

הסכם פשרה

ת"צ 17-02-55389 וימן נ' צומת ספרים 2002 – שותפות

מוגבלת

שנערך ונחתם בתל אביב ביום 4/5/2020

בין: מרים וימן ת.ז. 304475296

(להלן - "התובעת הייצוגית")

ע"י ב"כ עוה"ד רם גורודיסקי

מרחוב יהודה הלוי 75 תל אביב 65796

טלפון: 03-5605222 פקס: 03-5663660

לבין: צומת ספרים 2002 – שותפות מוגבלת מס' 550211577

(להלן - "הנתבעת")

ב"כ עוה"ד רות קורן-פרי

ממשרד מ. פירון ושות', עורכי דין

מרחוב השלושה 2, תל אביב

טלפון: 03-7540000; פקס: 03-7540031

תיאור ההליכים

1. בחודש 02/2017 הוגשה התובענה דנא לבית המשפט המחוזי מרכז ובצידה בקשה לאשרה כתובענה ייצוגית. בשלב בקשת האישור נוהלו ההליכים מקדמיים בנושא גילוי ועיון במסמכים והתקיים דיון בפני בית המשפט הנכבד. ביום 29/10/2018 אישר בית המשפט כייצוגית את התובענה (להלן - "ההחלטה המאשרת").
2. ביום 25/11/2018 הגישה הנתבעת בקשת רשות ערעור על ההחלטה המאשרת, והתבקש עיכוב ביצועה של ההחלטה המאשרת. התובעת השיבה לבקשת רשות הערעור ולבקשה לעיכוב ההליכים. ביום 6/11/2019 התקיים דיון בבקשת רשות הערעור בפני הרכב בית המשפט העליון, בעקבותיו הוסכם על מחיקת בקשת רשות הערעור וביום 20/11/2019 ניתן פסק דינו של בית המשפט העליון, שהורה על מחיקת הבר"ע.

טענות הצדדים

3. עניינה של התובענה הייצוגית בטענת התובעת לפיה כאשר ממומשים מבצעים מסוג 'מבצעי הטבה על מוצר נוסף' יותר מפעם אחת, הנתבעת ממיינת את הטובין הנמכרים, כך שתתקבל ההנחה המינימלית האפשרית עבור הלקוח - הנחה על הפריטים הזולים ביותר מבין כלל הפריטים שנרכשו באותה רכישה. זאת, כאשר מיון על פי דין של הטובין, היה מזכה את

הלקוח בהנחה המירבית האפשרית. 'מבצעי הטבה על מוצר נוסף' בהסכם זה משמע - מבצעים למגוון רחב של טובין: המוצר הראשון נמכר במחיר מלא ועבור המוצר הנוסף ניתנת הטבה כלשהי (X% הנחה; מחיר קבוע מופחת; חינם).

4. בכך לטענת התובעת, הפרה הנתבעת את תנאי מכירה מיוחדת שהגדרתה בסעיף 8 לחוק הגנת הצרכן התשמ"א-1981; ועולה בהטעיה ובאי גילוי בהתאם לסעיף 2 לחוק הגנת הצרכן.

5. הסעדים שנתבעו הם: להצהיר כי הנתבעת הפרה את המוסכם בינה לבין חברי הקבוצה ו/או הפרה את תנאי "מכירה מיוחדת" ו/או התרשלה כלפי חברי הקבוצה ו/או נהגה בחוסר תום לב כלפיהם ו/או התעשרה על חשבונם שלא כדין ו/או הטעתה אותם; להורות לנתבעת לתדרך ו/או להנחות את עובדיה ו/או נציגיה ו/או מנהליה אודות הצורך לפצל את עסקאות הרכישה במסגרת מבצעי הטבה על מוצר נוסף על מנת שניתן יהיה ליתן ללקוחותיה את ההטבה המגיעה להם; לגלות ו/או להודיע ללקוחותיה אודות הצורך לפצל את עסקאות הרכישה כאמור על מנת לזכות בהנחה המבוקשת; להטמיע בקופותיה הממוחשבות אפשרות ליתן הנחות על צמדי מוצרים לפי בחירת הלקוח שיאפשרו קבלת הנחות לפי בחירת הלקוחות; להקים מערך פיקוח ובקרה מספק, שיבטיח כי אופן החיוב עבור מוצרים הנמכרים במסגרת מבצעי הטבה על מוצר נוסף יעלה בקנה אחד עם הוראות הדין; לחייב את הנתבעת לשלם לתובעת ולכל אחד מחברי הקבוצה פיצוי בגין מעשיה ו/או מחזליה כאמור לעיל, בגובה נזקיהם, ולמצער, בסכום התובענה הייצוגית.

6. הסכם זה נחתם בטרם הגישה הנתבעת כתב הגנה. יחד עם זאת, עמדת הנתבעת היא, בין היתר כנטען בתשובתה לבקשת האישור, בתמצית כדלקמן:

6.1. על אף אישור התביעה כייצוגית, אין וודאות כי התובענה תתקבל ואם תתקבל, אין וודאות באשר לסכום הפיצוי שייפסק.

6.2. תנאי המבצעים ברורים, חד משמעיים, מוסדרים בתקנון המבצעים ופרסומי הנתבעת ותואמים את אופן התנהלותה.

6.3. הטענה כי הנתבעת אינה זכאית לחשב הנחה מהספרים הזולים ביותר עומדת בסתירה לתנאי שפרסמה הנתבעת "הזול מביניהם" שמשמעותו היחידה היא הזול מבין כל הספרים אותם מבקשים לממש במסגרת המבצעים.

6.4. פרשנות התובעת עומדת בסתירה ללשון הפרסום ולתנאיו המפורטים ואין כל בסיס לטענת התובעת בדבר "חובה" שחלה על הנתבעת, לחייב בניגוד לתנאי המבצעים, עפ"י בחירה, סברה או החלטה של התובעת.

6.5. התנאי "הזול מביניהם" כפי שפורש ומומש ע"י הנתבעת נהוג במכירות ברשתות ובחנויות בישראל ובעולם ולא ייתכן כי תחול אכיפה בררנית בעניין זה.

6.6. מדובר על מקרים מועטים שמבצעים ממומשים יותר מפעם אחת, שכן מרבית העסקאות הן של רכישת מוצרים באותו מחיר כל שההנחה על כל מוצר זהה בכל מקרה.

6.7. אין ולא היתה כל מניעה לפצל עסקאות כך שלקוח יכול היה להגדיל את סך ההנחה שניתנה לו.

7. התובעת חולקת על כל טענות הנתבעת.

הטעמים לפשרה

8. בין הצדדים נוהל משא ומתן אינטנסיבי לפשרה. נערכו מספר פגישות בהשתתפות של מנכ"ל הנתבעת ובעליה – מר אבי שומר עצמו – ונערכו שיחות רבות נוספות, במטרה לסיים ההליך בלא צורך בהכרעה משפטית. בעקבות המו"מ גיבשו הצדדים הסכם זה, שיחול על הקבוצה הרלוונטית, במסגרתו הביעו הצדדים את רצונם להסדיר את כל המחלוקות נשוא תובענה ייצוגית זו, באופן סופי ומוחלט ולהביא לסילוקה של כל טענה, דרישה או תביעה מכל מין וסוג שהוא הקיימת ולמי מהם, זה כלפי זה, בעניין תובענה ייצוגית זו, והכול כמפורט להלן בהסדר זה, ואשר, בכפוף לאישורו על ידי בית המשפט הנכבד, יביא לידי גמר את ניהול ההליכים בתובענה.

9. הצדדים סבורים, כי ההסכם המפורט להלן הינו הסדר פשרה ראוי, הוגן וסביר בהתחשב בעניינם של חברי הקבוצה ובהערכת הסיכויים והסיכונים הכרוכים בניהול ההליך עד להכרעה משפטית, וכן כי הפיצוי אשר יוענק ייתן מענה הולם עבור חברי הקבוצה, ויהיה זה נכון שההסדר יאושר על ידי בית המשפט בפסק דין בהתאם להוראות חוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו – 2006.

10. ההסכמות בהסדר הפשרה אינן משקפות הסכמה של מי מהצדדים לטענותיו של הצד האחר. ההסכמות נועדו לצורכי פשרה בלבד, והן משקללות את הסיכויים והסיכונים הטמונים בניהול התיק, כבכל פשרה במסגרת הליך משפטי.

הקבוצה

11. הגדרת הקבוצה היא כדלקמן: "לקוחותיה של הנתבעת ב-7 השנים שקדמו להגשת התובענה ועד לחתימת הסכם זה, שמימשו מבצעי הטבה על מוצר נוסף יותר מפעם אחת במסגרת רכישה אחת ולא זכו להנחה המקסימלית כשיטת התובעת המייצגת".

עילות התובענה הייצוגית

12. כמוגדר בהחלטה המאשרת, עילות התובענה הייצוגית הן הפרת הסכם, הפרת תנאי מכירה מיוחדת כהגדרתה בסעיף 8 בחוק הגנת הצרכן ואי גילוי כאמור בסעיף 2 בחוק הגנת הצרכן.

התחייבות הנתבעת והצהרתה

13. נוסף לכל התחייבויותיה על פי הסכם זה, הנתבעת מצהירה ומתחייבת כדלקמן:

13.1. כי בעקבות אישור התובענה כייצוגית שינתה את תנאי מבצעי הטבה על מוצר נוסף והבהירה בנוסח להלן: "הנוסח 'הזול מביניהם' הוחלף בנוסח 'הזול מביניהם' במימוש בודד של המבצע. אם ממומש המבצע יותר מפעם אחת, ההנחה תינתן על הפריטים הזולים ביותר מכלל הפריטים הנרכשים".

13.2. כי ההפרש שבין ההנחה המקסימלית (כשיטת התובעת המייצגת) לבין ההנחה בפועל אותה העניקה הנתבעת לחברי הקבוצה, הוא בסך של כ-890,000.

13.3. כי נוכח חלוף הזמן ואופי הטובין שנרכשו (ספרים, משחקים וצעצועים), לא ניתן כעת לזהות באופן פרטני כל אחד מחברי הקבוצה, באמצעים סבירים ואם ניתן לעשות זאת, המשאבים והעלויות הכרוכים בזהיו כל אחד מחברי הקבוצה ובפיצוי פרטני לכל אחד מהם, עולים על הפיצוי הפרטני עצמו.

עקרונות חישוב סכום הפשרה

14. סכום הפשרה מבוסס על אישור משרד רו"ח הנתבעת רזניק, פז, נבו ושות' - רואי חשבון המתייחס להפרש שבין ההנחה המקסימלית כשיטת התובעת המייצגת לבין ההנחה בפועל אותה העניקה הנתבעת לחברי הקבוצה. על פי אישור רואה החשבון, 'מבצעי הטבה על מוצר נוסף' לא היו נהוגים בכל חודשי השנה אלא רק בחלק מהם, וההפרש הנ"ל עומד על כ-890,000 - הוא סכום הפיצוי מכסימלי האפשרי בתיק זה. אישור רואה החשבון רצ"ב **כנספת 1.**

15. ב"כ הייצוגי בדק מהימנות הנתונים באישור רואה החשבון, באופן מדגמי, בהתאם לנתונים שגולו במסגרת הליכי הגילוי והעיון בתיק, והגיע למסקנה דומה.

16. לצרכי הפשרה, הוסכם כי מהפיצוי המכסימלי ינוכה מקדם פשרה של כ-1/5, דהיינו, פיצוי בשיעור 81% מהפיצוי המכסימלי האפשרי. לאחר הניכוי כאמור, סכום הפשרה עומד על 720,000 (להלן – "סכום הפשרה").

חלוקת סכום הפשרה

17. נוכח חלוף הזמן, אופי הטובין שנרכשו (ספרים, משחקים וצעצועים), והתחייבות הנתבעת כי לא ניתן כעת לזהות באופן פרטני כל אחד מחברי הקבוצה, באמצעים סבירים ואם ניתן לעשות זאת, המשאבים והעלויות הכרוכים בזהיו כל אחד מחברי הקבוצה ובפיצוי פרטני לכל אחד מהם, עולים על הפיצוי הפרטני עצמו, סבורים הצדדים כי בנסיבות העניין ראוי לחלק את סכום הפשרה בדרך של הטבה לציבור כולו.

18. לפיכך, הוסכם בין הצדדים, בהתאם להוראות סעיף 20(ג)1 לחוק תובענות ייצוגיות, כי סכום הפשרה יחולק כתרומת ספרים, משחקים וצעצועים כדלקמן:

19. הנתבעת לא תתרום לגוף כלשהו אשר יש לו זיקה כלשהי אליה ו/או שהנתבעת התכוונה לתרום לו ללא קשר להסכם זה. כל תרומה תוצג כ"פיצוי לציבור במסגרת תובענה ייצוגית"

19.1. הנתבעת תתרום לגופים ציבוריים שונים כדלקמן: בתי ספר, גני ילדים, מועדוני קשישים, בתי חולים, עמותות וגופי תמיכה (לרבות עירוניים) לילדים נזקקים, ולנשים וילדים בסיכון. הצדדים יוכלו, בהסכמה, לבקש מבית המשפט להוסיף עמותות ומוסדות סיוע לנזקקים ולחולים לקבלת תרומות. הטובין שייתרמו יותאמו לאוכלוסייה הנזקקת.

- 19.2. יכול שהתרומה תכלול גם ספריות חדשות ומדפים חדשים למטרת אחסון והצגתם של הספרים הנתרמים, באם יבקשו זאת הגופים הנתרמים.
- 19.3. הנתבעת תסיים את חלוקת סכום הפשרה באמצעות תרומות בתוך 6 חודשים ממתן פסק דין המאשר את הסכם הפשרה. הנתבעת תהיה רשאית להאריך התקופה הנ"ל ל-6 חודשים נוספים, במידת הצורך. אם לא יחולק כל סכום הפשרה בתוך 12 חודשים ממועד פסק הדין, תעביר הנתבעת את היתרה לקרן לחלוקת פיצוי בתובענות ייצוגיות שבמשרד המשפטים.
20. בתום חלוקת סכום הפשרה הנתבעת תגיש לבית המשפט דו"ח נתמך בתצהיר של מנהל הנתבעת ואסמכתאות אודות ביצוע הסכם הפשרה.
21. הנתבעת תישא בכל העלויות הנלוות ליישום וביצוע הסכם פשרה זה, לרבות הפרסומים הנדרשים.

שכ"ט וגמול

22. הנתבעת תשלם לתובעת גמול מיוחד בסך 45,000 ₪.
23. בפסק דינו של בית המשפט העליון מיום 20/11/2019 נקבע כי נושא הוצאות ההליך בבית המשפט העליון יילקח בחשבון על ידי בית המשפט המחוזי בסוף הדרך. על כן, מוסכם על הצדדים כי שכר הטרחה שתשלם הנתבעת בגין הליכי הבר"ע יהיה שווה לסכום הערובה שחויבה להפקיד בקופת בית המשפט העליון – 25,000 ₪. רצ"ב הודעת קביעת הערובון בנספח 2.
24. בגין ההליכים עד כה בפני בית המשפט המחוזי הנכבד, לרבות המו"מ לפשרה ויישום הסכם הפשרה, תשלם הנתבעת לב"כ התובעת סך של 15,000 ₪ עבור הוצאות משפט וסך של 130,000 ₪ עבור שכר טירחה.
25. לכל הסכומים יתווסף מע"מ כדין ולנתבעת תימסר חשבונית מס כחוק או כל מסמך חשבונאי כדין אחר (במקרה של התובעת). במקרה ולא יחול מע"מ על התקבולים מהנתבעת, תהא הנתבעת פטורה מתשלומו.
26. הגמול לתובעת, הוצאות המשפט ו-70% משכ"ט עו"ד ישולמו בתוך 30 יום מאישור הסכם פשרה זה בפסק דין. יתרת שכ"ט עו"ד תשולם במקביל להגשת הדו"ח האמור בסעיף 20 לעיל.
27. יודגש כי הסכומים הנ"ל ישולמו ע"י הנתבעת בנוסף לסעד לחברי הקבוצה ולא מתוך הסעד לחברי הקבוצה; לא ישולם כל סכום נוסף לב"כ המייצג או לתובעת המייצגת, ישירות או בעקיפין.
28. הצדדים מסכימים ומצהירים בזאת, כי אישורו או אי-אישורו של בית המשפט את הסכום המומלץ – במלואו או בחלקו – לא יהווה תנאי לתחולתו וכניסתו לתוקף של הסדר הפשרה על כל הוראותיו. הוראות הסדר הפשרה יעמדו בתוקפם ויחייבו את הצדדים במלואם אף אם יחליט בית המשפט לשנות או שלא לאשר את הסכום המומלץ או חלקו.

מעשה בי-דין

29. עם אישור הסכם הפשרה על ידי בית המשפט הנכבד יתגבש מעשה בית-דין כלפי כל חברי הקבוצה (למעט כל מי שבית המשפט התיר לו לפרוש מהקבוצה) בכל עילות התביעה שבבקשת האישור ובנוסח התובענה, כך שלחברי הקבוצה לא תעמוד עוד כלפי הנתבעת כל עילה וסעד, כמו גם כל טענה, זכות, דרישה או תביעה בכל העילות שבבקשת האישור ובנוסח התובענה.

החרגה מחברי הקבוצה

30. הסכם זה לא יחול על כל חבר קבוצה שבית המשפט התיר לו לפרוש מהקבוצה בהתאם לאמור בסעיף 18(ו) לחוק. כל בקשת פרישה על פי הסכם זה וסעיף 18(ו) לחוק, תשלח על ידי המעוניין בה בכתב למזכירות בית המשפט המחוזי מרכז בתוך המועד שנקבע להגשת התנגדויות.

ביטול הסכם

31. במקרה בו יתברר כי הצהרות התובעת אינן נכונות ו/או התחייבויותיה הופרו ו/או במקרה שבו מספר הפורשים מהסכם פשרה זה יעלה על 50 חברי קבוצה, יהיו הצדדים זכאים (אך לא חייבים) לבטל הסכם זה.

שונות

32. הסכם זה על נספחיו, הוראותיו, תנאיו וסייגיו (למעט המלצת הצדדים בעניין גמול מיוחד לתובעת ושכ"ט ב"כ הייצוגי), הוא מכלול שלם של מצגים והסכמות, וככזה מהווה מקשה אחת שחלקיה אינם ניתנים להפרדה. למען הסר ספק, במידה שבית המשפט הנכבד יימנע מלאשר הוראה כלשהי מהוראות הסכם זה (למעט גמול מיוחד לתובעת ושכ"ט ב"כ הייצוגי), או שיקבע כי היא חסרת תוקף או בלתי אכיפה, או שיצמצם או שישנה את הגדרת חברי הקבוצה, או שיוורה על מינוי בודק, יהיה כל אחד מהצדדים זכאי לבטל את ההסכם.

33. בוטל ההסכם, הסכם זה על נספחיו יהיו בטלים מדעיקרא (Void) וחסרי תוקף משפטי, כאילו לא נחתם ההסכם מלכתחילה, והאמור בהם וכל מה שקשור להליך המשא ומתן לחתימתו או לאישורו על ידי בית המשפט ייחשבו לכל דבר ועניין כאילו לא נערכו מעולם, ולא ישמשו את הצדדים לא כראיה ולא בדרך אחרת, בין היתר, בהתאם להוראות סעיף 19(ז) לחוק, ולא ייזקפו לחובת או לטובת מי מן הצדדים ולא יהא על הצדדים לנקוט בהליך משפטי לביטול ההסכם, והכל מבלי שתהיה למי מהצדדים כל תביעה ו/או טענה ו/או דרישה בקשר לכך. הדיון בתובענה הייצוגית יחזור לאותו שלב בו היה בעת חתימת הסכם זה.

34. במקרה של סתירה בין הוראות הסכם הלבין הוראות איזה מנספחיו, יגברו הוראות ההסכם. ההסכם יעמוד לעיון לכל דורש במהלך המועד להגשת התנגדויות במהלך שעות העבודה הרגילות במשרדי ב"כ הצדדים.

35. כל ויתור של צד מהצדדים להסכם על זכות מזכויותיו או שינוי של זכויות כאמור, לא יהיו תקפים אלא אם ייעשו בכתב. נמנע צד להסכם מלעשות שימוש בזכות מזכויותיו על פי ההסכם או על פי כל דין, או לא השתמש בזכות כאמור במועד - לא ייחשב הדבר כויתור

מצידו על הזכות האמורה.

36. כתובות הצדדים בכל הקשור למסירת הודעות ובכל הקשור בביצועו ובקימו של הסכם זה, הן כמפורט במבוא להסכם. כל הודעה שתשלח בדואר רשום לפי הכתובת הנ"ל או בפקסימיליה (עם אישור קבלה), תחשב כמי שנתקבלה תוך 72 שעות מעת מסירתה למשלוח בבית דואר בישראל. אם נשלחה בפקס ביום עסקים, תחשב כמי שהתקבלה ביום העסקים שלאחר מכן, ובלבד שעובדת שליחתה אושרה טלפונית על ידי נמענה או על ידי מי מטעמו. אם נמסרה ביד - בעת מסירתה.

ולראיה באו הצדדים על החתום:


רונית קורן
מ.ס.ר. צליל
רונית קורן עו"ד
ב"כ התביעה


רם גורודיסקי, עו"ד
ב"כ הייצוגי