

העמותה לדמוקרטיה מתקדמת

על ידי ב"כ עוה"ד יפעת סולל

מסמטת יל"ג 4, תל אביב

טלפון: 050-3777723; פקסי: 02-6242710

דוא"ל: yifat.solel@gmail.com

העותרת

נ ג ד

1. שר הבריאות

על ידי פרקליטות המדינה,

משרד המשפטים, ירושלים

טלפון: 02-6466590; פקסי: 02-6467011

2. פיליפ מוריס בע"מ

ע"י ב"כ עוה"ד מעין באהר ואח'

ממשרד מיתר ליקוורניק גבע לשם ושות', עורכי דין

מדרך אבא הלל סילבר 16, רמת-גן 5250608

טל: 03-6103100; פקסי: 03-6103111

המשיבים

תגובה מטעם המשיב 1

1. בהתאם להחלטת בית המשפט הנכבד (כב' השופט מ' מזוז) מיום 19.3.17, המשיב 1

(להלן: **המשיב**) מתכבד להגיש "תגובה תמציתית לבקשה למתן צו ביניים בלבד"

(ההדגשה במקור, י.ר.), כדלקמן:

2. עניינה של העתירה שבכותרת בדרישת העותרת, העמותה לדמוקרטיה מתקדמת, כי בית

המשפט הנכבד יורה למשיב מס' 1, שר הבריאות, "ליתן טעם מדוע לא יסווג את המוצר

המשווק בשם IQOS (להלן: "המוצר") ע"י המשיבה 2 כמוצר טבק, כך שזה יהיה כפוף

לחוק הגבלת הפרסומת והשיווק של מוצרי טבק, התשמ"ג – 1983" (עמ' 1 לכתב

העתירה).

3. בגדרה של העתירה התבקש בית המשפט הנכבד ליתן צו-ביניים, "שיאסור על שיווקו

והפצתו של המוצר עד לקבלת החלטה בענין הסעד העיקרי, כך שיימנע הנזק הבריאותי

לתושבי ישראל, אשר עלולים לעשות שימוש במוצר, שהינו בעל השפעות ממכרות, באם

זה ימשיך להיות מופץ בלא כל אזהרה. לחילופין, מתבקש לקבוע כבוד בית המשפט, כי עד

לקבלת החלטה אחרת, יש לראות במוצר, כמוצר טבק, כך ששיווקו יהיה כפוף לחוק

כאמור" (עמ' 2 לכתב העתירה).


4. להשלמת התמונה המונחת בפני בית המשפט הנכבד יצוין כי הוגשה עתירה נוספת שעניינה שיווקו של המוצר על-ידי המשיבה 2 (בג"ץ 2269/17 דובק בע"מ נ' שר הבריאות – משרד הבריאות). בהתאם להחלטת כב' השופטת א' חיות מיום 12.3.17, על המשיבים להגיש תגובה לעתירה זו עד ליום 14.5.17. בגדרה של עתירה זו לא הוגשה בקשה לצו-ביניים.

5. לעת הזו, בשים לב למפורט להלן, ולאחר דיון שהתקיים בעניין זה בראשות המשנה ליועץ המשפטי לממשלה (משפט ציבורי - חוקתי), משרד הבריאות סבור כי יש להחיל על המוצר את ההוראות החלות על "עישון" ועל "מוצרי טבק" לפי חוק הגבלת הפרסומת והשיווק של מוצרי טבק, תשמ"ג – 1983 והחוק למניעת העישון במקומות ציבוריים והחשיפה לעישון, תשמ"ג – 1983.

בכל הנוגע לבקשה למתן צו-ביניים שהוגשה בגדרה של העתירה שבכותרת, משרד הבריאות אינו מתנגד לכך שיינתן צו-ביניים במתכונת החלופית שהתבקשה בגדרה של העתירה, אשר יאשר את החלת ההוראות כאמור.

6. להשלמת התמונה יצוין כי ביום ו' האחרון, 31.3.17, התקבלה בפרקליטות המדינה פנייה מטעם המשיבה מס' 2. הפנייה מצ"ב ומסומנת כנספח מש/1. בהמשך לפנייה האמורה, ומבלי לגרוע מעמדת משרד הבריאות המפורטת לעיל בעניין הבקשה למתן צו-ביניים, משרד הבריאות יבחן, בתיאום עם המשנה ליועץ המשפטי לממשלה (משפט ציבורי - חוקתי), את האפשרות לאפשר למשיבה מס' 2 להציג את האזהרות הנדרשות על פי הדין באמצעות הדבקת מדבקה על החפיסות שכבר מצויות בישראל.

7. יצוין כי על פי שנמסר למשרד הבריאות, הוגשה על-ידי המשיבה 2 בקשה למנהל המזון והתרופות האמריקאי (Food and Drug Administration, FDA) להכיר במוצר כ"מוצר מופחת סיכון". למיטב הידיעה, טרם ניתנה החלטה בבקשה זו. בנוסף, למיטב הידיעה, בשלב זה וטרם קבלת החלטה בבקשה כאמור, המוצר כפוף לפיקוח ה-FDA כ"מוצר טבק" (Tobacco Product) הנדרש לאישור ה-FDA בטרם שיווקו בארצות הברית. למיטב הידיעה, אישור כאמור טרם ניתן. משרד הבריאות רואה חשיבות בהידרשות לרגולציה שתוחל על המוצר בעתיד לאחר הכרעה בבקשות האמורות. בכונת משרד הבריאות לשוב ולהידרש לרגולציה שחלה על המוצר לאחר הכרעת ה-FDA, ובהתאם לכך לשקול את הצורך בעריכת תיקוני חקיקה, ככל שיהא בכך צורך. מכל מקום, לעת הזו עמדתו של משרד הבריאות היא כפי שפורט בסעיף 5 לעיל.


יואל רויטמן, עו"ד

ממונה על ענייני הבג"צים
בפרקליטות המדינה

היום, ו' ניסן תשע"ז
2 אפריל 2017

מאת:
נשלח:
אל:
עותק:
נושא:

<Noga Rubinstein>
יום שישי 31 מרץ 2017 15:26
Yuval Roitman
Adv. Hagit Avrahami
בג"צ 2475/17 העמותה לדמוקרטיה מתקדמת

שלום יובל,

בהמשך לשיחתנו, אני מבקשת להביא לידיעתך שככל שעמדת המדינה בהליך המשפטי שבנדון תהא שעל חוק הגבלת הפרסומת והשיווק של מוצרי טבק, תשמ"ג - 1983 (ובכלל כך חקיקת המשנה שמכוחו) ("חוק הפרסומת") לחול על מערכת IQOS וזאת על אף לשון הוראת החוק, הרי שיש מקום לקבוע כי תחולת הוראות חוק הפרסומת לעניין נוסח אזהרות הבריאות תהיה מאוחרת יותר, באופן שיינתן לפיליפ מוריס בע"מ פרק זמן של ששה חודשים (לפחות) על מנת להתאים את נוסח האזהרות לאלו המתחייבות על פי לשון חוק הפרסומת.

ככל שלא יינתן פרק זמן כאמור במהלכו יתאפשר לחברה לעצב לייצר ולהשלים את התאמת האזהרות, המשמעות תהא הטלת איסור על מכירת המוצר ומניעת שימוש בו על ידי צרכנים קיימים.

פיליפ מוריס בע"מ החלה בשיווק מערכת IQOS בישראל על בסיס עמדת משרד הבריאות (הן בהיבט המשפטי והן בהיבט המדיניות), בין היתר, בשנים 2013 2014 ובהמשך למכתבו של משרד הבריאות מחדש מאי 2016.

על גבי חפיסות המוצר אותן משווקת פיליפ מוריס בע"מ בעת הנוכחית מוטבע, בעברית, כיתוב בולט הכולל אזהרת בריאות בגודל של 30% מחלקה הקדמי של החפיסה, ועליו מצוין "מוצר זה מזיק לבריאותך וממכר". אזהרה זו עולה בקנה אחד עם הנוסח הקבוע בדירקטיבה האירופאית "לפיקוח על הייצור, ההצגה והמכירה של מוצרי טבק ומוצרים קשורים" בנוגע למוצר זה. על כן, תכליתו של חוק הפרסומת וההוראות הנוגעות לנוסח האזהרות, מתקיימת (כפי שיפורט בעמדה שתוגש בתגובה לבקשה לצו הביניים, אף באופן המתאים והולם יותר את המוצר הספציפי).

כיום, פיליפ מוריס בע"מ מחזיקה בישראל מלאי של מוצרים, ובדרךנן לישראל מצויות חפיסות נוספות עליהן מצויה אזהרת הבריאות בעברית.

מובן שאריזות שעליהן הוטבעו הוראות בעברית אינן יכולות להמכר במדינות אחרות. על כן, לא ניתן יהיה לעשות דבר עם המלאי הקיים ולפיליפ מוריס בע"מ צפוי להגרם נזק כבד.

בנוסף, מניעה, הלכה למעשה, מפיליפ מוריס בע"מ, למכור את המוצר בשל החלה מיידית של כלל הוראות חוק הפרסומת תותיר צרכנים אשר כבר רכשו את מכשיר IQOS עם מוצר לא שמיש. זאת, מאחר ולא יהיה באפשרותם לרכוש את יחידות הטבק הייעודיות ההכרחיות לשימוש בו.

במסגרת זו איני מתייחסת להעדר הרלבנטיות של אזהרות נדרשות מכוח סעיף 9(א) לחוק הפרסומות, היות ואלה מתייחסות ל"סיגריה", "עישון" ו"עשן".

על פרק הזמן הנדרש להתאמת שיווקיות לדרישות רגולטוריות משתנות אפשר ללמוד גם מחוק הפרסומת עצמו. כך, למשל, סעיף 4 לחוק הפרסומת קבע תקופת מעבר של חצי שנה לשם התאמת חפיסות מוצרי הטבק ואריזותיהם למשטר אזהרות חדש.

אשר על כן, מבלי להכנס בשלב הזה לסוגיית ההסתמכות על פעולותיו הגורם המאסדר וההגיונות המתחייבת בפעולתה של הממשלה, ומבלי לגרוע מכלל הטענות המשפטיות של פיליפ מוריס בע"מ, בכל הנוגע לתחולת נוסחן של הוראות האזהרה, יש הכרח בתקופה בת ששה חודשים (לפחות) לשם החלת נוסח אזהרות הבריאות כלשונו בחוק הפרסומת.

שבת שלום,

נגה