיפה" בעניין "סימון תזונתי בחנות מקוונת" על ידי הרשות להגשת הצרכן ולסחר הוגן, מפי הממונה מיכאל אטלן (להלן: "ההנחיה").

69. במסגרת ההנחיה קבע הממונה כי תקנות הסימון התזונתי חלות על עסקאות מכר מרחוק ו/או חנויות מקוונות מכוח סעיף 14ג(א) לחוק הגנת הצרכן, לפיו "חובה לגלות בשיווק מרחוק את התכונות העיקריות של המוצר".

70. ראה פרמטרים מרכזיים שפורטו בהנחיה :



ירושלים, כ"ז כסלו, תש"פ
25 דצמבר, 2019

מדינת ישראל
הרשות להגנת הצרכן ולסחר הוגן



הנחיית אכיפה

סימון תזונתי בחנות מקוונת

ביום 1/1/20 ייכנסו לתוקפן תקנות הגנה על בריאות הציבור (מזון)(סימון תזונתי), התשע"ח – 2017 (להלן – התקנות) אשר כוללת הוראות הנוגעות לסימון הערכים התזונתיים ולחובה החדשה לסמן מזון בסמלי המזון האדומים – סוכר, נתרן ושומן רווי אשר הינם בכמות גבוהה כקבוע בתקנות.

חנות מקוונת הינה חנות בה נערכת עסקת מכר מרחוק כהגדרתה בסעיף 14 לחוק הגנת הצרכן, התשמ"א – 1981 (להלן – החוק). בעוד שהתקנות אינן קובעות חובות על המשווק, חובות אלה קמות מכוח סעיף 14ג(א), בחנות המקוונת, לפיו חובה לגלות בשיווק מרחוק את התכונות העיקריות של המוצר.

עמדתם של הרשות ושל שירות המזון במשרד הבריאות הינה שפרטי הסימון התזונתי לפי התקנות הינם בגדר תכונות עיקריות של המוצר. ←

71. ובהינתן ועמדתם של הרשות ושל שירות המזון הארצי במשרד הבריאות הינה "שפרטי הסימון התזונתי לפי התקנות הינם בגדר תכונות עיקריות של המוצר", ברי כי אי הצגת ערכיהם התזונתיים המלאים של

המוצרים בעת הצגתם ברבים בפרט כמות הקפאין ל-100 גרם מזון, ולבטח אי פרסום "אזהרות בריאותיות" הקורלטיבית להרכבו התזונתי של המזון - הרי כי מכלול מחדלים אילו עולה בנוסף כדי החטעיה בפרטים מהותיים בעסקה באמצעות מכר פרסום ושיווק מרחוק.

72. מכאן אין לנו אלא להסיק כי מדיניותה המפירה של המשיבה שעה שאינה מפרסמת לציבור אינדיקציה מוגשת בדבר האזהרות או מגבלות תזונה רלוונטיות- עולה כדי שוויון נפש וזילות בהוראות הדין.

73. ראה להלן ממכר הטובין בחנות המקוונת של המשיבה לממכר מותגי קפה נסטלה בישראל בכתובת : <https://shop.nestle-coffee.co.il>

ממומן ←

nestle-coffee

נסקה | <https://shop.nestle-coffee.co.il>

נס קפה | נסקפה קפוצ'ינו בטעמים לרכישה

אם תשאלו מה זה קפה בשבילנו נכל לומר שהוא פשוט ה-כ-ל. כנסו לחנות האינטרנטית שלנו לחוות גם



קפוצ'ינו



נסקה קפוצ'ינו אנוזים
 חשוקה קפה בטעם אנוזים 10 חנות אישיות
 ₪ 21.90
 12.17 ₪ 100.7 גרם

הוסף לעגלה



נסקה קפוצ'ינו קרמל
 חשוקה קפה בטעם קרמל 10 חנות אישיות
 ₪ 21.90
 12.88 ₪ 100.7 גרם

הוסף לעגלה



נסקה קפוצ'ינו וניל
 חשוקה קפה בטעם וניל 10 חנות אישיות
 ₪ 21.90
 11.84 ₪ 100.7 גרם

הוסף לעגלה



נסקה קפוצ'ינו קלאסי
 חשוקה קפה בטעם קלאסי 10 חנות אישיות
 ₪ 21.90
 17.52 ₪ 100.7 גרם

הוסף לעגלה



מארז קיץ אייס קפוצ'ינו
 ₪ 57.00



4 מוצרי נסקפה קפוצ'ינו
 ₪ 76.00



אייס קפה קפוצ'ינו - פראפה
 ₪ 21.90
 19.55 ₪ 100.7 גרם

הוסף לעגלה

74. להלן היצג עמוד מכירת אחד ממני הטובין :

נסקה קפוצ'ינו וניל

21.90 ש"ח
11.84 א"ל ל-100 גרם

כמות:

+ 1 -

הוסף לעגלה

תיאור המוצר:
אבקה לזהנת משקה קפה בטעם וניל, המורכבת מפולי ערביקה ורובוסטה איכותיים שנוקלו יחד לדרגת קלייה מושלמת שאליהם הוסיפו טעם ייחודי של וניל ארומטי ושילובם יוצר את הקפוצ'ינו בטעם וניל האיכותי של נסקפה. את החוויה משלימה שכתב קצף עשירה וקרמית המביאה את החושה של קפה שהוכן בבית קפה, אליך הביתה.
רק מוסיפים מים חמים וזמן מספר שניות ניתן ליהנות מקפה קפוצ'ינו בטעם וניל בכל מקום.

- האריזה מכילה 10 שקיות אישיות
- תערובת מפולי קפה שנבחרו בקפידה
- כשרות ארצות הברית OU (כשר חלב)

Q



המשיבה אינה מציגה לצרכן מגבלות סף/ מפרט רכיבי לרבות ערכיו התזונתיים של המוצר

***רצ"ב אופן פרסום מכירה ושיווק מיני המוצרים באתר המרשתת של המשיבה סומן כנספח יד' לבקשה.

75. מדיניות זו משקפת באורח דומה פרסום ושיווק סדרת הטובין באתר הרשמי של מוצרי המותג העולמי נסקפה בכתובת: <https://www.nescafe.com>, במסגרתו מופנה הצרכן לרכישת מגוון מוצריה באמצעות קישור לאתרי סחר קמעונאיים חיצוניים כגון שופרסל, סופר פארם וכו': ראה להלן

 <p>NESCAFÉ® Cappuccino קפוצ'ינו אייס קפה של נסקפה קרמי ומתוק לרכישה הוסף להשוואה +</p>	 <p>NESCAFÉ® Cappuccino נסקה קפוצ'ינו קרמל טעם קרמל לרכישה הוסף להשוואה +</p>	 <p>NESCAFÉ® Cappuccino נסקה קפוצ'ינו קלאסי קפה משובח עם שכבת קצף אזורית לרכישה הוסף להשוואה +</p>
---	---	--

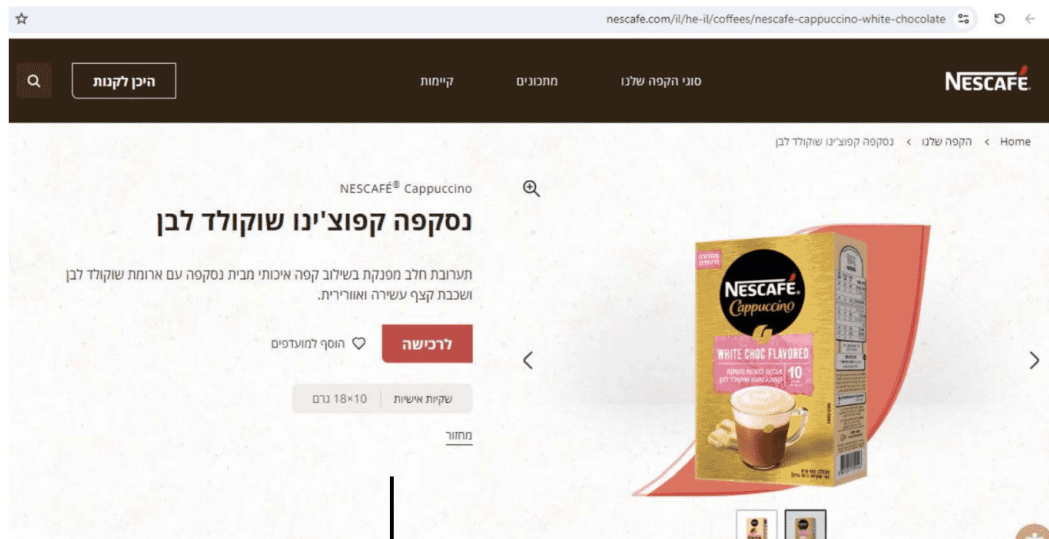
NESCAFÉ

הוספת מוצרים לסל הקניות שלך

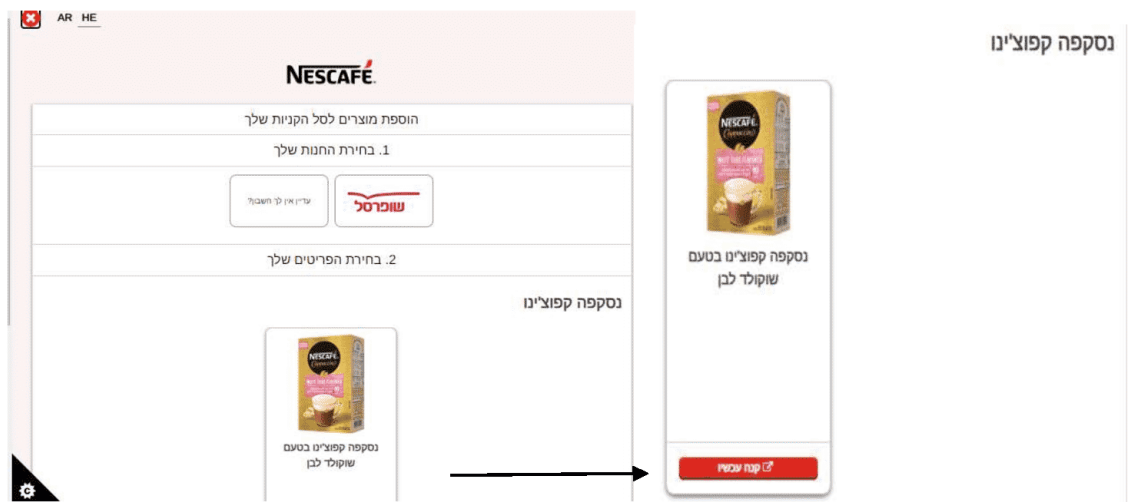
1. בחירת החנות שלך

				
<input type="text" value="עדיין אין לך חשבון?"/>				

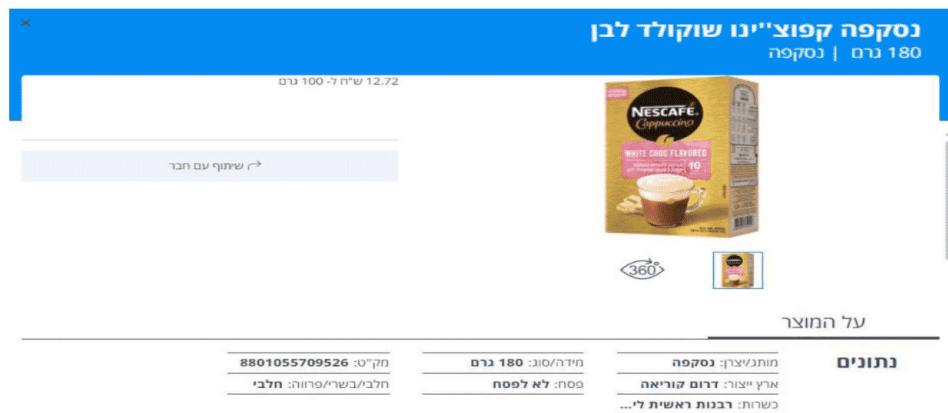
ראה הפניה לממכר אחד ממיני הטובין



הפניה לנקודת שיווק :



מעבר לאתר שופרסל אונליין :



76. בהינתן עובדות אילו – ברי כי הסתרת תכונותיו המרכזיות של מיני הטובין המשוקים על ידי המשיבה אינן אלא בבחינת הכשלת חברי הקבוצה, קל וחומר מקום בו עסקינן בזכות יסודית הנוגעת לבריאות הציבור.

77. קצרה היריעה מלאתר את ההסתברות לקיומם של סיכונים מצרפיים אשר המשיבה עלולה להסב לציבור עקב הפרת החובה החקוקה, בפרט באשר למיני מזונות אשר נלווים לצריכתם השלכות בריאותיות כאלו ואחרות, ולמצער מצב דברים העלול המסב לציבור הצרכנים כישלון תמורה מלא או חלקי.

אורחות מסחר נהוגות בשיווק מזונות ופרסומם באמצעות חנות מקוונת למכר מרחוק

78. בחינת ההתנהלות המסחרית במשק מלמדת על הטעמה ויישום של החובה הרגולטורית הן אילו הרלוונטיות באשר לשיווק וממכר מזונות באמצעות אתרי סחר.

79. כמו כן כדי לשקף כדבעי את ההקפדה היתרה באשר לפרסום תכונות מרכזיות בטובין, ראה להלן מדיניות שווק וממכר מיני מזונות המכילים קפאין באתרי סחר קמעונאיים לעומת היצג מוצרי המשיבה אשר במחדלה מכשילה היא בנוסף את נקודת תפוצת מוצריה ומייצרת בתוך כך תיעדוף פסול:



נסקה | 125 גרם
אבקה להכנת משקה קפה בטעם
קפוצ'ינו 10 יח'

22.90 ₪

18.32 ₪ ל-100 גרם

הוססה לסל +



רכיבים ואלרגנים

רשימת רכיבים
 אבקת חלב כחוש, שמן צמחי מוקשה, קפה נמס (35.3%), סירוס גלוקוז, דקסטרוז, חומר מונע ביוש (E452, E351iii, E340ii), חומרי טעם וריח, סודיום קזאיט, סוכר, מייצבים (E500), מלח, חומרי טעם וריח, שמן קוקוס, מווסת חומציות (E170).

אלרגנים כלולים
 אלרגנים שעשויים להיות כלולים
 חלב
 אין

אין כל אינדיקציה לאזהרות רלוונטיות

פרטים כלליים

ארץ ייצור קוריאה הדרומית

סימון תזונתי

מס'קל ליחידה	ל-100 גרם	למנה	ל-100 מ"ל מוכן
אנרגיה (קלוריות)	489 קלוריות	61 קלוריות	29 קלוריות
שומנים (גרם)	24.2 גרם	3.1 גרם	1.4 גרם
חומצות שומן רוויות (גרם) מתוך סך השומנים	22.3 גרם	2.8 גרם	1.3 גרם
חומצות שומן טראנס (גרם) מתוך סך השומנים	0.5 גרם	0.5 גרם	0.5 גרם
כולסטרול (מ"ג) מתוך סך השומנים	6 מ"ג	0.8 מ"ג	0.4 מ"ג
נתרן (מ"ג)	432 מ"ג	54 מ"ג	26 מ"ג
סך הסחמימות (גרם)	53.4 גרם	6.7 גרם	3.2 גרם
סוכרים מתוך סחמימות (גרם)	25.2 גרם	3.2 גרם	1.5 גרם
כפיות סוכר מתוך סך הסחמימות	6.25	0.75	0.25
חלבונים (גרם)	13.9 גרם	1.7 גרם	0.8 גרם

מוצר דומה בקטגוריית המוצרים:

קפה עלית | 208 גרם
 נמס אייס קפה בטעם קלאסי 8 יח' |
 סוכר בכמות נבונה
 במבצע! 15.90 ₪
 קנו ממוצר משקאות חמים של קפה עלית ב-15.90 ₪
 בתוקף עד 03.12.2023
 קרא עוד
 15.90 ₪ 17.90 ₪
 7.64 ₪ ל-100 גרם
 הוספה לסל +



סימון תזונתי

מס'קל ליחידה	ל-100 גרם
אנרגיה (קלוריות)	424 קלוריות
שומנים (גרם)	7.7 גרם
חומצות שומן רוויות (גרם) מתוך סך השומנים	6.4 גרם
חומצות שומן טראנס (גרם) מתוך סך השומנים	0.5 גרם
כולסטרול (מ"ג) מתוך סך השומנים	0.2 מ"ג
נתרן (מ"ג)	167 מ"ג
סך הפחמימות (גרם)	85 גרם
סוכרים מתוך פחמימות (גרם)	57.6 גרם
כפיות סוכר מתוך סך הפחמימות	14.5
חלבונים (גרם)	2 גרם
קפאין (מ"ג)	210 מ"ג

רכיבים ואלרגנים

רשימת רכיבים
 סוכר לבן, סירופ גלוקוז, מלטודקסטרוז, שמן צמחי מוקשה, קפה אבקת, (E-452, E-340ii, E-6), חומרי טעם וריח, מייצבים מונע התניישות (E471), קקאו דל שומן, חלבון חלב, מסמיך (E551), חלב
 אלרגנים כלולים
 אלרגנים שעשויים להיות כלולים
 גלוטן שיפון, גלוטן שעורה, סויה

מידע נוסף והנחיות

אזהרות שימוש ובטיחות
 כמות קפאין נבונה. המוצר לא מומלץ לנשים בהריון וילידים עד גיל 12.

***רצ"ב תיעוד מדיניות רווחות בשוק באתרי מכר מקוונים ביחס לסדרת הטובין ומצויים דומים סומן כנספת טו'
***צילום נקודות מכירה קמעונאיות, סומן כנספת טז

80. לפיכך בהתאם להוראות הדין דלעיל, קיימת חובה חלוטה המוטלת על המשיבה ליידע את הצרכן אודות הסכנות ותופעות הלוואי הנלוות לצריכת הטובין המשווקים על ידה, זאת מכוח חובת הזהירות כלפי הצרכן ועל מנת להקנות לו את יכולת הבחירה באם לצרוך את המוצרים בין אם לאו, ומחמת הצורך הבריאותי לנטר ו/או למנוע צריכת המזונות דן בקרב אוכלוסיית יעד רגישה.

81. ולצד זאת קיימת חזקה חלוטה בסעיף 3.3 לתקן לפיה "כל סימון יהא נכון בלתי מטעה וניתן להוכחה"

82. נוסף על כך לצורך הממשק התכליתי יפים הם הדברים שנאמרו בפסיקת בית המשפט העליון אשר נתנה, ביום 17.06.19 בע"א 4873/18 דויד ניצן ואח' נ' אסם השקעות בע"מ, בעניין ערעור המבקשים על החלטת בית המשפט המחוזי לדחות את בקשתם לאישור התובענה כייצוגית.

במסגרת פסק הדין הודגש הרציונל העומד בבקשת האישור שבפינו כי "תכליות התקנים הן הספקת מידע ושמירה על בריאות הציבור, ומשכך מוטב לנקוט משנה זהירות" וכי "אופן הספקת המידע לציבור והאמצעים לפעול לשם שמירה על בריאותו הם אלה שמצויים בלב המחלוקת בין הצדדים בענייננו"

83. מכאן יודגש כי התנהלות זו כפי שהוצגה נובעת מחמת שוויון נפש ו/או רצון להסוות את מהות המוצר/ים כהווייתם ולתעתע בשיקול הדעת של הצרכן תוך הסתרה נחרצת של פרטים מהותיים בעלי השלכה ישירה לבריאותו של הציבור.

מחדל המשיבה עולה בנוסף כדי הפרה יסודית של חוק ההגנה על בריאות הציבור (מזון)

תשע"ו - 2015

84. באשר למהותן הנורמטיבית דיני חקיקת המזון בישראל, נוסף כי חוק הגנה על בריאות הציבור (מזון), התשע"ו- 2015 (להלן: "החוק") נחקק על מנת למסדיר את אחריותו של יצרן/ יבואן/ משווק מזון כאשר מטרתו הנה להבטיח כי המזון אשר מסופק לציבור יהא ברמת תקינות על פי אמות המידה שנקבעו בחקיקת המזון "תוך שמירה על בריאות הציבור".

85. אי לכך ובהתאם לזאת, נבהיר כי המשיבה הפרו בנוסף את הוראות סעיף 4 לחוק ההגנה על בריאות הציבור, לפיו חל אסור לייצור ו/או לייבא ו/או למכור מזון בניגוד לכללי "חקיקת המזון" הכוללת תקני מזון רשמיים, צווים ותקנות לרבות הנחיות והוראות נוהל של שירות המזון הארצי.

4. עוסק במזון לא ייצר, ייבא או ימכור מזון בניגוד לחיקוק המנוי בפסקה (1) להגדרה "חקיקת המזון", אלא אם כן נקבע במפורש אחרת בחיקוק כאמור.

ומכאן התוויה, שיווק, פרסום ומכירת הטובין ללא הצגת האזהרה עולה כדי עיסוק במזון בניגוד לחקיקת המזון.

86. יתר על כן סעיף 14 לחוק מורה כי לא ייצר יצרן ולא יבוא יבואן מזון המסומן בסימון שאינו תואם את המזון, אלא אם כן הותר הדבר בחקיקת המזון, תוך שחל איסור למסור ולפרסם מידע למזון שהוא מייצר, ושאינו תואם את המזון ובכלל זה "מידע הנוגע לתהליך ייצור המזון מהותו רכיביו או תכונותיו ובפרט כאשר מדובר בפרט מהותי "העשוי לסכן את בריאות הציבור".

87. למען הסר ספק כינוי לוקה בחסר, אי פרסום מגבלת הבטיחות ואזהרת הצריכה כאמור לרבות שיווק וממכר הטובין בחנות המקוונת בניגוד להנחיית הרשות להגנת הצרכן ושירות המזון הארצי- עולים כדי פרסום מידע ו/או החסרת מידע באופן שאינו תואם את המזון או תכונותיו.

88. להלן לשון הסעיף:

14. (א) לא ייצר יצרן ולא ייבא יבואן מזון המסומן בסימון שאינו תואם את המזון, אלא אם כן הותר הדבר בחקיקת המזון.	התאמת הסימון והמסמכים למזון
(ב) לא ימסור ולא יפרסם יצרן או יבואן מידע הנוגע למזון שהוא מייצר או מייבא, לפי העניין, ושאינו תואם את המזון, ובכלל זה מידע הנוגע לתהליך ייצור המזון, מהותו, רכיביו או תכונותיו.	
(ג) לא ימסור ולא יפרסם משווק מידע -	
(1) בנוגע למזון שאינו ארוז מראש בידי היצרן - אם המידע אינו תואם את המזון;	
(2) בנוגע למזון הארוז מראש בידי היצרן - אם המידע אינו תואם את המזון בפרט מהותי העשוי לסכן את בריאות הציבור.	

89. ובסעיף 17 לחוק קבע המחוקק כי עוסק במזון לא יעשה כל פעולה על מנת להטעות את הצרכן בנוגע למהותו או לאיכותו של המזון בין באמצעות תווית, פרסום, או הצגת המזון בכל דרך אחרת. כלהלן

17. עוסק במזון לא יעשה אחד מאלה במטרה להטעות את מקבל המזון בנוגע למהותו או לאיכותו של מזון:	איסור הטעיה בנוגע למהותו או לאיכותו של מזון
(2) לעניין יצרן, יבואן או משווק - סימון מזון בניגוד להוראות סעיפים 15 ו-16, או תיאור מזון באמצעות תווית, מסמך, פרסומת או הצגה אחרת של מידע באופן שאינו תואם את המזון או את תכונותיו;	

90. בהינתן האמור לעיל ניכר כי הטובין מושא הבקשה שווקו תוך הפרה של הוראות הדין קוגנטיות אשר נועדו לטובת הציבור ואשר מנויות בחקיקת המזון ו/או דיני הצרכנות כלהלן:

- חוק הגנת הצרכן, התשמ"א - 1981
- הפרתה של הנחיית שירות המזון הארצי ומשרד הבריאות "מוצרי מזון המכילים קפאין מיום ה' בתשרי תשס"ה 20.09.2004"
- חוק הגנה על בריאות הציבור (מזון), התשע"ו - 2015
- הנחיות האכיפה של הרשות להגנת הצרכן מיום 25.12.19 בעניין "סימון תזונתי בחנות מקוונת"
- תקן ישראלי ת"י 1145 (סימון מזון ארוז מראש)
- צו הפיקוח על מצרכים ושירותים (הסחר במזון, ייצורו והחסנתו), תשכ"א-1960

91. נסכם אפוא כי אי קיום החובה שתפורט להלן גובל בזילות במעמד הצרכן, פגיעה באוטונומיה שלו, רשלנות חמורה ושוויון נפש ועצימת עיניים באשר לחובות המוטלת על המשיבות בכל הנוגע להתוויית המוצרים ומתן גילוי נאות לצרכן.

נזקה של התובעת ושל חברי הקבוצה

92. במועדים הרלוונטיים למשלוח הפניה המוקדמת המבקשת הייתה מספר חודשים לאחר לידת ביתה הרכה בשנים אשר הוזנה בין היתר באמצעות הנקה מחלב אם. בתוך כך המבקשת צרכה מן המוצרים הן בתקופת ההיריון והן במועדים הרלוונטיים בסברה כי מדובר במשקאות מתוקים בטעמים שונים להכנה

- ביתית, כמו כן המוצרים נחזו כבטוחים עבורה ללא סייגים מיוחדים. נוסף על כך בני ביתה צרכו מן המוצרים ללא מבחין לרבות ביתו של בעלה (שהנה קטינה בת 11).
93. המבקשת תבהיר כי המוצרים נחזו בעיניה כמשקאות תמימים, בטעמים מתוקים כמו אגוזים, וניל, וכו'. כמו כן המוצרים מונים מספר רב של רכיבים, כך שמאריזת המוצר לא היה באפשרותה של המבקשת ללמוד לבדה על סייגים הנלווים למשקה המוכן וכמות הקפאין המוכלת בו למעשה.
94. בהינתן הפר גורף של חיקוק הנועד לשם שמירה על בריאות הצרכנים, ובהלימה למסד העובדתי ביחס למבקשת המפורט בתצהירה המצורף **כנספח ב' לבקשה** ברי נגרם למבקשת ולחברי הקבוצה נזק ברור ומובהק. מדובר בנזק שהוא ממוני ובנוסף מדובר בנזק שהוא בלתי ממוני. המבקשת רכשה את המוצרים וצרכה מהם ללא ידיעתה הפוזיטיבית אודות מהותו והרכבו של הטובין ובפרט מגבלת הבטיחות הבריאותית הנלוות לצריכתו. לו היה המוצר מסומן באופן תקני, בצירוף האזהרה באופן מובלט המבקשת הייתה נמנעת כליל מרכישתו ו/או מעדיפה חלופות אחרות.
95. בדומה כן ולנוכח העובדה כי המשיבה הפרה חובת גילוי שתכליתה אזהרה ושמירה על בריאות הציבור והטעתה את המבקשת וכלל חברי הקבוצה לרבות ילדיהם הקטינים באשר לרכיבי המוצרים והסיכונים הטמונים בצריכתם, הרי כי חשיבות העליונה ביותר היא לשאלה האם ההתוויה הלוקה בחסר ו/או פרסום מזון באופן לוקה בחסר יש בכך כדי גניבת דעתם של ציבור וגזלת אותם כלים אשר ביקש המחוקק להעניק לידיו של לציבור באופן מוגש וכה על מנת לאפשר לו **לצרוך מוצר התואם את רצונותיו הבריאותיים והתזונתיים ו/או את צפיותיו**. לרבות הסתרת תכונות מרכזיות במוצר שתכליתן לשקף לציבור מידע מהותי אודות כמות הקפאין לשם ניטור צריכת מוצרים / תוספי תזונה וכו' המכילים קפאין.
96. יתר על כן היות והמוצרים נרכשו על בסיס מצג מטעה כי לכאורה אין כל סכנה בריאותית או מגבלה בטיחותית הנלווית לצריכתם תוך הפרה חובת הגילוי מכוח חיקוק שבדין, הרי כי עסקינן **בבישולון תמורה מלא** בנסיבות דן ראוי כן להורות על השבת מלאה של התמורה ששולמה בעד המוצרים.
97. בהינתן ומחירים הממוצע של המוצרים בנקודות המכירה ובחנות המקוונת של המשיבה הנו 22.5 ₪, **והמבקשת רכשה במועדים הרלוונטיים 4 מוצרים מהמגוון (בטעם קפוצ'ינו, בטעם וניל, בטעם אגוזים ואייס קפה)** הרי כי נזקה הממוני של התובעת יעמוד השבת הסך ששילמה בשל עתירתה לכישלון תמורה מלא בשל רכישה ו/או נטילת המוצר ובסך כולל של 90 ₪.
- פיצוי ממוני-**
98. זאת ועוד יוסף כי לאחר היוודעותה של המבקשת לאמת הדברים חשה התובעת בתחושות של חרדה, כעס ומרמור, תוך שהוטעתה היא לגבי תכונות המוצר וצפיותיה מן המוצר, ובפרט עת נטלה לגופה מזון שאינו תואם את רצונותיה הבריאותיים והתזונתיים, ולכן עותרת היא בנוסף לפיצוי ממוני בשל ההפרה והעוולה המכוונת.
99. **סעיף 12 (א) לחוק החוזים (חלק כללי), תשל"ג- 1973** מורה כי במו"מ לקראת כריתתו של חוזה חייב אדם לנהוג בדרך מקובלת ובתום לב.
100. **סעיף 12(ב) לחוק החוזים מורה כי צד שלא נהג בדרך מקובלת ולא בתוך לב, חייב לצד השני פיצויים בעד הנזק שנגרם לו עקב המשא ומן או עקב כריתת החוזה, והוראות סעיפים 10, 13-14 לחוק החוזים תרופות תשל"א- 1970** יחולו בשינויים המחויבים.
101. **סעיף 10 לחוק החוזים תרופות**, קובע כי הנפגע זכאי לפיצויים בעד הנזק שנגרם לו עקב ההפרה ותוצאותיה ושהמפר ראה אותו או שהיה עליו לראותו מראש, בעת כריתת החוזה, כתוצאה מסתברת של ההפרה.

102. לפיכך תטען התובעת ולחילופין כי היות ואילולא המצג הכוזב ו/או הפרת חובת הגילוי הייתה נמנעת מלרכוש את הטובין מלכתחילה, ולבטח לא צורכת מהם, הרי כי עותרת היא לפיצוי ממוני נוסף בסך 5 שקלים עבור כל מוצר.

103. **סה"כ נזקה הממוני של התובעת – 90 ₪ + 20 ₪**

נזקו הבלתי ממוני מסוג עוגמת נפש ופגיעה באוטונומיה לבצע רכישות מושכלות על בסיס מידע אמיתי

104. זאת ועוד, מצגי השווא הכוזבים והפרת חובת הגילוי אשר הובילו לקשר סיבתי מובהק בכל הנוגע להטעייתה של המבקשת, גרמו לנזק בלתי ממוני אשר מאופיין בכל הנוגע לפגיעה בזכותו היסודית להשוות בין מוצרים שונים ותחליפיים, ללא השפעות פסולות ומצגים כוזבים בין במעשה ובין במחדל אשר נועדו להציג את העסקה באור חיובי.

105. נוסף לאחר גילוי העובדות כהווייתן התמלאה התובעת בתחושות שליליות של חוסר אונים, מורת רוח ואכזבה, לנוכח העובדה כי הכניסה לגופה מוצר מזון אשר לא התכוונה לצרוך בפרט כאשר נוכחה היא להבין כי אילולא המצג הכוזב והפער בין תיאור המוצר לבין מהותו לא היה רוכשת את המוצר תוך שחשה מבוכה על כי נפלה שבי לפעולות המטעות או אוזלת ידה של המשיבה.

106. כל אילו כאמור לצד תחושת התרמית שחשה עת נטל לסלה מוצר שלא נשקפת כל הגבלה בריאותית לצריכתו ובכך למעשה מנעה מהתובעת מלבחון במעמד הקנייה את המוצרים כדבעי.

107. בנסיבות אלו נקבע בפסיקה, כי פגיעה בזכותו של הצרכן לקבלת מידע הולם בדבר מוצר מזון עשויה לגבש נזק, ברמה הקבוצתית.

108. אין ספק כי במקרה דנן מדובר בפגיעה באוטונומיה של ציבור הצרכנים. הפגיעה מתמצת בזכותו הבסיסית של אדם על גופו, לבחור להכניס לגופו אך ורק מוצרי מזון אשר עומדים בדרישות התקנים, כל פעולה מניפולטיבית המונעת זו שוללות מהצרכן את הזכות לבחור את המוצרים הנכונים לו.

109. לאור העובדה כי קיים פער בין הצטיירות המוצרים בעיני הצרכן לבין מהותו הלכה למעשה, נהיר כי המבקשת חוותה עוגמת נפש תוך שהיא חשה ללא סייג כי היא רומתה בידי המשיבה.

110. בפועל צרכה המבקשת מוצר השונה מתכלית מרצונה הבריאותי.

111. בעקבות גילוי העובדות הנכונות והתחושות השליליות שהתובעת חשה כאמור לעיל, עוגמת הנפש הרבה והכעס, יועמד הפיצוי בגין ראש נזק זה על סך של 10 ₪.

המסגרת הנורמטיבית ועילות התובענה

עילת התביעה מכוח עוולת הפרת חובה חקוקה

112. **סעיף 63 לפקודת הנזיקין, קובע את מהותה של עוולת הפרת חובה חקוקה כלהלן:**

<p>א. מפר חובה חקוקה הוא מי שאינו מקיים חובה המוטלת עליו על-פי כל חיקוק, למעט פקודה זו- והחיקוק, לפי פירושו הנכון, נועד לטובתו או הגנתו של אדם אחר, וההפרה גרמה לאותו אדם נזק מסוגו או מטבעו של הנזק שאילו נתכוון החיקוק.</p> <p>ב. לעניין סעיף זה רואים חיקוק כאילו נעשה לטובתו או הגנתו של פלוני, אם לפי פירושו הנכון הוא נועד לטובתו או להגנתו של אותו פלוני או לטובתם או להגנתם של בני אדם בכלל או של בני אדם מסוג או הגדר שאתם נמנה אותו פלוני.</p>
--

113. אין ספק כי המשיבות הפרו את הדין ואת החובות המוטלות עליהן עת גרעו הן מציבור הצרכנים את אותם כלים על מנת להיוודע למהות המוצר כהווייתו, וכלל האם ישנה תאימות בין הצגת ולצרכן לבין הרכבו והסכנות הנלוות לצריכתו.

114. המשיבה הפרה חיקוק ספציפי שנועד להגן על בריאות הציבור ובפרט הנחיית שירות המזון הארצי ומשרד הבריאות "מוצרי מזון המכילים קפאין מיום ה' בתשרי תשס"ה 20.09.2004" (להלן: "החיקוק"), וחובת סימון אזהרת הצריכה הבריאותית סמוך לשם המזון לפיה הטובין מכילים "כמות קפאין גבוהה ואינם מומלצים לנשים בהריון וילדים מתחת לגיל 12", תוך מתן אינדיקציה לכמות הקפאין כדבעי.
115. כמו כן כפי שהוצג המשיבה משווקת ומוכרת את מוצריה באמצעות חנות מקוונת תוך הפרה גורפת של הוראות הדין בדבר פרסום והצגה של מזונות, לרבות מפרט תזונתי ואזהרות רגולטוריות הנלוות לצריכת מזונות.
116. בתוך כך מחדלה של המשיבה אף מביא לכדי הטעיה בפרסום ושיווק הטובין בנקודות המכירה הקמעונאיות למכר מרחוק הנסמכות על ההתוויה הלוקיה של הטובין.
117. בהינתן האמור לעיל פועלה של המשיבה ואופן התוויה, הפצה, פרסום ושיווק הטובין עולה כדי איון מוחלט של החובות החקוקות בסעיפים 14 ו-17 לחוק ההגנה על בריאות הציבור המטילים איסור קוגנטי להטעות את הציבור בנוגע למהותו והרכבו של המזון לפיהם-
- לא ימסור ולא יפרסם יצרן או יבואן מידע שאינו תואם את המזון או רכיביו או תכונותיו(14(ב))
 - ובנוסף עוסק במזון לא יתאר, יציג, ימסור מידע, או יפרסם את המזון באופן שאינו תואם את תכונותיו על מנת להטעות את הציבור בנוגע למהותו. (17(2))
118. אותן הפרות גרמו לנזק ממוני כאמור לעיל, כדי עלותם המלאה ו/או היחסית של המוצרים כאמור לעיל לצד הנזק הבלתי ממוני, בכך שהמשיבה מנעה מהמבקשת ומהקבוצה המיוצגת את הזכות לקבל מידע אמיתי- עליו יוכלו לבסס את החלטתם באם לרכוש את המוצרים ובין אם לאו באופן כנה ומושכל בפרט כזה הנושא בחובו שמירה על בריאות הציבור.
119. הנזק שנגרם הוא מסוג הנזקים אליו נתכוון החיקוק, שעה שהנתבעת התעלמה כליל מההוראות הללו, והציעו לקהל לקוחותיהן, מוצרים תוך הפרת חובת גילוי ו/או מצגים כוזבים אסורים כתוצאה מהסתמכות על מחדל ותוך פגיעה בזכות האוטונומיה ובחופש הבחירה.
120. כמו כן סעיף 3.3 לת"י 1145 קובע כי איסור הטעיה קוגנטי בנוגע לסימון לפיו- "כל סימון מזון יהיה נכון לא מטעה וניתן להוכחה"
- הפרת הוראות חוק הגנת הצרכן
121. בהינתן האמור לעיל וכפי שיובהר להלן בבקשת אישור זו, הרי כי התנהלות חמורה זו, בכל הנוגע לתיאור לוקה בחסר של המזון לרבות אי גילוי האזהרה הבריאותית הנלווית לצריכת מזונות המכילים קפאין להם הרגולטור מייחס סיגים והגבלות וחובות יידוע ולבטח הצגה מטעה של מיני המזונות באמצעות מכר מרחוק: להלן סעיף 2 לחוק הגנת הצרכן :

2. איסור הטעיה	
(א)	לא יעשה עוסק דבר – במעשה או במחדל, בכתב או בעל פה או בכל דרך אחרת לרבות לאחר מועד ההתקשרות בעסקה – העלול להטעות צרכן בכל ענין <u>מהותי בעסקה</u> (להלן – הטעיה); בלי לגרוע מכלליות האמור יראו עניינים אלה כמהותיים בעסקה:
(1)	הטיב, <u>המהות</u> , הכמות והסוג של <u>נכס</u> או שירות;
(4)	<u>השימוש שניתן לעשות בנכס או בשירות, התועלת שניתן להפיק מהם והסיכונים הכרוכים בהם.</u>
(2)	המידה המשקל, הצורה ו <u>המרכיבים</u> של נכס
(7)	השם או הכינוי המסחרי של הנכס או השירות
(11)	התאמתו של הנכס או השירות לתקן למפרט או לדגם

הטעיה בפרסום-

122. חוק הגנת הצרכן קובע בסעיף 2(ג) כלל החוראות בדבר איסור הטעיה בסעיף 2 - " יחולו גם על פרסומת".
123. משמע האיסור שבדין להטעות צרכן בפרט מהותי בעסקה בכלל זה מהות הטובין, תיאורו ומרכיביו חלות גם במקרה של פרסומת ושווק הטובין ברבים.
124. יתר על כן בהתאם לסעיף 17 (2) לחוק ההגנה על בריאות הציבור עוסק במזון לא יתאר, יציג, ימסור מידע, או יפרסם את המזון באופן שאינו תואם את תכונותיו על מנת להטעות את הציבור בנוגע למהותו.
125. בהינתן האמור לעיל בשל העובדה כי האזהרה הרגולטורית לא פורסמה בממכר המוצר באמצעות מכר מרחוק לרבות באתר הסחר של המשיבה, יש אפוא לקבוע כי מדובר בנוסף גם בהטעיה בפרסום.
126. כמו- כן, המצג הכוזב עולה בנוסף כדי הפרה של סעיף 3 ו-4 לחוק הגנת הצרכן, דן בנושא איסור הפעלת השפעה בלתי הוגנת וחובת הגילוי וכדלקמן:

3.	איסור הפעלת השפעה בלתי הוגנת
(ב)	(א)לא יעשה עוסק, במעשה או במחדל (בסעיף זה – מעשה), בכתב או בעל פה או בכל דרך אחרת, דבר העלול לפגוע ביכולתו של צרכן לקבל החלטה אם להתקשר בעסקה עמו, באופן שיש בו שלילה של חופש ההתקשרות של הצרכן או פגיעה מהותית בחופש ההתקשרות שלו (להלן – הפעלת השפעה בלתי הוגנת).
4.	חובת גילוי לצרכן
(א)	(1) עוסק חייב לגלות לצרכן כל פגם או איכות נחותה או תכונה אחרת הידועים לו, המפחיתים באופן משמעותי מערכו של הנכס;
(ב)	עוסק חייב לגלות לצרכן כל פרט מהותי לגבי נכס שקבע השר באישור ועדת הכלכלה של הכנסת.

לאור הוראות סעיפים אלו, תטען התובעת, כי החקיקה מחייבת את המשווק והיצרן או היבואן להציג מידע וקובעת קריטריונים לאופן פרסומו ברבים ושווקו, הצרכן אמור לקבל את מלוא הנתונים הכנים והנכונים מהנתבעת ולהגיע להחלטה אוטונומית ומושכלת באם משתלם לו לרכוש את אותו מוצר ביחס למחירו/ ורכיביו / הסיכונים לצריכתו או אם לאו.

אחריות להטעיה באריזה

127. מכורח היות המשיבה הגורם האחראי על ייבוא הטובין ועיצוב אריזתו, נושאת היא באחריות נהירה להטעיה באריזה, בהתאם לסעיף 6(א) לחוק הגנת הצרכן לפיו- "הייתה הטעיה בעיצוב הנכס או באריזתו, על גבי האריזה או במצורף לה, יראו גם את היצרן, היבואן, האורז והמעצב כמפירים את הוראות סעיף 2".
128. ומן הפרט אל הכלל למען הגדרת מהות תבותה של המשיבה דכאן, הרי כי בהתאם לסעיף 2 (ב) לחוק הגנת הצרכן:
- "לא ימכור עוסק, לא ייבא ולא יחזיק לצרכי מסחר, נכס שיש בו הטעייה ולא ישתמש בנכס כאמור למתן שירות".
129. לאור הוראות הדין הללו נהיר כי המשיבה משווקת ומוכרת "נכס שיש בו הטעייה", הן על דרך הפרת חובת גילוי בסימון האריזה, חרבות באמצעות מכר מרחוק ועל כן ראוי בנסיבות דן להורות השבת טובת ההנאה שנצמחה עקב כך.

עשיית עושר ולא במשפט

130. כאמור לעיל ובמסכת העובדתית שתוארה בבקשה זו, באקט המחדלי ואו בעוולה המכוונת אשר ננקט על-ידי הנתבעת בפרט שוויון הנפש והאדישות באשר לקיום הוראות המחוקק, יוצא אפוא כי הנתבעת מתעשרת שלא כדין על חשבונם של הצרכנים, עת גורעות מקהל הצרכנים מידע מהותי באמצעות מצג שווא ואו הפרת חובת הגילוי אשר נועדה לשם צריכת מזון מושכלת של ציבור הצרכנים לרבות קנייה נבונה והשוואתית, ובכך למעשה מאלצת את הצרכנים, לבצע רכישות בלתי מושכלות, כאשר הנשכר מכל אילו הינו העוסק ובמקרה שבפנינו הנתבעות.

131. טובת ההנאה הישירה והפסולה אשר נצמחה למשיבה הנו אותו סכום אשר המשיבה קבלה מן הציבור רכש ואו נטל את הטובין ללא היוודעותו הפוזיטיבית לסיכונים הטמונים בצריכתו.

132. להלן הוראות החוק, לפיה כל טובת הנאה שנמצה למשיבה בניגוד לדין חזקה כי עליה להשיבם לציבור-

חוק עשיית עושר ולא במשפט, תשל"ט-1979*

1. (א) מי שקיבל שלא על פי זכות שבדין נכס, שירות או טובת הנאה אחרת (להלן - הזוכה) שבאו לו מאדם אחר (להלן - המזכה), חייב להשיב למזכה את הזוכה, ואם השבה בעין בלתי אפשרית או בלתי סבירה - לשלם לו את שווייה.

133. נוסף על כך נדגיש כי בהתאם לסעיף 6 לחוק הרי כי אין בזכות השבה זו כדי לגרוע מתרופות אחרות להם זכאי הציבור על פי כל דין. כלהלן:

6. (א) הוראות חוק זה יחולו כשאין בחוק אחר הוראות מיוחדות לענין הנדון ואין הסכם אחר בין הצדדים.
(ב) חוק זה יחול גם על המדינה.
(ג) אין בחוק זה כדי לגרוע מתרופות אחרות.

134. מהאמור לעיל עולה כי המשיבה התעשרה שלא כדין על חשבון המבקשת וציבור הצרכנים ולפיכך מחובתה לפצותם על שנשאו רווחים וטובות הנאה בניגוד לדין.

135. למעלה מן הצורך נציין כי היות ואחת מעילות התובענה דגן הנה גם "עשיית עושר ולא במשפט", הרי כי מדובר בעילה שאינה דורשת הוכחת נזק, משמע די להראות כי נצמחה למשיבה טובת הנאה עקב הפעולה האסורה (ראה דניאל פרידמן ואלרן שפירא בר-אור, דיני עשיית עושר ולא במשפט, מהדורה שלישית כרך א' מהדורה 2015, אביאל פלינט וחגי ויניצקי, תובענות ייצוגיות 295, 389 (פרק ו עילות התביעה השונות) (2017) וכן ע"א אליעזר כהן נ' צבי שמש, פ"ד מה(5) 297.

136. לפיכך ברי כי בנסיבות דגן נצמחה למשיבות טובת הנאה משמעותית בדמות הגדלת הרווחים כנגזרת ישירה למצג הכוזב כי לכאורה המוצר אינו ארוז באזהרות בריאותיות רלוונטיות, לרבות הצגתם הלוקה בחסר בחנות המקוונות - ולפיכך יש לשום את ערכה ולהשיבם לחברי הקבוצה.

הפרת פקודת הנזיקין (נוסח חדש) (התשכ"ח - 1968, סעיפים 35-36 - עוולת הרשלנות

137. סעיף 31 לחוק הגנת הצרכן קובע מפורשות כי "דין מעשה או מחדל" כדין עוולה לפי פקודת הנזיקין כדלקמן:

"31 פיצויים (תיקון): תשמ"א, תשמ"ד, תשמ"ו, תשמ"ח, תשמ"א, תשנ"ג, תשנ"ה, תשנ"ט (א) דין מעשה או מחדל בניגוד לפרקים ב', ג', ד' או ד'1 כדין עוולה לפי פקודת הנזיקין (נוסח חדש). עוולה כאמור נתונה לצרכן שנפגע מהעוולה, וכן לעוסק שנפגע, במהלך עסקו, מהטעיה כאמור בסעיף 2."

138. כמו כן, תטען התובעת כי יש להחיל את סעיפים 35-36 לפקודת הנוזיקין. הנתבעת התרשלה בכך שלמרות הוראות החוק הברורות, מי מטעמה לא מילא בקפידה אחר הוראותיו והפר בין במעשה ובין במחדל את החובות המוטלות עליו מכוחן של ההוראות.

139. כמו- כן, הנתבעת לא וידאה ו/או פיקחה כי מי מעובדיה או מנהליה נוהג על- פי החוק ומקיים את הוראותיו.

140. הנתבעת חייבת בחובת זהירות מושגית המוטלת על עוסק כלפי לקוחות וצרכנים. ובנוסף בחובת זהירות קונקרטית בעניין קיום הוראות הדין והתקנות. מתיאור הנסיבות לעיל, ברי כי הנתבעת הפרה את חובת הזהירות כלפי הלקוחות והצרכנים הפרה גסה ובוטה.

141. לסיכום יוטעם ויוסף כי העילות המשפטית מושא בקשת האישור נשענות על כמה אדנים מרכזיים בתמצית:

- הטעיה בהתאם לסעיף 2 לחוק הגנת הצרכן באשר ל-**"שם** או **הכינוי המסחרי** של נכס או שירות, לרבות לעניין **טיב, מהות, שימוש, מרכיבים תועלת וסיכונים**, **התאמה למפרט** וכו' בנוגע לטובין.
- **הטעיה באריזה** – סעיף 2(ב) לחוק הגנת הצרכן + סעיף 6(א) הקובעים כי " לא ימכור עוסק, לא יבא ולא יחזיק לצרכי מסחר נכס שיש בו הטעיה ולא ישתמש בנכס כאמור למתן שירות. " וכי- **"הייתה הטעיה בעיצוב הנכס או באריזתו, על גבי האריזה או במצורף לה, יראו גם את היצרן, היבואן, האודז והמעצב כמפירים את הוראות סעיף 2"**.
- סימון לוקה בחסר של שם המזון ובפרט תיאורו המשני השלוב מכות דבר החקיקה, תוך הפרה של סעיף 2.12 לת"י 1145 לפיו שם המזון יהיה **"שם המתאר תיאור נכון ובלתי מטעה של מהותו של המזון"**.
- **הפרת נורמטיבית של הנחיית שירות המזון הארצי ומשרד הבריאות "מוצרי מזון המכילים קפאין מיום ה' בתשרי תשס"ה 20.09.2004"**
- הפרת הנחיות האכיפה של הרשות להגנת הצרכן מיום 25.12.19 בעניין סימון תזונתי בחנות מקוונת.
- הפרה של סעיף 4 לחוק ההגנה לבריאות הציבור " עוסק במזון לא ייצר, יבא או ימכור מזון בניגוד לחיקוק המנוי בפסקה 1 להגדרה "חקיקת המזון".
- הפרה של סעיף 14 (ב) לחוק ההגנה על בריאות הציבור לפיו **"לא ימסור ולא יפרסם יצרן או יבואן מידע שאינו תואם את המזון או רכיביו או תכונותיו(14(ב))**
- הפרה של סעיף 17(2) לחוק ההגנה על בריאות הציבור לפיו **עוסק במזון לא יתאר, יציג, ימסור מידע, או יפרסם את המזון באופן שאינו תואם את תכונותיו על מנת להטעות את הציבור בנוגע למהותו**.
- הפרה של 5 (א) לצו הפיקוח על מצרכים ושירותים (הסחר במזון, ייצורו והחסנתו), תשכ"א-1960 לפיו **"(א) לא ימכור יצרן או סוחר מצרך, אשר כמותו, מידתו, משקלו, נפחו, איכותו, סוגו, מינו או תארו הם שונים מזה שהוא מתיימר למכור"**.

הגדרת הסעדים לקבוצה המיוצגת- אכיפת הדין

142. התובעת תטען כי את חברי הקבוצה יש להגדיר באופן הבא:

" כלל הצרכנים ו/או לקוחות המשיבה לרבות ילדיהם הקטינים, אשר רכשו (לרבות באמצעות מכר מרחוק) ו/או צרכו את המוצרים המיובאים ו/או המשוקים על ידי המשיבה הנמנים על סדרת האבקות להכנת משקאות קפה בטעמים שונים תחת מותג הסגמנט המכונה "NESCAFE Cappuccino" (להלן: הטובין מושא הבקשה"), ואשר שוקן בניגוד להוראות הדין הסטטוטוריות כמפורט בבקשה החל מעת ביצוען של העוללות ועד למתן פסק דין בתובענה ולכל הפחות משך 7 שנים; ובכלל זאת כלל לקוחות המשיבה אשר רכשו את הטובין מושא הבקשה בחנות המקוונת למכר מרחוק של המשיבה לממכר מותגי קפה נסטלה בישראל בכתובת <https://shop.nestle-coffee.co.il> לרבות

באמצעות הפנייה מהאתר הרשמי של מותגי נסקפה נסטלה בכתובת <https://www.nescafe.com> לאתרי סחר קמעונאים – הכל בניגוד לדינים המפורטים בבקשת האישיור. " (להלן: "חברי הקבוצה").

143. הסעדים אותם בית- המשפט הנכבד מתבקש לפסוק הינם כלהלן:
א. **צו עשה וסעד הצהרתי.**
ב. **פיצוי כספי.**
בית המשפט הנכבד מתבקש בזאת ליתן צו הצהרתי, לפיו הנתבעות הפרו את הוראות הדין.
144. כמו- כן, מתבקש בית- המשפט הנכבד ליתן **צו עשה** ולהורות למשיבות לחזול משיווק המוצרים עד אשר תתקן אריזתם ותסומן אזהרת הבטיחות, מגבלת הצריכה וכמות הקפאין בטובין, וכן תיקון גורף לעניין פרסום והצגת מיני הטובין השונים בחנות המקוונת, לרבות ביצוע פעולה אופרטיבית לעדכון של רשתות שיווק המזון באמצעותן משווקת ו/או מוכרת, בין היתר, את מוצריה ולהתחייב כן על הקפדת הוראות הדין באופן צופה פני עתיד.
145. **סעד הצהרתי** לפיו הנתבעות הפרה את הוראות הדין ולו בלבד למען לא ישונה מצב מעין זה בעתיד.
146. **להורות על פיצוי ממוני ובלתי ממוני** לחברי הקבוצה ולהורות למשיבות להשיב כל טובת הנאה שצמחה להן עקב העוולה.
הערכת הנזק הממוני והבלתי ממוני אשר נגרם לחברי הקבוצה
147. על- מנת להעריך ולשום את הנזק הממוני שנגרם לחברי הקבוצה יש צורך לבחון את נתוני המכירות של הנתבעות בהתאמה, לרבות דו"חות הזמנות סחורה ו/או תעודות משלוח אשר הונפקו על ידן ביחס למוצרים מושא הבקשה הן בכלל השוק המבורקד והן בחנות המקוונת.
148. יודגש כי הקבוצה אותה מבקשת התובעת לייצג הנה **ציבור הצרכנים בכללותו.**
149. יודגש כי מסד הנתונים המלא הנם בבחינת נתונים ודוחות המצויים בידיעתן האישית והבלעדית של הנתבעות, עסקינן במידע שאינו מפורסם ואינו נגיש לידיעת הצרכנים.
150. התובעת שומרת לעצמה זכות עתירה לקבלת הדוחות ו/או צירוף נתוני סטורנקסט בשלב בירור התובענה. יודגש כי בנקל ניתן להתחקות אחר הנזק המצטבר שהרי אם תמסורנה הנתבעות פרטים מזויקים וכמותיים, הרי כי נדע לאמוד את הסעד הכספי של הקבוצה, לראות באמצעות אריתמטיקה להערכת שיעורי הנזק שהוסבו חברי הקבוצה.
151. כאשר מסך המכירות שנשאו המשיבות יש אפוא להורות על השבה מלאה או לחילופין לגזור שיעור אשר יגלם נכונה את אותו ערך נחות אשר הוסווה בשל המצג הכוזב המטעה לגבי מהות המוצרים ומרכיביהם, הפרת חובת הגילוי ואי יידועו הפוזיטיבי של הצרכן אודות הסיכונים הנלווים לצריכת המוצרים עד כדי חשיפת חברי הקבוצה לסיכון בריאותי.
152. יודגש כי סעד הקבוצה הנו ממוני ובלתי ממוני בנגזרת של עלות המוצרים נשוא ההליך לנוכח כישלון **התמורה חלקי או המלא**, בפרט לאור העובדה כי יש יסוד סביר להניח כי שיעור בלתי מבוטל מציבור הצרכנים לא היה רוכש מוצרים אילו מלכתחילה אילו לא הפרת חובת הגילוי גם על פי דיני עשיית העושר.
153. לחילופין, יודגש כי בחינת מכלול הנתונים הללו בידי מומחה, תעניק אינדיקציה מזויקת להערכת נזקם של חברי הקבוצה, שיעורם של חברי הקבוצה לרבות הפיצוי אותו יש לפסוק לטובתם.
154. לפיכך בשלב זה, בהיעדר נתונים ביחס לשיעור הנזק, ועל דרך האומדנה בלבד תעמיד התובעת את סכום התביעה של חברי הקבוצה על סך של לפחות 3,000,000 ₪
155. כמו- כן יצוין, כי בהתאם לסעיף 20(א) (3) לחוק התובענות הייצוגיות, מונחל מנגנון גמיש להוכחת הנזק האישי שך חברי הקבוצה, כאשר בהתאם לסעיף 20(א) (3) יתרת הכספים אשר לא ידרשו תועבר לקרן

שהוקמה מכוח סעיף 27א, כאשר ביהמ"ש ייעד את הכספים לתחום הקרוב לנושא התובענה הייצוגית שהוגשה.

156. במקרה שבפנינו כשם שפורט לעיל, ניתן יהא לזהות בנקל חלק מחברי הקבוצה ולפצותם בהתאם לניתוח נתונים המצויים ביד המשיבות, שכן מדובר בקהל לקוחות של חברות ידועות שם, אשר על כן נהיר כי שומרות בקלחתן את הדוחות הרלוונטיים לתפוקת הייבוא/ המכירות שלה. לחילופין, במידה ויתגלו קשיים באיתור חברי הקבוצה, ניתן יהא ליישם את עקרונות הפיצוי לטובת הציבור הקבועים בסעיף 20(ג) ו-20(ד) לחוק.

התקיימות התנאים לאישור התובענה כייצוגית

157. במקרה דנן, עקב מעשיה ו/או מחדליה של הנתבעת, זכאית התובעת ויתר חברי הקבוצה לפיצוי נזיקי ו/או חוזי ו/או מכוח חוק הגנת הצרכן ו/או מדיני עשיית העושר ולא במשפט כמפורט לעיל. התובענה מעוררת שאלות מהותיות של עובדה או משפט המשותפות לכלל חברי הקבוצה, ויש אפשרות סבירה שהן יוכרעו בתובענה לטובת הקבוצה.

157.1 בפעולותיה ו/או מחדליה של המשיבה הטעתה את חברי הקבוצה

157.2 המשיבה התרשלה כלפי חברי הקבוצה

157.3 המשיבה התעשרה שלא כדין על חשבון חברי הקבוצה

157.4 המשיבה הפרה את הוראות חוק הגנת הצרכן וחקיקת המזון הרלוונטית

157.5 המשיבה הטעתה את ציבור הצרכנים, הפרה חובת גילוי מכוח הדין ויצרה מצגי שווא

157.6 המשיבה הפרה חובות חקוקות, לרבות הפרה יסודית חוק ההגנה על בריאות הציבור

157.7 המשיבה טשטשה את האיזון השוויוני שביקש המחוקק ליצור בין מעמדו הרם של העוסק לבין מעמדו הנחות של הצרכן

157.8 המשיבה גרמה לחברי הקבוצה נזק ברמה העולה על אפשרות סבירה

158. **הדרך ההוגנת והיעילה להכרעה במחלוקת היא באמצעות תובענה ייצוגית:**

158.1 מספר חברי הקבוצה גדול ופיזורם רב.

158.2 לכל אחד מחברי הקבוצה קיימת חוסר כדאיות בניהול הליך משפטי נפרד הואיל והוא צפוי להוצאות וטרח רבים יחסית לסכום העילה האישית.

158.3 גם אם היו חברי הקבוצה עומדים על זכותם ונוקטים הליכים משפטיים נפרדים כנגד המשיבות היה הדבר גורם עומס מיותר על בתי המשפט לעומת דיון אחד ומאוחד בשאלות המשותפות לכל חברי הקבוצה כמפורט לעיל.

158.4 הצורך להימנע מפסיקות סותרות.

158.5 לאישור תביעה זו כייצוגית קיים יתרון ברור של הרתעת עוסקים מפני הפרת החוק ונקיטת מעשי הטעיה כלפי הציבור הרחב. הרתעה זו נחוצה באופן כללי בתחום זכויות האדם הטומן בחובם אי-שיוויון אינהרנטי בין העוסק ללקוחות. חשיבותה של הרתעה זו מקבלת משנה תוקף לנוכח המודעות הגוברת של הרשויות במדינה לצורך במתן פתרון אכיפתי הולם מחד גיסא, אך האמצעים המוגבלים העומדים לרשותן, הגורמים לתופעת תת-האכיפה, מאידך גיסא.

158.6 מבחינה זו, נראה כי לא נגזים אם נאמר שלאישורה של תביעה זו כייצוגית יש השלכות חברתיות רחבות והיא הולמת את האינטרסים הציבוריים של מדינת ישראל בשמירת החקיקה הצרכנית.

158.7 לגבי חברי קבוצה רבים אישורה של התביעה כייצוגית יגרום לחפסקת מרוץ ההתיישנות בתביעות האישיות ולכך שהנתבעות תזכנה מן ההפקר תוך עשיית עושר ולא במשפט, על ידי הקטנת הסיכון

הכרוך בתביעות כתוצאה מחלוף הזמן שבין מחדליהן והפרת התחייבויותיהן לבין המועד בו יוגשו תביעות אישיות – אם וכאשר יוגשו.

158.8 ב"כ המבקשת הינה בעלת ידע וניסיון רב בניהול תובענה ייצוגיות.

גמול ושכר טרחה

159. **תקנות התובענות הייצוגיות, התש"ע-2010 יחד עם סעיפים 22(ב) ו-23(ב) לחוק התבענות הייצוגיות** קובעים אמות מידה לקביעת גמול למבקש הייצוגי ושכר טרחה לבאי כוחו המייצגים. בהינתן והמבקשת ובאת כוחה טרחה רבות בהגשת ההליך ומשעה שמדובר בהליך ראוי המציף סוגיה צרכנית הנוגעת לבריאות הציבור, תוך הצגת מדניות מכר הוגנת אשר יש לנקוט מצג העוסקים, ושעה שהוצג בבקשה ניתוח משפטי- עובדתי העולה כדי כישלון תמורה מלאה או חלקי על מנת לכמת מנגנון לחישוב נזק אשר יהא בכוחו אשר לשקף את הפיצוי הממוני אשר ראוי להינתן לחברי הקבוצה בנסיבות התובענה, ולאור הסיכון אשר נטלת על עצמה המבקשת, וההשקעה הרבה והטרחה הצפויים לבוא לידי ביטוי בניהול ההליך ולאור המשאבים העומדים לרשותה של המשיבה כחברה מובילה במשק לעומת המבקשת אשר הנה אדם פרטי – הרי אילו הם בבחינת חלק ממניין השיקולים אשר יש להביא במניין בקביעת שיעור הגמול והשכ"ט.
160. בשלב זה סכום התביעה נזקי הקבוצה הוערך ב-3,000,000 ₪, וככל והמשיבות יחדלו מביצוע העוולות מושא הבקשה הרי כי מגולם ערך לא מבוטל של מניעת נזק עתידי.
161. לנוכח האמור **בעניין ע"א 2051/10 שמש נ' רייכרט**, הרי כי קשה לאמוד בשלב זה את סכום הגמול ההוגן למבקשת ולבאת כוחה יחד עם זאת ומבלי שניתן לצפות את התועלת המיטבית והמלאה הצפונה בניהול ההליך ואף השלכות הרוחב החברתיות הגלומות במסגרת העתירות הדיוניות, יש אפוא לקבוע כי שיעור הגמול ושכר הטרחה צרכים להשתקף מכל סעד שייפסק לטובת חברי הקבוצה וגם עקב מתן צווי העשה, אכיפת הדין והפסקת העוולה המהווים נתבך מהותי בבקשה.
162. לעניין זה ראה פסק הדיון מיום 13.07.20 בעניין **ת"צ 63987-02-18 מתן אליהו גרינבלט נ' ebav inc ואח'** שם פסק בית המשפט תשלום גמול ושכר טרחה **רק בשל התועלת בהסדרה צופה פני עתיד**, ללא כל רכיב השבה ממוני.
163. משכך מתבקש בית המשפט לפסוק גמול ושכ"ט הן כנגזרת לפיצוי הממוני שייפסק והן כנגזרת להסדרה צופה **פני עתיד**.
164. לחילופין מתבקש בית המשפט לפסוק גמול ושכר טרחה הוגן כפי שיימצא נכון וצודק בנסיבות העניין.

סוף דבר

165. לאור כל האמור לעיל, מתבקש בית המשפט הנכבד להורות כדלקמן:
- 165.1 לאשר את התובענה כמפורט להלן כ-**"תובענה ייצוגית"**, להתיר לתובעת לנהל את תביעתה כ-**"תובענה ייצוגית"** ולאשרה כ-**"תובע מייצג"**, הכל כהגדרתה בסעיף 2 לחוק.
- 165.2 לחילופין, ולשם הזהירות בלבד, יתבקש בית המשפט הנכבד לאשר את התובענה כייצוגית גם אם לא מתקיימים לגבי התובעת התנאים לחוק, לפי העניין, ולהורות בהחלטתו על החלפת התובעת המייצגת.
- 165.3 לחייב את הנתבעת, בתשלום פיצוי כספי ובסעדים, כמפורט בבקשה זו, בשיעור ובאופן שיקבע, לכל אחד מחברי הקבוצה שהוכחה זכאותו לפיצוי או לסעד כאמור ובהקשר זה:
- 165.4 להורות על מתן כל סעד אחר לטובת הקבוצה, כולה או חלקה, או לטובת הציבור, כפי שימצא לנכון בנסיבות העניין.

- 165.5 להורות על פרסום הודעה לחברי הקבוצה.
- 165.6 להורות על תשלום גמול לתובעת המייצגת אף אם לא אושרה התובענה הייצוגית או שלא ניתנה הכרעה בתובענה הייצוגית לטובת הקבוצה.
- 165.7 לקבוע את שכר הטרחה של באת הכוח המייצגת בעד הטיפול בתובענה הייצוגית, לרבות בבקשה לאישור.

שרון ענבר-פדלון, עו"ד
מ.ר. 46414

שרון ענבר-פדלון, עו"ד
ב"כ התובעת